

# Энциклопедия юриста

---

*Сборник 2500 статей и определений  
основных юридических терминов*

---

# "ЭНЦИКЛОПЕДИЯ ЮРИСТА"

## "А"

### **Абандон**

**АБАНДОН** – в морском страховании отказ страхователя или выгодоприобретателя от своих прав на застрахованное судно или груз с получением за это полной страховой суммы. Страхователь прибегает к А. для того, чтобы освободить себя от обязанности доказывать объем убытков, понесенных им в результате наступления страхового случая.

Случаи, когда страхователь может заявить А., ограничены исчерпывающим перечнем:

- пропая судна без вести;
- полная конструктивная гибель застрахованного судна;
- экономическая нецелесообразность устранения повреждения или доставки застрахованного груза в место назначения;
- захват судна или груза при условии, что захват продолжался более шести месяцев и имущество было застраховано от данного риска (ст. 278 КТМ).

А. не может быть сделан под условием и не может быть отозван страхователем. Страховщик не может отказаться от принятия А., однако уже принятый А. может быть отменен по инициативе страховщика. Такая отмена возможна только в случае, когда после выплаты страхового возмещения будет установлено, что судно или груз не погибли. Страховщик вправе потребовать от страхователя, чтобы тот забрал объект страхования себе и возвратил полученное страховое возмещение за вычетом той его части, которая причитается страхователю в возмещение реально понесенного убытка, каковой должен быть доказан страхователем. При недоказанности размера реально понесенного убытка страхователь обязывается к полному возврату страхового возмещения.

*Белов В.А.*

### **Абонемент**

**АБОНЕМЕНТ** – Договор, по которому одна сторона (абонент) имеет право пользоваться каким-либо имуществом или право требовать оказания определенных услуг от другой стороны периодически, в течение срока действия договора А. либо бессрочно.

Об А. можно говорить применительно к договорам пользования фондами библиотек (библиотечный и межбиблиотечный А.), договорам кредитной линии, револьверного аккредитива, договорам на оказание услуг телефонной связи, на снабжение электроэнергией, газом, гарантийный ремонт и гарантийное, а также сервисное обслуживание и т. п. А. может быть как безвозмездным (библиотечный А.), так и возмездным; покупная цена предмета договора А. называется абонентской платой.

По своей юридической природе А. соединяет в себе элементы договоров имущественного либо личного найма с элементами предварительного договора. В некоторых случаях в А. могут включаться условия, присущие договору в пользу третьего лица – когда абонент назначает пользователем (выгодоприобретателем) третье лицо.

*Белов В.А.*

### **Аборт**

**АБОРТ** (лат. *abortus* – выкидыш) – искусственное прерывание беременности путем умерщвления живого плода в матке в срок до 28 недель от момента зачатия (т. е. до момента, когда возможно рождение жизнеспособного плода). Производится в лечебном учреждении по медицинским или социальным показаниям. А., являющиеся следствием неврачебного

вмешательства, по возможным последствиям весьма опасны: они определяются как внебольничные, или криминальные, А.

Несколько десятилетий назад в законодательствах разных стран начался процесс, отражающий более либеральный подход к разрешению производства А. Почти во всех государствах Европы разрешается производство А. в интересах охраны здоровья женщины. Тенденция к легализации А., совершаемых по медицинским показаниям, наметилась и в развивающихся странах.

Основные правовые трудности в применении этой меры медицинского вмешательства возникают в связи с вопросом о допустимости производства А. по мотивам, не связанным с охраной здоровья.

Россия занимает по числу А. первое место в мире, намного опережая другие страны. Запрет на производство А., введенный в СССР в 1936 г., был снят в 1955 г. В настоящее время законодательство РФ об А. является одним из наиболее либеральных. В соответствии с Основами законодательства РФ об охране здоровья граждан от 22 июля 1993 г. каждая женщина имеет право самостоятельно решать вопрос о материнстве. А. проводится по желанию женщины при сроке беременности до 12 недель, по социальным показаниям – при сроке беременности до 22 недель, а при наличии медицинских показаний и согласии женщины – независимо от срока беременности. А. проводится в рамках программ обязательного медицинского страхования в учреждениях, получивших лицензию на указанный вид деятельности, врачами, имеющими специальную подготовку. Незаконное производство А. влечет за собой уголовную ответственность. Согласно ст. 123 УК РФ производство А. лицом, не имеющим высшего медицинского образования соответствующего профиля, наказывается штрафом в размере от 100 до 200 МРОТ или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 1 до 2 месяцев, либо обязательными работами на срок от 100 до 240 ч, либо исправительными работами на срок от 1 года до 2 лет. Если указанное деяние повлекло по неосторожности смерть потерпевшей либо причинение тяжкого вреда ее здоровью, виновный наказывается лишением свободы на срок до 5 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет или без Такового.

*Лит.: Дроговец Я., Холлендер П. Современная медицина и право. М., 1991.  
Додонов В.Н.*

## **Абсентеизм**

**АБСЕНТЕИЗМ** – Неучастие избирателей в голосовании при выборах депутатов и должностных лиц, а также в голосовании на референдумах.

Для противодействия А. в некоторых странах устанавливают штрафные санкции или иную юридическую ответственность избирателей.

## **Абсолютизм**

**АБСОЛЮТИЗМ** (лат. *absolutus* – неограниченный, независимый) – формально неограниченная монархия, самодержавие. Одна из форм правления феодального государства, при которой юридически верховная власть (законодательная, исполнительная и судебная) в полном ее объеме принадлежит монарху и в государстве отсутствует орган, который бы юридически ограничивал его полновластие. Государственный аппарат централизован, армия является регулярной в основном наемной. Церковь подчинена светской власти.

В Европе А. возник в конце XV–XVI вв., в период, когда в обществе после окончательного преодоления периода феодальной раздробленности завершился процесс образования централизованных государств. Кроме этого, зарождался капитализм, наметился упадок дворянства и формировалась буржуазия, еще не готовая к борьбе за государственную власть, но уже способная отстаивать перед дворянством свои коренные экономические

интересы. Монархия, используя противоречия между дворянством и буржуазией, получила относительную самостоятельность по отношению к обоим классам, выступая при этом как некий арбитр. С финансовой помощью буржуазии монархия создала подчиненные ей армию и полицейско-административный аппарат. Основная часть дворянства, нуждаясь в сильном централизованном механизме подавления крестьянства, поддержала эти изменения.

Сыграла роль и заинтересованность дворян в централизованной феодальной ренте (монарх передавал им часть собранных налогов в виде пенсий, пожалований и т. д.).

Основные черты А. наиболее отчетливо проявились во Франции и России. Вначале А. играл прогрессивную роль. Он выступал против феодального распада страны; содействовал развитию национальной промышленности, проводя политику меркантилизма, а в ряде стран близкую к ней политику "просвещенного". Когда же капитализм достиг уровня, исключающего его дальнейшее эффективное развитие в недрах феодализма, А. был уничтожен в ходе революций (в Англии в XVII в., во Франции в XVIII в.). А. в других странах превратился в буржуазно-помещичьи конституционные монархии, большинство которых было уничтожено в ходе революций XX в. В настоящее время к абсолютным относятся некоторые монархии Среднего Востока (Саудовская Аравия, Оман).

*Батыр К. И.*

## **Абсолютные права**

**АБСОЛЮТНЫЕ ПРАВА** – Субъективные права, обладателям которых противостоит неопределенное число обязанных лиц. Соответствующим А.п. корреспондирует обязанность всех иных лиц воздерживаться от совершения действий, ущемляющих А.п. К абсолютным относятся некоторые имущественные права (прежде всего вещные), а также все личные неимущественные права.

## **Аваль**

**АВАЛЬ** (фр. *aval*) -

1) односторонняя сделка, состоящая в принятии третьим, по отношению к должнику, лицом – авалистом обязательства нести совместную с должником ответственность по векселю или чеку, на тех же условиях и в том же объеме, что и должник.

Предмет такой сделки – простая и ничем не обусловленная обязанность осуществить платеж по векселю или чеку в случае эксцесса обращения ценной бумаги (дисгонорации). Дисгонорации выражается в фактах неакцепта векселя переводного или неплатежа со стороны основного должника либо лица, назначенного плательщиком. Фактом, дающим право векселедержателю предъявить требование к авалисту, является протест векселя или удостоверение факта неоплаты чека, что позволяет говорить о регрессном характере ответственности, налагаемой А.;

2) надпись о совершении сделки, выполненная на векселе или чеке;

3) отдельный акт, удостоверяющий совершение сделки, обычно прикрепляемый к векселю.

А. на векселе регулируется Положением о переводном и простом векселе от 7 августа 1937 г. № 104/1341; А. на чеке – ГК РФ.

Положение устанавливает право обеспечить платеж по векселю полностью или в части вексельной суммы посредством А. третьим лицом или одним из лиц, подписавших вексель. Важно лишь, чтобы авалист не совпадал в одном лице с тем, за кого он дал А.

А. должен быть выполнен на векселе, или на добавочном листе, либо на отдельном листе с указанием места его выдачи. Он выражается словами "считать за А." или всякой иной равнозначной формулой и подписывается авалистом. Для А. достаточно одной лишь подписи, поставленной авалистом на лицевой стороне переводного векселя, если только это не подпись плательщика или векселедателя (в простом векселе – только векселедателя). В А.

должно быть указано, за чей счет он дан. При отсутствии такого указания он считается данным за векселедателя переводного или простого векселя. А. может быть дан не только на векселе или приложении к нему, но и на копии векселя.

Авалист отвечает так же, как и тот, за кого он дал А., т. е. при тех же условиях и в том же объеме. Данное правило означает, что авалист основного должника отвечает даже при отсутствии протеста и что авалист отвечает в течение тех же сроков, что и лицо, за которое он дал А. Его обязательство действительно даже в том случае, если то обязательство, которое он гарантировал, окажется недействительным по какому бы то ни было основанию, иному, чем дефект формы. Авалист, оплативший вексель, приобретает права, вытекающие из векселя, против того, за кого он совершил А., и против тех, кто в силу векселя обязан перед этим последним.

Авалист отвечает, по общему правилу, только при условии протеста векселя. А. налагает ответственность в размере вексельной суммы и обусловленных в векселе процентов на нее. Авалист может сложить с себя ответственность за убытки, происшедшие вследствие истечения времени от протеста векселя до рассмотрения дела в суде, если векселедержатель или любой из индоссантов, обязавшихся после авалиста, не отправил ему извещения о совершенном протесте. Данное правило не применяется к авалистам прямых должников – они отвечают без протеста и без извещений по всем суммам, предусмотренным ст. 48 и 49 Положения или ст. 3 ФЗ РФ от 11 марта 1997 г. № 48-ФЗ "О переводном и простом векселе".

Авалист, обязанный в силу А., поставленного им на копии векселя, отвечает только при условии удостоверения протестом факта невручения подлинника векселя держателю копии по его требованию.

Авалист имеет право освободить векселедержателя от совершения протеста для предъявления иска именно к нему, данному авалисту. Для этого он обязан включить в надпись об А. оговорку "оборот без издержек" или иную равнозначную оговорку. Если протест все-таки будет совершен, такая оговорка не освобождает авалиста от ответственности за издержки по совершенному протесту.

Авалист, чтобы отсрочить или предотвратить обращение регрессного требования к себе, имеет право назначить посредника в акцепте или платеже.

Правовое регулирование А. на чеке во многом сходно с регламентацией вексельного А.

Посредством А. платеж по чеку может быть гарантирован полностью или частично любым лицом, за исключением плательщика. А. проставляется на лицевой стороне чека или на дополнительном листе путем надписи "считать за А." и указания, кем и за кого он дан. Если не указано, за кого он дан, то считается, что А. дан за чекодателя. А. должен быть подписан авалистом с указанием места его жительства и даты совершения надписи, а если авалистом является юридическое лицо – места его нахождения и даты совершения надписи.

Авалист отвечает так же, как и тот, за кого он дал А. Его обязательство действительно даже в том случае, если обязательство, которое он гарантировал, окажется недействительным по какому бы то ни было основанию, иному, чем несоблюдение формы (несоблюдение формы лишает последнее силы документа). Авалист, оплативший чек, приобретает права, вытекающие из чека, против того, за кого он дал гарантию, и против тех, кто обязан перед последним (ст. 881 ГК РФ).

Авалист по чеку отвечает только при условии надлежащего удостоверения отказа от оплаты чека (ст. 883 ГК РФ). Чекодатель, по требованию которого был удостоверен факт неоплаты чека, обязан известить об этом своего индоссанта и чекодателя, а если у них имеются авалисты – то также и их. Не пославший извещение в указанный срок не теряет своих прав: он лишь несет убытки, которые могут произойти вследствие неизвещения о неоплате чека.

Обязанные по чеку лица (наряду с авалистами это чекодатель, индоссанты) несут перед чекодателем солидарную ответственность (ст. 885 ГК РФ). Последний, располагая документом, удостоверяющим факт неоплаты чека, вправе потребовать от любых лиц, поставивших подписи на чеке, включая авалистов, суммы, указанные в этой статье. Такое же

право принадлежит авалисту после того, как он оплатил чек.

**Лит.:**

Вексельное законодательство России. М., 1996. С. 174–187;

Вишневский А.А. Вексельное право. М., 1997;

Дробышев П.Ю. Вексельное право и Конвенция ЮНСИТРАЛ о международных переводных векселях и международных простых векселях. М., 1996;

Иванов Д.Л. Вексель. Изд. 2-е. М., 1994.

Белов В.А.

## Аванс

**АВАНС** (фр. *avance*) – в гражданском праве – денежная сумма, уплачиваемая стороной договора, обязанной к денежному платежу, в счет данного платежа, но до фактического исполнения предмета договора. Согласно п. 3 ст. 380 ГК РФ всякая предварительно уплаченная сумма признается А., если по поводу этой суммы в письменном соглашении не имеется прямого указания о том, что таковая является задатком. А. составляет часть суммы, подлежащей платежу. Уплата вперед всей суммы договора называется предоплатой.

Сторона, уплатившая А., вправе при нарушении договора другой стороной потребовать возврата А.; сторона, принявшая А., при нарушении ею договора обязана возвратить А. Поскольку п. 1 ст. 823 ГК РФ относит А. к разновидностям коммерческого кредитования, то на сумму денежного А., подлежащего возврату в связи с нарушением договора, должны начисляться проценты по ст. 395 ГК РФ, начиная с даты наступления права требовать возврата А.

А. в трудовом праве понимается как:

а) денежные суммы, выплачиваемые работодателями работникам в счет причитающейся им заработной платы за текущий месяц, т. е. до полного окончания периода рабочего времени, за который производится уплата;

б) денежные суммы, выдаваемые работодателями работникам в счет расходов, которые предстоит сделать в интересах организации-работодателя.

Для А. в последнем значении характерно, что работник, получивший А., должен отчитаться о его использовании в форме авансового отчета, подкрепленного документами, подтверждающими предмет и сумму израсходованных средств. Чаще всего выдача средств в качестве А. под отчет производится для оплаты работником командировочных расходов, закупок материалов и принадлежностей в розничной торговой сети, а также для оплаты услуг предприятий транспорта (приобретения проездных билетов) и связи (оплаты междугородних телефонных переговоров).

Белов В.А.

## Авария

**АВАРИЯ** (ит. *avaria*, от араб. *авар* – повреждение, ущерб) – в морском праве – определенные случаи убытков, подразделяемых на общую и частную А. Под общей А. признаются убытки, которые были понесены вследствие произведенных намеренно и разумно чрезвычайных расходов или пожертвований в целях спасения судна, фрахта и перевозимого на судне груза от общей для них опасности. Сущность общей А. состоит в том, что жертвуется часть ради спасения общего, целого. Признаки, при наличии которых те или иные убытки могут быть признаны общей А.:

а) намеренность и разумность действий, вызвавших убытки;

б) чрезвычайный характер этих убытков;

в) общая для судна, груза и фрахта опасность, во избежание которой были совершены эти действия (ст. 284 КТМ).

Под намеренным причинением убытков подразумеваются сознательные действия

человека, например намеренная, добровольная посадка судна на мель. Разумный характер причинения заключается в том, что причинением меньших убытков удалось предотвратить их возникновение в больших размерах. Оценка разумности зависит от конкретных обстоятельств, при которых они возникли. Чрезвычайными признаются такие расходы, которые обычно не возникают при нормальных условиях плавания судна. К ним относятся убытки, причиненные:

- выбрасыванием груза за борт; повреждением судна или груза при принятии мер общего спасания; намеренной посадкой судна на мель;
- при тушении пожара, включая убытки от затопления горящего судна; расходами по найму лихтеров и перегрузке груза, топлива и т. д. на лихтеры и обратно в случае посадки на мель;
- повреждением двигателей, других машин и котлов при снятии судна с мели.

При отсутствии хотя бы одного из названных условий возникшие убытки относятся не к общей, а к частной А. Такие убытки не подлежат распределению между судном, грузом и фрахтом. Их несет тот, кто их потерпел, или тот, на кого падает ответственность за их причинение. Например, подгнившие овощи выбрасываются за борт для предотвращения порчи всех перевозимых овощей и т. п.

*Егузаров В.А.*

## **АВИЗО**

АВИЗО (от ит. *advise* (*avviso*) – извещение, уведомление)

1) уведомление, уведомительное письмо, отправляемое трассантом лицу, назначаемому им плательщиком по выставленному им векселю переводному. В А. указывается, в расчете на какое основание трассант назначил лицо плательщиком по векселю. Отметка о платеже "по уведомлению" (т. е. по получении А.) может быть сделана на самом векселе, однако она не создает обязанности remitenta дожидаться получения плательщиком А.;

2) "во столько-то времени от составления" ("от визы"). Пометка, помещаемая банками и нотариусами в книгах и реестрах, предъявленных к учету и протесту векселей и означающая, что данный вексель имеет срок платежа "во столько-то времени от предъявления";

3) в банковской практике уведомление, уведомительное письмо, извещение, отправляемое одним банком другому (своему корреспонденту) или банком своему клиенту о выполнении банковской операции или с просьбой о выполнении таковой. А. высылаются, в частности, когда банк-отправитель А. желает списать средства со своего корреспондентского счета, открытого у адресата А.; когда он желает дать адресату поручение об исполнении перевода, открытии аккредитива, зачислении денежных средств на счет клиента, открытый у адресата А. И т. п. Клиентам банки высылают А. для предоставления сведений о совершенных по их счетам операциях в определенный период и об остатках средств на их счетах на определенную дату.

Обычно в качестве А. используются копии документов, оформляющих соответствующую операцию – копии мемориальных ордеров, платежных поручений, требований и т. п.; иногда используются специальные бланки. Сведения об операциях по счетам и остатках на счетах подаются по форме, согласованной с клиентом в договоре соответствующего банковского счета. Такие А. иногда называются А. на бумажных носителях и отправляются способом, установленным договором с клиентом или банком-корреспондентом. Банкам-корреспондентам А. обычно направляются почтой (почтовые А.), иногда доставляются курьером и вручаются под расписку ответственному лицу корреспондента. Сведения об операциях и остатках по счетам выдаются представителю клиента по его требованию.

Для сокращения времени используют телеграфные и электронные А. Телеграфные А. обычно имеют сводный характер, т. е. отражают сведения не об одной, а о нескольких операциях; они отправляются, будучи снабженными специальным шифром – телеграфным

банковским кодом или ключом, который позволяет установить, что А. действительно исходит от его отправителя. Электронные А. пересылаются по модемной связи и представляют собой файлы, содержащие сведения обо всех операциях, совершенных за день и затрагивающих счет банка-отправителя у банка-адресата А. Применение электронных А. должно быть прямо согласовано договором корреспондентского счета, что, однако, не освобождает банк-отправитель от последующего представления А. на бумажных носителях (обычно это делается раз в месяц). Если же договор корреспондентского счета не содержит условия об обязанности исполнять электронное А., то банк, получивший такое А., имеет право не исполнять содержащиеся в нем распоряжения до получения А. на бумажных носителях.

*Белов В.А.*

## **Ависта**

**АВИСТА** – Надпись на векселе или другой ценной бумаге, удостоверяющая, что оплата по этому документу должна быть произведена по его предъявлению или по истечении определенного срока со дня его предъявления.

## **Австралия**

**АВСТРАЛИЯ** (Австралийский Союз) – государство, занимающее Австралийский материк, О.Тасмания и ряд небольших островов.

А. - федеративное государство, входящее в Содружество, возглавляемое Великобританией. Оно состоит из 6 штатов (Новый Южный Уэльс, Виктория, Квинсленд, Южная Австралия, Западная Австралия, Тасмания) и двух территорий (Северной и Австралийской столичной). В каждом штате есть губернатор, назначаемый английской королевой, парламент, правительство, судебные органы.

Конституция А. принята 9 июля 1900 г. и вступила в силу в январе 1901 г.;

А. - конституционная монархия. Главой государства является королева Великобритании, представленная генерал-губернатором, который назначается по рекомендации правительства А. Высший законодательный орган – федеральный парламент, состоящий из сената и палаты представителей. Главную роль в осуществлении законодательных функций парламента играет палата представителей, состоящая из 148 депутатов, избираемых всеобщим тайным голосованием сроком на 3 года. Верхняя палата парламента – сенат, состоит из 76 сенаторов (по 12 сенаторов от штатов и по 2 сенатора от территорий), избираемых сроком на 6 лет (половина из них переизбирается каждые 3 года). Исполнительная власть осуществляется правительством во главе с премьер-министром. Основные правительственные решения принимаются кабинетом министров, получая юридическую силу после прохождения через Федеративный исполнительный совет – консультативный орган, возглавляемый генерал-губернатором.

### **ПРАВОВАЯ СИСТЕМА**

Общая характеристика. Правовая система А. формировалась под решающим влиянием английского права. Основными юридическими источниками там признаются, как и в Англии, сформулированное в судебных решениях общее право и законодательные акты. С появлением постоянных английских колоний в А. (1788) в них сразу же стало непосредственно применяться английское право. Впоследствии британские власти постановили, что все нормы общего права и парламентские акты, действовавшие в Англии на 25 июля 1828 г., подлежат обязательному применению в существующих к этому моменту колониях в А., а в дальнейшем им формально была предоставлена возможность самостоятельно формировать свои правовые и судебные системы. Однако в сфере общего права и законодательства на протяжении последующего столетия и до сравнительно недавнего времени в А. в значительной мере копировались решения английских судов и акты



британского парламента. Вместе с тем постановление о сохранении действия норм английского права по состоянию на 25 июля 1828 г. привело к тому, что в А. ныне могут применяться некоторые парламентские акты, давно отмененные в самой Великобритании.

Общее право, в отличие от законодательства, едино для всех штатов и территорий Австралийского Союза. В этом смысле австралийская система общего права весьма существенно отличается от права США, где в каждом штате имеется «свое» общее право. Большую роль в обеспечении единства австралийского общего права играет Верховный суд А., решения которого по вопросам общего права, принятые по жалобе на постановление суда любого штата, обязательны для всех судов страны. Силу прецедента в австралийской системе общего права имеют только решения Верховного суда А. и верховных судов штатов и территорий. Им обязаны следовать все нижестоящие суды, хотя сами верховные суды в А. никогда не считали и не считают себя связанными своими ранее принятыми решениями.

До 1960-х гг. влияние английского права на систему австралийского общего права было столь велико, что постановлениям палаты лордов и других британских апелляционных судебных инстанций неизменно отдавалось предпочтение перед решениями австралийских судов даже самого высокого ранга. Лишь за последние десятилетия австралийское общее право стало рассматриваться не как часть английского, а как самостоятельная система, что было закреплено в решении Судебного комитета Тайного совета (см. *Великобритания*) и ряда австралийских судов. Однако и поныне они в своих постановлениях нередко ссылаются на авторитет английских судей.

Законодательство А. включает в себя законы, изданные парламентами Союза и отдельных штатов. К ним примыкают подзаконные акты соответствующих исполнительных властей. Компетенция Союза и штатов распределена Конституцией таким образом: существенная часть правовых институтов регулируется законодательством штатов, известное число их оказалось в сфере совпадающей компетенции Союза и штатов (в случае противоречия между ними приоритет отдается законодательству Союза) и весьма значительная, причем крайне важная часть – в исключительной компетенции Союза. Так, законодательством штатов регулируется право земельной собственности и ряд других видов собственности, договорное право, ответственность за причинение вреда, условия труда и др. (В большинстве штатов периодически издаются полуофициальные собрания действующих законов.) К исключительному ведению Союза отнесено:

а) законодательство, определяющее юрисдикцию судов и регулирующее некоторые другие вопросы правосудия;

б) законодательство по вопросам найма и увольнения, пенсионного обеспечения, брака и развода (кроме некоторых частных вопросов);

в) банковское и авторское право.

В настоящее время в А. ведутся работы по реформе законодательства. С этой целью во всех штатах созданы соответствующие комиссии, которые вносят на рассмотрение парламентов штатов предложения по пересмотру действующих законов. В начале 1970-х гг. была создана общеавстралийская комиссия, которой поручалось готовить предложения о "пересмотре, упрощении и модернизации законов", отнесенных к компетенции Союза, а также о путях достижения «единообразия» в законодательстве штатов и территорий. По отчетам и предложениям комиссии изданы законы о жалобах на действия должностных лиц, о борьбе с распространением наркотиков, по некоторым вопросам приобретения земли, страхования и др.

Гражданское право и смежные с ним отрасли. Большинство отраслей права А., в том числе гражданское право, не содержат существенных отличий от английского права. Исключение составляют лишь нормы, относящиеся к земельному праву и отчасти к трудовым отношениям. Специфичные природные условия А., где в пустынях, например, вода ценится куда больше, чем размеры земельных участков, наличие месторождений золота и вспыхивающие время от времени "золотые лихорадки" вызвали к жизни отличающиеся от английских законы о государственной регистрации прав собственников земельных участков.

Для трудового законодательства А., развивавшегося главным образом в условиях повышенного спроса на рабочую силу, характерно широкое применение принудительного арбитража при разрешении трудовых конфликтов. В 1988 г. был принят федеральный закон, который предусматривает активное участие правительства в регулировании конфликтов между предпринимателями и работниками прежде всего на стадии заключения трудовых договоров, содействует укреплению профсоюзов, определяет их взаимоотношения со своими членами.

Во второй половине XX в. австралийские законодательные органы и суды прилагают значительные усилия, чтобы с помощью как вновь изданных законов, так и традиционных институтов общего права защитить интересы покупателей от недобросовестных продавцов и произвола крупных корпораций. Деятельность компаний на всей территории страны в настоящее время регулируется Законом о корпорациях 1989 г.

Ныне в А. действуют правовые нормы, на основе которых реализуются конкретные меры по защите от различных видов загрязнения окружающей среды. Среди них находят применение не только новейшие законодательные акты федерации и отдельных штатов (например, принятый в шт. Южная Австралия в 1987 г. Закон об охране вод от загрязнения нефтью и иными вредными веществами), но и нормы общего права, возникшие в средневековой Англии и некогда предназначавшиеся для защиты интересов частных собственников. В этой связи нередко возникают парадоксальные ситуации, например, когда суд отказывается принять иск к предпринимателю от группы борцов против загрязнения природы, если ни один из ее членов не является землевладельцем, понесшим конкретный имущественный ущерб.

Одну из своеобразных отраслей законодательства А. образуют нормы, регулирующие юридическое положение коренных жителей страны – аборигенов, оказавшихся на грани вымирания. В XX в. в правовом статусе аборигенов произошло немало изменений. Если по Конституции 1900 г. за ними признавались только избирательные права, то после референдума, проведенного в 1967 г., они формально признаны полноправными гражданами. В 1968 г. было создано федеральное министерство по делам аборигенов (такие министерства имеются и в некоторых штатах). В 1973 г. учрежден Национальный консультативный комитет аборигенов, состоящий из представителей коренного населения А., но фактически не получивший сколь-нибудь серьезных полномочий. В 1976 г. в Северной территории началось строительство поселков для коренных жителей А., в ряде штатов за последние годы были приняты законы, предоставившие им право на землю. Их гражданские права нередко отстаивают и представители официальных органов власти. Однако основные проблемы австралийских аборигенов остаются нерешенным,

Уголовное право. Источниками уголовного права А. служат законодательство Союза и отдельных штатов, а также нормы общего права. В рамках Союза действует, по существу, только Закон о государственных преступлениях, принятый в 1914 г. и неоднократно издававшийся после этого в новых редакциях. Им предусмотрена ответственность за преступления против государственной безопасности Австралийского Союза. На уровне штатов уголовное законодательство кодифицировано только в шт. Квинсленд, Западная Австралия и Тасмания. В остальных штатах и территориях были изданы не уголовные кодексы, а, по английскому образцу, консолидированные акты, устанавливающие ответственность по определенным группам преступлений (убийства, посягательства на личность, кражи и др.).

Ведущее место в истории уголовного законодательства А. принадлежит Уголовному кодексу (УК) шт. Квинсленд 1899 г. Он был подготовлен на основе проекта УК, разработанного для Англии известным юристом Стифеном в 1877 г., но так и не ставшего законом. УК шт. Квинсленд был в 1913 г. переиздан в новой редакции для шт. Западная Австралия, а в 1924 г., еще в одной редакции – для шт. Тасмания. УК штата Квинсленд наряду с УК Индии 1860 г. сыграл важную роль в качестве образца при составлении уголовных кодексов для английских колоний в Африке и других районах земного шара

(английские власти нередко распространяли действие кодекса, подготовленного для какой-либо из своих колоний, на территорию, расположенную в другой части света, не считаясь ни с условиями страны, ни с уровнем ее развития, ни с обычаями и нравами ее населения).

Основные виды наказания, предусмотренные уголовными законами федерации и штатов, – лишение свободы, условное, осуждение и штраф. Смертная казнь в А. отменена ныне на всей территории страны после того, как в 1985 г. ее последовательно отменили штаты. Как способ отбытия наказания к лишению свободы применяется периодическое заключение, практикуется временное освобождение для работы. В А., как и в других цивилизованных странах, ныне ведутся усиленные поиски мер наказания, не связанных с лишением свободы, а также различных вариантов условного осуждения, отсрочки судебного разбирательства, отсрочки вынесения приговора и его исполнения и т. п.

### **СУДЕБНАЯ СИСТЕМА**

Судебная система А. включает федеральные суды (высшие судебные органы), суды штатов и территорий, а также несколько специальных судебных учреждений с четко определенными и весьма ограниченными функциями. И федеральные суды, и суды штатов могут рассматривать дела в соответствии с законодательством как Союза, так и штатов.

Федеральная система судов подверглась существенным преобразованиям в конце 1970-х гг., когда наряду с ранее действовавшим Высоким судом А. были созданы Семейный суд А. (Закон о семейном праве 1975 г.), а затем Федеральный суд А. (закон о нем принят в 1976 г.).

Высокий суд А. состоит из председателя и 6 членов. Он рассматривает;

- а) вопросы, связанные с толкованием Конституции;
- б) дела, в которых Австралийский Союз выступает в качестве одной из сторон;
- в) споры между штатами;
- г) жалобы на действия некоторых федеральных чиновников;
- д) дела об уголовных преступлениях, предусмотренных законодательством

Австралийского Союза (их может рассматривать и один из членов суда единолично).

Помимо этого, Высокий суд разбирает жалобы на любые решения, приговоры или приказы судов федеральной юрисдикции, а также на соответствующие постановления верховных или других судов штатов, если при образовании Австралийского Союза (1900) они подлежали обжалованию в Судебный комитет Тайного совета. Высокий суд А., согласно закону о нем, принятому в 1979 г., по-прежнему может разрешать обжаловать свои решения в Судебный комитет, но на практике такой вопрос давно никем не ставится.

Федеральный суд А. состоит из двух отделений – общего и промышленного, в котором рассматриваются трудовые конфликты. При необходимости Федеральный суд заседает в любом из штатов или территорий. В его составе – председатель и 26 членов. В качестве суда первой инстанции они рассматривают, как правило единолично, дела о некоторых категориях трудовых конфликтов, о банкротстве, а также жалобы на действия административных органов, подлежащие судебному разбирательству, и некоторые споры, возникающие в торговой практике. Основная же функция Федерального суда состоит в рассмотрении (в коллегиях из 3 судей) жалоб на постановления, вынесенные его судьями единолично, на постановления верховных судов территорий и на некоторые акты верховных судов штатов, осуществляющих федеральную юрисдикцию.

Семейный суд А. состоит из председателя и 43 членов, рассматривающих дела единолично или в небольших коллегиях. Согласно Закону о семейном праве 1975 г. только этот суд может дать разрешение на развод на всей территории страны, кроме шт. Западная Австралия и Северной территории, где эту функцию выполняют соответствующие верховные суды. Помимо разводов Семейный суд рассматривает любые другие споры между супругами или бывшими супругами как имущественного, так и неимущественного характера. Заседания суда проходят при закрытых дверях. Он располагает штатом консультантов, принимающих меры к примирению супругов, контролирующим выполнение

условий развода, в особенности относительно детей, и т. п.

Системы судов каждого из штатов и территорий действуют самостоятельно, при том что структура и функции отдельных судебных инстанций обнаруживают существенные расхождения. Высшей судебной инстанцией для соответствующего штата и территории является Верховный суд (ВС). По первой инстанции он слушает дела о наиболее серьезных уголовных преступлениях (судья с 12 присяжными заседателями) и гражданские дела со значительной суммой иска (судья единолично либо по требованию одного из тяжущихся с участием 4 или 6 присяжных). ВС рассматривает, обычно в коллегиях из 3 судей, жалобы на постановления нижестоящих судов и некоторых специальных судов.

В ряде штатов функционируют также в виде "промежуточных инстанций" суды графств или округов, рассматривающие в том же порядке, что и верховные суды, дела о серьезных уголовных преступлениях, кроме наиболее тяжких, и гражданские дела с суммой иска, превышающей компетенцию низших судов. Что касается последних, то в различных штатах и территориях они называются либо местными судами, либо магистратскими, либо судами малых сессий. Они рассматривают уголовные дела о малозначительных преступлениях и гражданские дела с суммой иска до пределов, устанавливаемых в каждом штате или территории, а также споры между собственниками и арендаторами и др. Дела в них обычно слушаются либо магистратом единолично, либо им с двумя-тремя мировыми судьями, либо двумя и более мировыми судьями. Эти суды нередко осуществляют и предварительное рассмотрение обвинений по уголовным делам о серьезных преступлениях, которые подлежат передаче в суд присяжных.

На свои должности судьи любых судов не избираются, а назначаются (пожизненно либо до достижения определенного возраста) соответствующими органами исполнительной власти. Так, судьи высших судов А. назначаются генерал-губернатором по согласованию с Исполнительным советом. К назначаемым на судебские должности предъявляются самые высокие требования (образование, стаж юридической практической деятельности и т. п.). Лишь мировые судьи назначаются из лиц, не имеющих юридического образования, однако в некоторых штатах от них требуется (после назначения) прохождение специальных курсов. Судьи могут быть смещены со своих постов, как правило, лишь после решения, принимаемого парламентом Союза или штата.

В стране сравнительно много специализированных судов, не входящих в систему общих судов. Так, в 1975 г. был создан Трибунал административных обжалований – независимый судебный орган, который рассматривает жалобы на решения, принимаемые министрами Австралийского Союза и некоторыми другими правительственными чиновниками. Разнообразные по названиям и функциям административные трибуналы действуют в отдельных штатах. Например, в шт. Виктория функционирует трибунал, разбирающий споры местных властей с архитекторами и строителями по поводу сооружения новых зданий, а также комиссия, которая выдает лицензии на продажу спиртных напитков. Во всех штатах действуют промышленные трибуналы, которые разбирают конфликты между предпринимателями и работниками, а также суды по делам несовершеннолетних, которые рассматривают дела о малозначительных преступлениях, совершаемых подростками либо против детей и подростков, и вместе с тем обязаны следить за потерявшими родителей, безнадзорными и т. п. К числу специализированных относятся и суды по расследованию происшествий на море – кораблекрушений, случаев смерти и пропажи людей, оказавшихся за бортом.

Преследование по малозначительным уголовным делам осуществляется полицией, которая находится под контролем властей штатов и территорий (кроме Австралийской федеральной полиции, созданной лишь в 1979 г.). Преследование по обвинению в серьезных преступлениях осуществляется от имени Короны ведомством генерального атторнея (такие самостоятельные ведомства имеются в каждом штате и территории, а также независимо от них – в системе федеральных правительственных органов). Представители генеральных атторнеев в судах называются королевскими обвинителями. Они располагают большими

полномочиями, в том числе и при решении вопроса о целесообразности возбуждения или продолжения уголовного преследования по конкретному делу.

В А. подобно Англии, первоначально существовало строгое подразделение адвокатов на барристеров и солиситоров. Ныне оно сохраняется в трех штатах, где барристеры выступают в судах, а солиситоры дают консультации, занимаются подготовкой дел к слушанию и т. п. В остальных штатах и территориях почти все лица, допущенные к занятию юридической практикой, составляют единую категорию адвокатов. От них требуется, как правило, окончание юридического факультета университета, определенный стаж работы в качестве судебного клерка (от 1 года до 5 лет в различных штатах), а иногда – сдача дополнительных экзаменов. В стране достаточно широко распространена система бесплатной юридической помощи, в том числе для аборигенов. Соответствующие программы (их насчитывается свыше 100) финансируются из бюджетных, местных и благотворительных средств.

*Решетников Ф.М.*

## **Австрия (Австрийская Республика)**

АВСТРИЯ (Австрийская Республика) – государство, расположенное в Центральной Европе. А. - федеративная республика в составе 8 земель (Бургенланд, Верхняя Австрия, Зальцбург, Каринтия, Нижняя Австрия, Тироль (Форарльберг, Штирие) и приравненной к ним в административном отношении столицы – Вены. Основным законодательный акт страны – Конституция 1920 г.; в 1929 г. она подверглась значительным изменениям и с этого времени называется "Федеральный конституционный закон 1920 г. в редакции 1929 г. Ее действие было прекращено в 1934 г. с установлением в стране режима фашистской диктатуры. 1 мая 1945 г. Конституция вновь вступила в силу.

Конституция объявляет А. демократической парламентской республикой. Каждая земля имеет свою конституцию, парламент (ландтаг), правительство. Федеральная конституция регулирует разделение компетенции между федерацией и землями, причем явно в пользу федеральных властей.

Глава государства – федеральный президент, избираемый населением сроком на 6 лет. Высший законодательный орган – парламент, состоящий из 2 палат: Национального совета и Федерального совета. Национальный совет (183 депутата) избирается сроком на 4 года, члены Федерального совета (63) назначаются ландтагами (парламентами земель). Высший исполнительный орган – правительство во главе с федеральным канцлером.

### **ПРАВОВАЯ СИСТЕМА**

Общая характеристика. Основы современной правовой системы А. были заложены в XVIII в., в период правления императрицы Марии Терезии, когда вместо партикулярного права отдельных областей, входивших в Австрийскую империю, и самостоятельной юрисдикции феодальных правителей стали формироваться единое законодательство и централизованная система судов. С 1753 г. началась подготовка проекта гражданского кодекса, основанного на принципах римского права, но учитывающего и доктрину естественного права. Работа над этим проектом продолжалась с перерывами в течение нескольких десятилетий и была завершена лишь с изданием в 1811 г. Общего гражданского уложения. Это один из важнейших документов в истории гражданского права: в нем были систематизированы и тщательным образом разработаны такие институты, как правовое положение физических и юридических лиц, собственность, договоры, обязательства, ответственность, наследование, а также вопросы семейного права и др.

Общее гражданское уложение оказало большое влияние на развитие законодательства в странах, ранее входивших в состав Австрийской империи, а также в других государствах (Венгрии, Румынии, Югославии, Греции, Швейцарии). Оно продолжает действовать в А. с весьма значительными изменениями, которые неоднократно вносились в него, в частности с учетом и под влиянием Германского гражданского уложения 1896 г. Много изменений было

внесено во время первой мировой войны и особенно после освобождения А. от фашистского господства: заново изложены разделы об усыновлении (1960), принят Закон о новой регламентации правового положения внебрачного ребенка 1970 г., уравнивший его в правах с законнорожденными детьми, Закон о новой регламентации отношений между родителями и детьми 1977 г., направленный на улучшение правового статуса детей в семье, и другие акты.

Важными дополнениями к Общему гражданскому уложению служат законы об аренде(1929), о земельной собственности (1955), о праве собственности на жилище (1975 и 1978) и особенно Закон о защите потребителя (1979), который существенно расширил права граждан, выступающих в роли потребителей товаров и услуг, защищая их интересы от недобросовестных предпринимателей и коммерсантов. Это направление в австрийском законодательстве получило дальнейшее развитие, что нашло отражение в Законе об ответственности за недоброкачественную продукцию 1988 г., в соответствии с которым производитель продукции или ее импортер обязан возместить ущерб, причиненный жизни, здоровью или имуществу граждан.

В качестве основного источника торгового права в стране используется Германское торговое уложение 1897 г., введенное в действие в 1938 г. в качестве Австрийского торгового кодекса. Важную роль в регулировании хозяйственных отношений играют законодательные акты последних десятилетий: законы о векселях (1955), о страховании (1958), о картелях (1959), об акциях (1965).

Сохраняет свою силу принятый в 1895 г. Гражданский процессуальный кодекс, неоднократно подвергавшийся изменениям.

Трудовые отношения в А. регулируются комплексом нормативных актов, а также заключаемыми между представителями работников и предпринимателями коллективными договорами, порядок и условия заключения которых, в свою очередь, подробно регламентируются законодательством. Среди наиболее важных актов в этой области – Закон о трудовых отношениях 1974 г. и Закон о коллективных трудовых договорах 1974 г. (с поправками 1976 г. и последующих лет). На австрийских предприятиях действуют производственные советы с участием представителей рабочих. Законодательство последних десятилетий поощряет занятость и мобильность рабочей силы.

В А. сложилась развитая система социального обеспечения, финансируемая за счет взносов предпринимателей и работников, а также из бюджетных средств. Она предусматривает выплату пенсий по старости и инвалидности, пособий по безработице и болезни, содействует росту рождаемости путем выплат "семейных надбавок" к зарплате и т. п.

С 1984 г. в перечень основных конституционных прав граждан А. вошла охрана окружающей среды. Законодательное регулирование ответственности за нарушение правил охраны окружающей среды осуществляется либо на федеральном уровне (использование вод, лесов, земель), либо на уровне отдельных земель.

Уголовное право. В истории уголовного законодательства А. заметное место занимает Уголовный кодекс (УК) 1768 г., получивший название «Терезиана» в честь австрийской императрицы. В нем было подытожено предшествующее развитие феодального уголовного права, заметно сказывалось влияние религии. На протяжении последующих десятилетий в Австрийской империи проводились неоднократные реформы уголовного законодательства, то усиливавшие, то смягчавшие наказания.

В 1803 г. был издан УК, ставший основой австрийского законодательства в этой области (после его реформы в 1852 г. распространен на всю территорию тогдашней империи). После распада Австро-Венгрии в 1918 г. этот кодекс был оставлен в силе не только в А., но и в некоторых других вновь образованных государствах. По своему духу и содержанию УК 1803 г. (и с самого начала, и в редакции 1852 г.) был выражением идей классической школы буржуазного уголовного права. В дальнейшем он не раз подвергался реформам, дополнялся и изменялся.

С 1945 г. началась подготовка полной реформы уголовного законодательства А., которая завершилась принятием в 1974 г. нового Уголовного, а в 1975 г. – нового Уголовно-процессуального кодекса (УПК).

УК 1974 г. – наиболее зримое выражение либеральных и социал-демократических концепций в современном буржуазном уголовном праве. Из него исключены те деяния, которые не представляют существенной опасности интересам государства, общества или отдельных граждан, значительно снижены санкции за многие преступления, заменено штрафом краткосрочное лишение свободы и т. п. В кодекс вошли многие уголовно-правовые нормы, ранее содержащиеся в иных законах (они остались, в частности, в финансовых законах, в актах о торговле наркотиками и др.). Смертная казнь отменена с 1950 г.

Сходными идеями проникнут и УПК 1975 г. В нем провозглашены задача установления в ходе судебного разбирательства материальной истины, а также принципы законности, непосредственности, гласности, свободной оценки доказательств и т. п.

В А. в силу особенностей ее федеративного устройства решающая роль в правовом регулировании принадлежит федеральному законодательству, а не законодательству входящих в нее земель. Вопросы гражданского и уголовного права, судостройства и судебного процесса разрешаются исключительно федеральными законами.

Научные исследования в области права ведутся на факультетах права и государственных (политических) наук университетов в Вене, Граце и Инсбруке.

### **СУДЕБНАЯ СИСТЕМА**

В А. в соответствии с конституцией страны три высших судебных органа – Конституционный суд, Административный суд и Верховный суд.

Конституционный суд рассматривает споры между отдельными землями, входящими в состав Австрийской Республики, и их конфликты с федеральными властями, споры о компетенции между судами и административными органами, а также жалобы по вопросам соответствия изданных законов Конституции, законности принятых постановлений и т. п. Конституционный суд состоит из председателя, его заместителя, 12 членов и 6 заседателей. Они назначаются из судей других судов, высших чиновников и университетских профессоров, сохраняющих при этом назначении свои должности. Дела рассматриваются им либо в полном составе, либо в коллегиях из 9 или 5 судей.

Административный суд рассматривает жалобы на решения органов управления, на злоупотребления властью, причинившие ущерб гражданину, и по другим вопросам. Суд принимает жалобы лишь после того, как заявителем исчерпаны все возможности обжалования в административные органы. Члены Административного суда назначаются из судей (не менее трети состава) и опытных гражданских служащих, обязательно представляющих различные земли А. Дела рассматриваются, как правило, в коллегиях из 5 судей, иногда – из 3 либо 9.

Верховный суд возглавляет систему общих судов. Он является высшей инстанцией по гражданским и уголовным делам, рассматривает кассационные жалобы на приговоры суда присяжных и суда шеффенов и на решения других судов. Заседания Верховного суда обычно проводятся в составе 5 судей ("сенат"), иногда 3 ("тройной сенат") или 11 судей ("усиленный сенат") либо в полном составе.

В качестве "суда второй инстанции" (это название закреплено в УПК) выступает высший суд земли. Такие суды имеются в 4 городах – Вене, Граце, Линце и Инсбруке (один суд на 2–3 земли). Они рассматривают жалобы на приговоры и решения нижестоящих судов и обычно заседают в составе сената из 3 профессиональных судей.

В качестве "судов первой инстанции" в А. выступают суды земли или округа (таких судов 17). В их компетенцию входит рассмотрение уголовных дел о преступлениях, которые наказываются лишением свободы на срок свыше 6 месяцев, а также гражданских дел. Эти суды рассматривают и жалобы на приговоры и решения участковых судов. Уголовные дела по первой инстанции в этом случае рассматривает единоличный судья, если наказание не превышает 3 лет лишения свободы. В противном случае дело слушается судом шеффенов в

составе 2 профессиональных судей и 2 заседателей – шеффенов. Для рассмотрения дел о наиболее серьезных преступлениях, в частности, когда обвиняемому грозит пожизненное или длительное тюремное заключение, при судах земли созывается периодический суд присяжных, состоящий из 3 профессиональных судей и 8 присяжных заседателей. В компетенцию судов первой инстанции входят гражданские дела с суммой иска свыше 30 тыс. шиллингов, а также некоторые категории дел неимущественного характера. В зависимости от суммы иска или других обстоятельств они рассматриваются судьями единолично либо в составе сената из 3 судей. В Вене действует единственный на всю А. Торговый суд, где рассматриваются споры хозяйственного характера, в частности все дела, связанные с банкротствами.

Низшее звено судебной системы А. составляют около 200 участковых судов. В каждом из них единоличный судья рассматривает дела о малозначительных уголовных преступлениях и гражданские дела в пределах своей компетенции (в том числе об опеке, усыновлении, споры об аренде и др.).

В А. функционируют также специализированные суды, не входящие в общую систему. Это прежде всего суды по трудовым делам, которые должны разрешать конфликты между предпринимателями и работниками с участием их представителей (закон об этих судах был принят в 1946 г.), а также третейские суды по вопросам социального страхования, разбирающие конфликты в этой области в соответствии с Общим законом о социальном страховании 1955 г. В Вене функционирует Патентный суд, принимающий решения по ходатайствам о признании патентов недействительными. Он состоит из профессиональных юристов и специалистов в различных областях техники.

Судьи назначаются на свои должности либо президентом республики (судьи 3 высших судебных органов), либо правительством по представлению Министерства юстиции и судов. Конституция гарантирует судьям несменяемость и запрещает переводить судей на другую должность без их согласия.

Прокуратура подчинена Министерству юстиции. Прокуроры поддерживают обвинение по уголовным делам, но также выступают в "государственных интересах" по другим делам в судах первой инстанции (при необходимости они сами или их заместители могут выступать в участковых судах). Главные прокуроры выполняют соответствующие функции при судах второй инстанции, а генеральный прокурор, возглавляющий систему австрийской прокуратуры, – при Верховном суде.

Расследование уголовных дел проводится полицией под наблюдением прокуратуры. Однако на обыск помещения или арест подозреваемого полиция должна в течение 48 ч. получить санкцию соответствующего суда. Расследование дел о наиболее серьезных преступлениях поручается следственному судье (эти функции выполняет один или несколько судей в каждом суде первой инстанции).

В качестве защитника по уголовным делам в суде, как правило; выступают только лица, включенные в список адвокатов. (Так же обстоят дела с защитой интересов сторон в гражданском процессе.) Список составляется в каждом суде второй инстанции и подлежит ежегодному обновлению. Обвиняемому, не имеющему средств нанять адвоката, по его ходатайству может быть назначен судом бесплатный защитник.

*Решетников Ф.М.*

## **АВТОНОМИЯ**

АВТОНОМИЯ (греч. *autonomia* – самоуправление, букв.: самозаконие, от *autos* – сам и *nomos* – закон) – право самостоятельно решать вопросы, отнесенные к ведению кого-либо.

В конституционном праве понятие А. используется в нескольких аспектах:

а) для обозначения государственной, или областной, А., т. е. форм национально-государственного устройства, при которых территория, имеющая определенный компактный национальный состав населения с его хозяйственными и



бытовыми особенностями, провозглашается автономным государством (автономная республика) или автономным национально-государственным образованием (автономная область, автономный округ, автономная провинция и др.); такую А. называют также национально-территориальной (таким образом, понятия "государственная А.", "областная А." и "национально-территориальная А." имеют равное значение);

б) применительно к возможностям групп граждан, принадлежащих к определенной национальности, – право самоорганизовываться и совместно действовать для осуществления своих национальных, духовных, культурных, образовательных и иных интересов (национально-культурная А. – НКА).

В конституционном праве применительно к государственной, или областной, национально-территориальной А. распространены понятия "политическая А.", "административная А.". Если автономная единица образуется в форме республики, т. е. государства, эту форму А. принято называть политической А. (тем самым подчеркивается более высокий ее ранг и права, характерные для государства). Если автономная единица образуется в форме автономной области, автономного округа, это не государство, а государственное образование, называется оно административной А. Его статус ниже, чем статус автономной республики, и ближе к статусу административно-территориальной единицы. Она характеризуется рядом особенностей (представительство в центральных органах государства, специальные формы защиты прав и интересов, в том числе при утверждении бюджета и принятии своих нормативных правовых актов).

НКА – это форма самоопределения, представляющая собой общественное объединение граждан РФ, относящих себя к определенным этническим общностям, на основе их добровольной самоорганизации в целях самостоятельного решения вопросов сохранения самобытности, развития языка, образования, национальной культуры.

ФЗ РФ от 17 июня 1996 г. № 74-ФЗ "О национально-культурной автономии" предусматривает следующую систему НКА. Низший уровень – местная НКА, учреждаемая в городе, районе, поселке гражданами, входящими в национальное общественное объединение (это могут быть землячество, община и т. п.) путем проведения собрания (конференции) делегатами данного национального общественного объединения; региональная НКА, учреждаемая на конференции (съезде) делегатами местных НКА; федеральная НКА – учреждается на съезде делегатами региональных НКА.

По Закону 1996 г. создание НКА не предполагается для граждан, которые относятся к этническим общностям, имеющим в РФ республику, автономную область, автономный округ, и проживают на их территории (хотя и прямого запрета в Законе нет).

После учреждения НКА она регистрируется в органе юстиции субъекта РФ или Минюсте РФ.

*Авакьян С.А.*

## **Автономия воли**

**АВТОНОМИЯ ВОЛИ** – в традиционном понимании международного частного права институт, согласно которому стороны в сделке, имеющей юридическую связь с правопорядками различных государств, могут избрать по своему усмотрению то право, которое будет регулировать их взаимоотношения и применяться ими самими либо судебным учреждением или другими компетентными органами к данной сделке (лат. *lex voluntatis*). В более широком плане А.в. связывается с основополагающими принципами регулирования цивилистических (гражданско-правовых) отношений и является частным случаем выражения таких общих начал гражданского права, как свобода договора и свободное усмотрение сторон.

В законодательстве некоторых стран имеются нормы, касающиеся А.в., которые относятся к участникам иных гражданских или семейных правоотношений и даже субъектам односторонних актов (при наследовании).

Автором идеи о том, что право может санкционировать соглашение об определении закона, был французский юрист Шарль Дюмулэн (1500–1566), который развивал ее в русле традиционных для того времени представлений, что все нормы права «прикреплены» к материальному миру (вещам, людям, предметам). Исходя из того, что норма «прикреплена» к тому, о чем она говорит, Дюмулэн выделил особую группу норм, трактующих существо вопроса, влияющее на судебное решение дела. Он их разделял на два вида.

Первый вид – это нормы, которые "касаются того, что зависит от воли сторон, или того, что может быть изменено ими"; второй – что "зависит только от власти закона". Из этого проистекал вывод, что существуют явления, которые подпадают под воздействие воли сторон и которые последние могут «прикреплять» к нормам той или иной страны (или области). Эта теория стала предпосылкой юридического санкционирования государством соглашений об определении права в договорных связях. Иные воззрения, высказывавшиеся правоведами, не прямо, но опосредованно отрицали А.в. и были связаны с «этатистскими» или близкими к ним концепциями права вообще (Ж. Бодэн, Дж. Бил, А. Батиффоль, П. Леребур-Пи-жоньер, В. Луссуарн, Ж. Бредэн и т. д.). По своей сути они означали ликвидацию рассматриваемого института без его формальной отмены, поскольку основное в них – обоснование тезиса о том, что при наличии соглашения сторон о выборе права его определение осуществляется не физическими или юридическими лицами, а судебным органом государства.

В ОГЗ А.в. зафиксирована следующим образом: "Права и обязанности сторон по сделке определяются по праву места ее совершения, если иное не установлено соглашением сторон". "Права и обязанности сторон по внешнеэкономическим сделкам определяются по праву страны, избранному сторонами при совершении сделки или в силу последующего соглашения". Аналогичным образом сформулированы положения, относящиеся к А.в., в источниках права других государств.

В правопорядке современных государств принцип А.в. выступает как практически повсеместно закрепленный в писаном праве и судебной практике институт, применяемый для регулирования обязательственных (договорных) отношений в международном гражданском (хозяйственном) обороте.

В действующем праве РФ – ОГЗ, а также в некоторых других странах институт А.в. отражен и в ином аспекте. Так, устанавливается, что "иностранное право применяется к гражданским отношениям в случаях, предусмотренных законодательными актами СССР и республик, международными договорами СССР, а также на основании не противоречащего им соглашения сторон..". Иначе, А.в. является основанием (наряду с прочим) для применения в пределах данной юрисдикции конкретной страны иностранного права и придает юридическое значение нормам иностранного правопорядка в рамках отечественного государства. В то же время следует подчеркнуть, что хотя А.в. и порождает последствия, аналогичные действию коллизионной нормы, тем не менее источником коллизионного права не является.

**Лит.:**

- Международное частное право: современные проблемы. М., 1994. С. 164–179;
- Губанов А.А. Институт "автономии воли" в международном частном праве как теоретическая проблема //Советский ежегодник международного права, 1986. М., 1987. С. 214–228;
- Рамзайцев Д.Ф. Договор купли-продажи во внешней торговле СССР. М., 1961;
- Луниц Л.А. Международное частное право. М., 1970. С. 202–210;
- Иванов Г.Г. Маковский А.Л. Международное частное морское право. М.,1984.
- Ануфриева Л.П.

## **Автономная некоммерческая организация**

АВТОНОМНАЯ НЕКОММЕРЧЕСКАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ – не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на

основе добровольных имущественных взносов в целях предоставления услуг в области образования, здравоохранения, культуры, науки, права, физической культуры и спорта и иных услуг. Данная организационно-правовая форма юридического лица впервые в законодательстве РФ введена ФЗ РФ от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ "О некоммерческих организациях". Имущество, переданное А.н.о. ее учредителями (учредителем), является собственностью А.н.о. Учредители А.н. о, не сохраняют прав на имущество, переданное ими в собственность этой организации. Учредители не отвечают по обязательствам созданной ими А.н.о., а она не отвечает по обязательствам своих учредителей. А.н.о. вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, соответствующую целям, для достижения которых создана указанная организация. Учредители А.н.о. могут пользоваться ее услугами только на равных условиях с другими лицами.

## **Автономная область**

**АВТОНОМНАЯ ОБЛАСТЬ** – разновидность государственной (областной, административной, национально-территориальной) автономии.

В период существования СССР А.о. входили в соответствующие союзные республики, в том числе и РСФСР. В Конституции РСФСР 1978 г. они перечислялись при определении ее национально-государственного устройства. В гл. 9 "Автономная область и автономный округ" говорилось, что А.о. находится в составе РСФСР "и входит в край". Только при конституционной реформе 15 декабря 1990 г. последнее положение было исключено из Конституции РФ, и А.о. стали входить непосредственно в РСФСР.

Ранее в РСФСР насчитывалось 5 А.о. Четыре из них – Адыгейская, Горно-Алтайская, Карачаево-Черкесская, Хакасская – Законом РСФСР от 3 июля 1991 г. были преобразованы в республики в составе РСФСР. В настоящее время имеется одна А.о. – Еврейская. Согласно Конституции она является одним из субъектов РФ.

По Конституции РФ (ст. 66) статус А.о. определяется Конституцией РФ и уставом А.о., принимаемым ее законодательным (представительным) органом власти. По представлению законодательного и исполнительного органов власти А.о. может быть принят ФЗ об А.о. Статус А.о. изменяется только по взаимному согласию РФ и А.о. в соответствии с ФКЗ. Наименование А.о. может быть изменено по ее решению, новое наименование вносится в Конституцию РФ указом Президента РФ.

А.о. обладает правом на принятие своих законов и других нормативных правовых актов. Она самостоятельно образует свои органы законодательной (представительной) и исполнительной власти, определяет систему местного самоуправления. Как и другие субъекты, А.о. располагает своей собственностью (вид государственной собственности), самостоятельно принимает свой бюджет, может устанавливать определенные виды налогов и сборов в соответствии с ФЗ.

А.о. представлена в СФ главами законодательного и исполнительного органов власти А.о. На территории А.о. избирается один депутат ГД. А.о. имеет право законодательной инициативы в ГД. Орган законодательной власти А.о. может вносить предложения о поправках и пересмотре Конституции РФ (ст.134 Конституции РФ), одобряет поправки к гл. 3–8 Конституции (ст. 136 Конституции РФ). А.о. вправе вносить вопросы на рассмотрение Президента и Правительства РФ, обращаться с запросами в КС. Президент РФ назначает своего представителя в А.о. Федеральные органы государственной власти для осуществления своих полномочий могут создавать в А.о. территориальные органы и назначать соответствующих должностных лиц. А. о, вправе иметь свое представительство при Правительстве РФ.

К ведению А.о. относятся две группы вопросов. Первая – в сфере совместного ведения РФ и А.о. как субъекта РФ (определяется в ст. 72 Конституции РФ, может далее фиксироваться в уставе А.о.). Вторая – полномочия А.о., принадлежащие ей за пределами сферы совместного ведения (отражается в уставе А.о.). Возможно заключение двусторонних

договоров о разграничении предметов ведения и полномочий между РФ и А.о. и о взаимном делегировании полномочий (ст. 11 и 78 Конституции РФ).

*Авакьян С.А.*

## **Автономная республика**

**АВТОНОМНАЯ РЕСПУБЛИКА** – форма государственной (областной, политической, национально-территориальной) автономии. В соответствии с Конституцией СССР 1977 г. и Конституцией РСФСР 1978 г. в РСФСР насчитывалось 16 А.р.

А.р. имели более высокий статус, чем автономные области, и автономные округа. Например, от них избиралось по 11 депутатов в Совет Национальностей ВС СССР, в то время как от автономных областей – по 5, от автономных округов – по 1. Председатель правительства А.р. по должности был членом Правительства РСФСР.

В то же время А.р. имели более низкий ранг, чем союзные республики. Они официально не считались субъектами СССР как федерации, не имели характеристики суверенного государства (как союзная республика), за ними не признавалось не только право выхода из СССР, но и право перехода из одной союзной республики в другую.

В период политических реформ, связанных с процессами перестройки и демократизации общества в СССР после 1985 г., многие А.р. стали добиваться повышения своего статуса.

При конституционной реформе 24 мая 1991 г. понятие "А.р." было исключено из Конституции, появилась новое определение – "республика в составе РСФСР". Таким образом, все бывшие А.р. (а также вновь образованные республики) имеют сегодня статус республик в составе РФ.

*Авакьян С.А.*

## **Автономный округ**

**АВТОНОМНЫЙ ОКРУГ** – разновидность государственной (областной, административной, национально-территориальной) автономии.

Первоначально эти автономные единицы назывались национальными округами в соответствии с постановлением Президиума ВЦИК от 10 декабря 1930 г. "Об организации национальных объединений в районах расселения малых народностей Севера". По конституции СССР 1977 г. национальные округа были переименованы в А.о.

По Конституции 1993 г. в РФ имеется 10 А.о. – субъектов РФ: Агинский Бурятский; Коми-Пермяцкий; Корякский; Ненецкий; Таймырский (Долгано-Ненецкий); Усть-Ордынский Бурятский; Ханты-Мансийский; Чукотский; Эвенкийский; Ямало-Ненецкий.

Один из них – Чукотский – входит непосредственно в РФ и не состоит в области (до этого он относился к Магаданской области). Остальные А.о. входят в состав краев и областей РФ.

Статус А.о. определяется Конституцией РФ и уставом округа, принимаемым законодательным (представительным) органом власти округа. По представлению законодательных и исполнительных органов А.о. может быть принят федеральный закон об А.о. Статус А.о., как и автономной области, изменяется только по взаимному согласию РФ и А.о. в соответствии с федеральным конституционным законом. Наименование А.о. может быть изменено по его решению, новое наименование вносится в Конституцию РФ указом Президента РФ.

А.о. обладает правом принимать свои законы и другие нормативные правовые акты. Он самостоятельно образует свои органы законодательной (представительной) и исполнительной власти, определяет систему местного самоуправления на собственной территории. Как и другие субъекты, А.о. располагает своей собственностью (это часть

государственной собственности), самостоятельно принимает свой бюджет, может устанавливать определенные виды налогов и сборов в соответствии с федеральными законами.

Согласно ст. 66 Конституции РФ отношения А.о., входящих в состав края или области, могут регулироваться федеральным законом и договором между органами государственной власти А.о. и соответственно органами государственной власти края или области.

А.о. представлен в СФ главами законодательного и исполнительного органов власти округа. На территории 9 А.о. избрано по 1, а в Ханты-Мансийском – 2 депутата ГД. А.о. обладает правом законодательной инициативы в ГД. Орган законодательной власти А.о. может вносить предложения о поправках и пересмотре Конституции РФ (ст. 134 Конституции РФ), одобряет поправки к гл. 3–8 Конституции (ст. 136 Конституции РФ). А.о. вправе вносить вопросы на рассмотрение Президента и Правительства РФ, обращаться с запросами в КС. Президент РФ назначает своего представителя в А.о. В А.о. федеральные органы государственной власти для осуществления своих полномочий могут создавать свои территориальные органы и назначать соответствующих должностных лиц. А.о. вправе иметь свое представительство при Правительстве РФ.

К ведению А.о. относятся две группы вопросов. Первая – в сфере совместного ведения РФ и А.о. как субъекта РФ (определяется в ст. 72 Конституции РФ, может далее фиксироваться в уставе А.о.). Вторая – полномочия А. о, принадлежащие ему за пределами сферы совместного ведения (отражается в уставе А.о.). Возможно заключение двусторонних договоров о разграничении предметов ведения и полномочий между РФ и А.о. и о взаимном делегировании полномочий (ст. 11 и 78 Конституции РФ).

*Авакьян С.А.*

## **Автор**

АВТОР – лицо, творческим трудом которого создано произведение в области науки, литературы или искусства. Такое произведение охраняется авторским правом.

А. аудиовизуальных произведений определяются на основе особых правил. Право авторства возникает автоматически; оно не требует какого-либо признания, регистрации. Право авторства существует не только на опубликованные произведения – оно действует и в отношении неопубликованных произведений.

А. может быть как дееспособное, так и недееспособное лицо. Однако лица, не достигшие 14-летнего возраста, осуществляют свои права авторов через своих родителей или других законных представителей. По достижении 14 лет несовершеннолетние сами осуществляют свои авторские права. Признание гражданина полностью недееспособным не исключает его право авторства. Если два или большее число авторов создали одно произведение, то все они считаются соавторами (см. *Соавторство* ). В зависимости от вида созданного произведения А. может называться: инсценировщик, композитор, переработчик, составитель, художник, фотограф и т. п. Право авторства никаким сроком не ограничено. Изобретатели, А. полезных моделей, промышленных образцов не являются А. произведений (см. *Патентное право, Авторские договоры* ).

*Гаврилов Э.П.*

## **Авторские договоры**

АВТОРСКИЕ ДОГОВОРЫ – договоры о предоставлении авторских прав (см. *Авторское право* ).

А.д. регулируются Законом РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах". К А.д. применяются, в частности, все нормы раздела III ГК РФ "Общая часть обязательственного права".

Сторонами А.д. могут быть граждане и юридические лица.

По А.д. одна сторона – лицензиар (автор, его наследник, или иной обладатель авторских прав) предоставляет другой стороне – лицензиату право использовать произведение теми способами, которые указаны в договоре.

Право использовать произведение предоставляется по А.д. либо как исключительное, либо как неисключительное. В первом случае лицензиар обязуется не предоставлять право аналогичного использования произведения третьим лицам (а потому лицензиат получает монопольное право на такое использование). Во втором случае лицензиар может предоставить аналогичное право другим лицам.

Кроме того, если лицензиат получил исключительные (монопольные) права, то он может предъявить претензии к любым третьим лицам – нарушителям авторских прав; если же он не приобрел исключительных авторских прав, то никаких претензий к нарушителям он предъявлять не вправе.

Если из договора прямо не вытекает, какое право на использование предоставлено, то считается, что было предоставлено неисключительное право.

Объем передаваемых по договору прав может быть самым различным. Лицензиар (автор или иной правообладатель) может предоставить по А.д. все правомочия, перечисленные в Законе (право на воспроизведение, право на распространение, право на публичное исполнение, право на передачу в эфир, право на перевод, право на переработку и т. д.), либо лишь некоторые из них, причем или полностью, или частично. Обычно А.д. предусматривает предоставление лишь одного или нескольких авторских правомочий, причем лишь частично. Так, в договоре может быть указано, что автор предоставляет издательству право тиражировать свое произведение в книжной форме и распространять экземпляры произведения.

При этом отдельные авторские правомочия могут быть предоставлены лицензиату как исключительные, а другие – как неисключительные. Лицензиар может предоставить лицензиату только те авторские права, которые у него имеются, т. е. получены им на основе закона или договора.

Закон устанавливает, что предметом А.д. не могут быть права на использование произведений, которые автор создаст в будущем.

Вместе с тем допускаются А.д. заказа, т. е. договоры на уже задуманные автором, но еще не написанные произведения. Произведение, являющееся предметом такого договора, должно быть точно описано в самом договоре (вид, жанр, объем и т. п.).

Следует также учитывать норму закона о том, что предметом А.д. не могут быть права на использование произведения, неизвестные на момент заключения договора. Иными словами, А.д. не может предоставить лицензиату право использовать произведение теми способами, которые появятся (например, в связи с появлением новых технических средств) после заключения договора. Поэтому иногда встречающаяся в договорах фраза "автор предоставляет пользователю право использовать произведение любыми способами, в том числе теми, которые появятся в будущем" юридически ничтожна. Территория, на которой лицензиат вправе использовать произведение по договору, определяется в самом договоре. Это может быть территория РФ либо территория РФ и других стран мира (всех или некоторых).

Договор не может предоставить право на использование произведения лишь на части территории РФ, так как это противоречило бы конституционному принципу экономического единства территории РФ.

Если договор не содержит указаний о том, на какой территории лицензиат может использовать полученные права, то считается, что они предоставлены только для территории РФ.

Если А.д. предоставляет права только для использования произведения за пределами территории РФ, то такой договор подчиняется не российскому, а зарубежному законодательству.

Срок действия договора определяется соглашением сторон; он может быть кратким

(несколько дней, несколько месяцев) либо длительным (весь срок действия авторского права). По истечении срока действия договора все авторские права возвращаются лицензиару. Однако если договор касается воспроизведения (тиражирования) произведения (издание книги, выпуск видеофильма, компакт-диска и т. п.) и последующего распространения (продажи) выпущенных экземпляров, то считается, что лицензиат вправе осуществлять распространение (продажу) выпущенных экземпляров и по истечении срока действия договора. Но для исключения возможных конфликтов это право лицензиата рекомендуется закрепить в договоре. Например, в А.д. может быть записано: "Лицензиат вправе в течение 6 месяцев после истечения срока действия договора осуществлять продажу ранее выпущенных им экземпляров произведения".

Если в договоре не указан срок его окончания, то лицензиар вправе путем одностороннего заявления прекратить его действие по истечении 5 лет с момента заключения договора. Для этого он должен не позднее чем за 6 месяцев до момента расторжения договора письменно уведомить лицензиата.

Кроме срока действия самого договора в нем могут предусматриваться иные сроки (например, "Книга должна выйти в свет не позднее двух лет со дня заключения договора").

Вознаграждение лицензиару по А.д. определяется соглашением сторон. При этом Закон в качестве общего принципа определения вознаграждения называет "процент от дохода за соответствующий способ использования произведений", т. е. процент от суммы, вырученной от продажи экземпляров книги, видеокассеты, компакт-диска, от цены проданных на спектакль билетов и т. п.

Вместе с тем Закон допускает возможность определить вознаграждение иным образом, если установить процент от дохода невозможно в связи с характером произведения или особенностями его использования. Практически это означает, что стороны вправе своим соглашением определить вознаграждение тем способом, какой они сочтут для себя приемлемым.

В краткосрочных А.д. вознаграждение часто определяется как разовое за весь объем использования (фиксированная или паушальная сумма). В долгосрочных оно выражается либо в МРОТ (на день платежа), либо в долларах США с выплатой их в рублях по курсу ЦБ. Эти приемы защищают интересы лицензиара в условиях инфляции.

Размер вознаграждения может определяться также в виде процента от прибыли, которая получена лицензиатом от использования произведения.

А.д. может предусматривать выплату аванса. Авансом считаются любые суммы, выплачиваемые лицензиару до того, как у лицензиата образуется доход от использования произведения.

В А.д., которые заключаются на еще не готовое произведение (А.д. заказа), выплата аванса является обязательной.

А.д. должен предусматривать сроки выплаты вознаграждения. Если вознаграждение выражено в виде единой (паушальной) суммы, а сам договор касается воспроизведения (тиражирования), то в нем должно быть указано максимальное число экземпляров произведения, которое разрешается изготовить и использовать.

А.д. может предусматривать, что право использования предоставляется бесплатно. Права, предоставленные по такому А.д., лицензиат вправе, в свою очередь, предоставить третьим лицам либо полностью, либо частично, но только в тех случаях, когда такая переуступка разрешена лицензиаром.

А.д. должен быть заключен в письменной форме. Однако А.д. об использовании произведения в периодической печати может быть заключен в устной форме.

Ответственность за нарушение А.д. определяется общими гражданско-правовыми нормами в этой сфере. Однако если автор, в нарушение договора заказа, не представил заказанное произведение, то его ответственность ограничивается обязанностью возместить реальный ущерб; взыскание упущенной выгоды исключается.

*Гаврилов Э.П.*

## Авторское право

АВТОРСКОЕ ПРАВО – часть гражданского права, регулирующая личные неимущественные и имущественные отношения по поводу использования произведений науки, литературы и искусства.

А.п. устанавливает, что лицо, создавшее произведение науки, литературы или искусства, т. е. автор, приобретает на свое произведение определенные личные и имущественные права. Эти права, подобно праву собственности и другим вещным правам, имеют исключительный характер: они запрещают использовать произведение любому третьему лицу (кроме автора). Использование произведения осуществляется на основе авторских договоров.

А.п., принадлежащее автору, включает в себя личные права (они всегда принадлежат автору и непередаваемы; их действие не ограничено каким-либо сроком), а также имущественные права. Последние имеют срочный характер и могут переходить от автора к другим лицам по закону или по договору.

А.п. возникло в первой четверти XVII в. в Великобритании как право издателя на издание зарегистрированной книги, т. е. как право на изготовление копий (от англ. *copyright* – А.п.).

В настоящее время существуют две системы А.п.: англосаксонская и континентальная (европейская).

По англосаксонской правовой системе автором может считаться как физическое, так и юридическое лицо; А.п. (правомочия) в основном сводятся к имущественным правам, которые могут свободно передаваться или переходить по закону к другим лицам.

По континентальной (европейской) правовой системе (Франция, ФРГ и другие страны) автором может быть только физическое лицо; А.п. четко делятся на личные и имущественные. Личные права всегда принадлежат только автору, а имущественные могут предоставляться другим лицам, но с ограничениями.

Действующее А.п. РФ строится по модели континентальной системы; оно ближе всего к праву ФРГ.

Источником А.п. РФ прежде всего является Закон РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах". Важное значение для А.п. имеют нормы ГК РФ.

Произведения иностранных авторов, впервые опубликованные за рубежом, охраняются на основе международных договоров по А.п. РФ – участница Всемирной конвенции об А.п. (с 27 мая 1973 г.), Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений (с 13 марта 1995 г.), а также целого ряда двусторонних соглашений (с Австрией, Венгрией, Швецией и другими странами). На основе этих конвенций и двусторонних соглашений иностранные авторы пользуются в РФ национальным режимом, т. е. теми же правами, что и российские авторы.

Объект (или предмет) А.п. – произведения науки, литературы и искусства. Под произведением понимается результат творческой деятельности, выраженный в объективной форме. Практически охраняются только оригинальные результаты, не повторяющиеся при параллельном творчестве. Оригинальность проявляется в форме выражения творческого результата (язык, образы, последовательность изложения и т. п.). Содержание произведения (идея, метод, принцип, открытие, факты, содержащиеся в произведении) само по себе А.п. не охраняет. Примеры произведений, охраняемых А.п.:

– произведения художественной и научной литературы (включая математические формулы и программы для ЭВМ), драматические, музыкально-драматические и сценарные произведения;

– хореографические произведения и пантомимы;

– музыкальные произведения, в том числе с текстом;

– аудиовизуальные произведения (кино- телефильмы и т. п.);



– произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна и другие произведения изобразительного искусства;

- произведения архитектуры;
- фотографические произведения;
- географические, геологические и другие карты, планы, а также пластические произведения, относящиеся к различным наукам.

Объектами А.п. являются также переводы, переработки и составные произведения (сборники, базы данных и т. п.).

Любая часть произведения, являющаяся оригинальным творческим результатом, охраняется А.п.

А.п. на произведение не связано с правом собственности на материальный объект, в котором произведение выражено. В частности, передача права собственности или других вещных прав на такой материальный объект не означает предоставления получателю А.п.

Не охраняются в качестве произведений официальные документы (законы, судебные решения), государственные символы и знаки (флаги, гербы, денежные знаки, ордена), а также произведения народного творчества, авторы которых неизвестны. А.п. не охраняет также те объекты, которые не являются оригинальными творческими результатами, и произведения, срок охраны которых истек.

А.п. на произведение возникает автоматически, с момента создания произведения (выражения его в объективной форме, дающей возможность другим лицам ознакомиться с произведением). Никакой регистрации произведения в государственных или иных органах не требуется. Не требуется и публикации произведения: А.п. охраняет и неопубликованные работы. Знак охраны А.п. (буква «С» в окружности, наименование правообладателя, год первого выпуска произведения в свет), часто проставляемый на произведении, правового значения не имеет: он лишь оповещает о наличии А.п.

А.п., принадлежащее автору, называют первоначальным субъективным А.п. Оно состоит из отдельных прав (правомочий): личных (право авторства, право на имя, право на обнародование, право на защиту репутации) и имущественных (исключительное право на использование произведения способами, указанными в Законе).

Право авторства есть право признаваться автором; нарушение этого права – присвоение другим лицом А.п. преследуется как по гражданскому, так и по уголовному праву.

Право на имя – это право обозначать произведение своим подлинным именем, вымышленным именем (псевдоним) или вообще опускать ссылку на имя автора (анонимное использование).

Право на обнародование – это право допустить к ознакомлению с произведением широкий круг лиц. Обычно это право реализуется только один раз, но при определенных условиях обнародование может быть отозвано (право на отзыв).

Право на защиту репутации – право препятствовать искажению произведения, способному нанести ущерб чести и достоинству автора.

Личные права не ограничены каким-либо сроком действия. После смерти автора их защиту осуществляют наследники автора. Личные права к другим лицам перейти не могут.

Исключительные имущественные А.п. состоят в праве автора использовать произведение следующими способами:

- воспроизведение, например тиражирование (право на воспроизведение);
- распространение, например продажа, сдача в прокат экземпляров произведения (право на распространение);
- публичный показ произведения;
- публичное исполнение, например в театре, на эстраде (право на публичное исполнение);
- сообщение путем передачи в эфир, т. е. по радио или телевидению (право на передачу в эфир).

Имущественные А.п. относятся как к произведению, выраженному в первоначальной

форме, так и к переведенному на другой язык или переработанному (инсценировка, переделка). Имущественные А.п. могут переходить от автора к другим лицам по закону, например на служебные произведения; они могут быть также предоставлены автором другим лицам на основе авторского договора.

В некоторых случаях (они перечислены в Законе) произведение может быть использовано без согласия автора или иного обладателя имущественных А.п., т. е. свободно. Прежде всего допускается свободное использование произведения в личных целях (перезапись гражданином для себя звукозаписи, видеозаписи, телепередачи, изготовление копии журнальной статьи на своем ксероксе и т. п.). Эта норма не распространяется, однако, на воспроизведение программ для ЭВМ, баз данных, нотных текстов и воспроизведение книг целиком. Произведение может быть свободно использовано в виде цитаты. Опубликованные в газетах и журналах статьи по текущим экономическим, политическим и социальным вопросам и переданные в эфир аналогичные тексты могут быть воспроизведены в газетах или переданы в эфир, если только такое свободное использование прямо не запрещено автором. В обзорах текущих событий могут быть использованы произведения, которые становятся увиденными или услышанными в ходе освещения таких событий. Допускается по запросам физических лиц в учебных и исследовательских целях репродуцировать в единичном экземпляре отдельные статьи и малообъемные произведения, опубликованные в сборниках и периодических изданиях. Организации эфирного вещания вправе свободно записывать правомерно использованные ими произведения при условии, что такая запись делается самой организацией эфирного вещания и будет уничтожена в течение 6 месяцев после ее изготовления. Закон предусматривает и некоторые иные случаи свободного использования произведений.

Действие имущественных А.п. прекращается по общему правилу через 50 лет после смерти автора; при этом неполный календарный год продлевается до 31 декабря. Для произведений, созданных в соавторстве, срок охраны исчисляется с момента смерти того соавтора, который пережил остальных. Если произведение опубликовано анонимно, то оно охраняется в течение 50 лет с даты первой публикации.

После истечения срока охраны произведение становится общественным достоянием и может свободно использоваться всеми гражданами и организациями.

Если охраняемое А.п. произведение используется неправомерно, то автор или иной владелец исключительных А.п. может потребовать от нарушителя как прекратить правонарушение, так и признать факт нарушения им А.п. и выплатить причиненные убытки. Вместо взыскания убытков, которые должны быть доказаны владельцем исключительных прав, от нарушителя может быть потребована законная компенсация в сумме до 50 тыс. МРОТ. Конкретная сумма этой компенсации устанавливается судом или арбитражным судом с учетом всех обстоятельств правонарушения. Потерпевший может требовать также конфискации «пиратских» экземпляров произведений либо передачи их в свою пользу (в счет возмещения убытков), а также конфискации материалов и оборудования, используемых при правонарушении.

В некоторых сферах культуры и информации имеет место массовое использование большого числа ранее известных произведений (радио, телевидение, концертные залы и т. п.). При этом заключение индивидуальных авторских договоров на использование произведений, как правило малообъемных, сильно затруднено или фактически неосуществимо. Поэтому закон допускает для этих сфер применение системы коллективного управления авторскими имущественными правами. На практике такая система осуществляется в настоящее время Российским авторским обществом (РАО).

## **Агент**

АГЕНТ (лат. *agens, agentis* – действующий) – юридическое или физическое лицо, совершающее определенные действия по поручению другого лица (принципала) от своего

имени и за счет принципала либо от имени и за счет принципала.

В зарубежной практике допускается возможность для А. действовать от имени принципала, не называя имени последнего в целях сохранения коммерческой тайны.

Обязанности А. состоят в совершении юридических и фактических действий для принципала и за его счет. Так, транспортные агентства помимо заключения договоров перевозки осуществляют приемку, погрузку, выгрузку, доставку грузов, поступающих в адрес принципала. Это отличает А. от обязанного лица по другим видам посреднических договоров (поручения, комиссии). А. действует на основании агентского договора, заключаемого с принципалом. Для совершения действий от имени принципала А. кроме договора нередко требуется получить доверенность от принципала. Необходимость пользования услугами А. объясняется тем, что они имеют специальную подготовку, информационные базы данных, располагают деловыми связями для более эффективного выполнения соответствующих действий. Участники внешнеторговых сделок вынуждены прибегать к услугам А. в случае отсутствия за границей филиалов и невыгодности содержания там своих постоянных представителей.

От А. в юридическом значении следует отличать называемых в обиходе А. работников организаций и учреждений, уполномоченных на выполнение деловых поручений, сотрудников сыскных и разведывательных служб и т. п.

*Луганский В. И.*

### **Агент генеральный**

**АГЕНТ ГЕНЕРАЛЬНЫЙ** – лицо, принимающее обязанность совершить для принципала комплекс необходимых действий с привлечением для этого других агентов (субагентство). А. г. обычно выступает организация, исполняющая наиболее важные обязанности в составе оказываемых принципалу услуг, располагающая необходимым оборудованием и техническими средствами либо более мощная в финансовом отношении.

Взаимоотношения А. г. и принципала определяются генеральным агентским договором, заключаемым на длительный или неопределенный срок. Договором предусматривается, что в целях исполнения принятых на себя обязанностей А.г. заключает субагентский договор или договоры с другими лицами. Одновременно могут быть названы определенные субагенты и указаны конкретные условия договоров с ними. А. г. заключает договоры с субагентами от своего имени. Он не вправе заключать договоры и совершать сделки от имени лица, выступающего принципалом по генеральному агентскому договору, кроме действий, на совершение которых ему выдана доверенность принципалом. Последний уплачивает А.г. вознаграждение за весь объем совершенных для него действий. Расчеты с субагентами осуществляются самим А.г., если иное не установлено генеральным агентским договором. А. г. несет ответственность перед принципалом за действия субагентов и не может уступать принципалу права требования к субагентам в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения ими принятых на себя обязанностей.

*Луганский В. И.*

### **Агент делькредере**

**АГЕНТ ДЕЛЬКРЕДЕРЕ** – агент, принимающий на себя ручательство за исполнение третьими лицами обязательств в интересах принципала. По сделке, совершенной третьим лицом от своего имени и за счет принципала, А.д. приобретает права и становится обязанным, хотя бы принципал и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки. Однако в соответствии со ст. 993 ГК РФ агент не отвечает перед принципалом за неисполнение третьим лицом сделки, заключенной от своего имени за счет принципала, кроме случаев, когда агент не проявил необходимой осмотрительности в выборе третьего лица либо принял на себя ручательство за

исполнение сделки (делькредере). Поэтому заключение агентских договоров на условии делькредере актуально для случаев, когда договор с третьим лицом заключается агентом от своего имени, а не от имени принципала. Нарушения со стороны третьих лиц обычно состоят в неоплате стоимости приобретенного товара, уклонении от передачи товара после получения платежа, отгрузке товара ненадлежащего качества и т. п.

А.д. отвечает перед принципалом в том же объеме, что и третье лицо, включая уплату процентов, возмещение судебных издержек и других убытков принципала, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства третьим лицом, если иное не предусмотрено агентским договором. Действия А.д. сопряжены с более высоким риском для него, в связи с чем в договоре для агента предусматривается дополнительное вознаграждение за делькредере. А.д. самостоятельно урегулирует свои отношения со стороной, нарушившей обязательство, и не может уступать принципалу права требования по сделке в отношении третьих лиц, допустивших нарушение.

*Пугинский Б.И.*

### **Агент консигнационный**

**АГЕНТ КОНСИГНАЦИОННЫЙ** (фактор) – агент, принимающий на себя обязанности по сбыту товаров принципала на рынке другого государства.

В отличие от обычного агентского соглашения деятельность А. к. осуществляется на основе договора консигнации, к которому применяются правовые нормы о договоре комиссии с некоторыми особенностями. Договором консигнации называют договор комиссии во внешнеторговых отношениях, когда принципал (консигнант) и агент (консигнатор) находятся в разных странах. В соответствии с договором консигнации одна сторона (консигнатор, А. к.) обязуется по поручению другой стороны (консигнанта, принципала) в течение определенного срока за вознаграждение продавать от своего имени и за счет консигнанта поставленные на склад консигнатора товары. Товары обычно реализуются А. к. покупателям оптовыми партиями.

В обязанности А. к. входит получение отгруженного консигнантом товара, его хранение на консигнационном складе, подыскание покупателей и заключение договоров купли-продажи товара с третьими лицами. Право собственности на товары, поставленные на консигнационный склад А.к., сохраняется за консигнантом. А.к. может принимать на себя ручательство за оплату товара покупателями (делькредере). Привлечение А. к. практикуется для организации сбыта новых видов товаров либо при освоении новых рынков, когда продаваемые товары неизвестны покупателям данного региона. Деятельность А.к. характеризуется более широкой, нежели определено договором, связью с организацией-консигнантом. Такая связь может состоять в индивидуальном подборе консигнантом А. к. и основного персонала его фирмы, обучении работников, истребовании аналитических данных и прогнозов возможностей продажи товара.

*Лугинский Б. И.*

### **Агент торговый**

**АГЕНТ ТОРГОВЫЙ** – организация или индивидуальный предприниматель, совершающие по поручению принципала и за его счет определенные торговые операции. В государствах – членах ЕС А.т. рассматривается как независимый посредник, обязанный проводить переговоры по купле-продаже товара для другого лица либо проводить переговоры и заключать сделки от имени и за счет принципала. По законодательству РФ возможности А.т. несколько шире и позволяют ему совершать по поручению принципала сделки купли-продажи и иные торговые операции от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала (ст. 1005 ГК РФ). В зависимости от характера

совершаемых юридических и иных действий принято различать несколько видов А.т. Агент по закупкам осуществляет приобретение товаров для своего принципала. Агент по сбыту заключает сделки по продаже принадлежащих принципалу товаров на определенной территории. В случае принятия А.т. на себя обязательства сбыта товаров в других странах он называется агентом заграничным по сбыту или агентом по экспорту. В соответствии с законодательством РФ на А.т. кроме проведения переговоров и заключения сделок возлагаются задачи по изучению рынка сбыта, рекламированию товара по моделям и образцам, консультированию покупателей и др.

*Пугинский Б.И.*

## **Агентирование судов**

**АГЕНТИРОВАНИЕ СУДОВ** – выполнение агентом по договору с принципалом, являющимся судовладельцем или фрахтователем судна, действий по представлению и защите интересов принципала в порту. Порученные действия выполняются агентом от имени принципала и касаются широкого круга вопросов. А.с. включает согласование с портовыми службами времени и порядка подачи судна к месту стоянки, обработки груза, выполнения карантинных, таможенных и пограничных процедур, оформления соответствующих документов и т. п.

От А.с. отличают действия агентов по морской перевозке и агентов по фрахту, которые заключают договоры с грузовладельцами. Агенты по морской перевозке специализируются на организации перевозок экспортируемых и импортируемых товаров морем. В их обязанности входит оформление транспортных, страховых и таможенных документов, контроль за погрузкой, выгрузкой и сохранностью грузов в процессе транспортировки, принятие мер к удостоверению фактов несохранности груза и т. п. Агенты по фрахту осуществляют поиск мест для груза на борту судна, заключают от имени грузоотправителя договоры перевозки или контракты на фрахтование судна.

*Пугинский Б.И.*

## **Агентские операции**

**АГЕНТСКИЕ ОПЕРАЦИИ** – понятие, относящееся к коммерческой сфере; обозначает юридические и фактические действия, связанные с продажей или покупкой товара и совершаемые одной стороной – агентом торговым по поручению другой стороны – принципала на основании заключенного между ними агентского договора. А.о. совершаются торговым агентом от имени принципала и за его счет. Законодательство РФ предусматривает возможность совершения А.о. агентом от своего имени, но за счет принципала (ст. 1005 ГК РФ). А.о. могут состоять в проведении агентом переговоров по купле-продаже товара, заключении договоров для принципала, совершении иных юридических и фактических действий, связанных с продажей или покупкой товара. Содержание А.о., порядок их выполнения определяются агентским договором и указаниями принципала. Понятие "А.о." нередко используется более широко, обозначая действия не только торговых, но и иных агентов. Такое применение этого понятия не соответствует внешнеторговой и зарубежной правовой практике.

*Пугинский Б.И.*

## **Агентский договор**

**АГЕНТСКИЙ ДОГОВОР** – договор, в силу которого одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершить по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала. А.д. – один из видов посреднических договоров. Длительное время широко используется в

зарубежной внешнеторговой практике. А.д. в законодательстве РФ впервые урегулирован как самостоятельный вид договора в гл. 52 ГК РФ. В зарубежной предпринимательской практике различают несколько разновидностей А.д. Строгие разграничения между ними, а также между А.д. и другими видами посреднических договоров (комиссии, транспортной экспедиции, поручения) отсутствуют.

Согласно законодательству РФ агент обязан совершить по поручению принципала юридические и иные действия. Под «иными» понимаются различные предметные, фактические действия, например проверка количества поступившего товара, контроль за отправкой груза получателю и т. п. Этим А.д. отличается от договора поручения, по которому поверенный обязуется совершить для доверителя определенные юридические действия. Аналогичным образом в силу Договора комиссии комиссионер обязан совершить по поручению комитента одну или несколько сделок, т. е. действия юридического характера, что отличает этот договор от А.д. Кроме того, порученные действия агент может совершать от своего имени либо от имени принципала, тогда как комиссионер совершает порученные сделки с третьими лицами лишь от своего имени. Вместе с тем к отношениям, вытекающим из А.д., применяются правила о договоре комиссии или договоре поручения (в зависимости от того, действует агент по условиям этого договора от имени принципала или от своего имени), если эти правила не противоречат законодательным положениям об А.д. или существу договора.

В различных сферах предпринимательства оформились специализированные виды агентской деятельности. В зарубежной коммерческой практике выделена категория независимых торговых агентов. По сравнению с другими видами агентов их функции весьма ограничены. В соответствии с Типовым коммерческим агентским контрактом, изданным МТП, на торгового агента, действующего в качестве посредника, возлагаются задачи: содействовать продаже путем поиска заказов и передачи их принципалу, осуществлять организацию продаж, рекламы, ярмарок и послепродажного сервиса. Агент может проводить переговоры с покупателями в соответствии с условиями и положениями А.д. При этом агент не вправе заключать контракты с третьими лицами от имени принципала. Заключение А. д. предполагает у становление правоотношений трех видов:

- а) между принципалом и агентом;
- б) между агентом и третьим лицом;
- в) между принципалом и третьим лицом.

А.д. может быть предусмотрено обязательство принципала не заключать аналогичных А.д. с другими агентами, действующими на определенной в договоре территории, либо воздерживаться от осуществления на этой территории самостоятельной деятельности, аналогичной той, которая составляет предмет А.д. Может быть предусмотрено также обязательство агента не заключать с другими принципалами аналогичных А.д., которые должны исполняться на территории, полностью или частично совпадающей с той, что указана в договоре. Содержание поручения принципала определяется в А.д. и выдаваемой агенту доверенности на совершение сделок и имущественных операций с третьими лицами. А.д. может предусматривать обязанность агента действовать также в соответствии с указаниями принципала. В этом случае в А.д. определяется порядок сообщения указаний, их фиксирования сторонами. Агент обязан представлять принципалу отчеты о ходе исполнения А.д. в порядке и в сроки, предусмотренные договором.

При отсутствии в договоре соответствующих условий отчеты представляются агентом по мере исполнения им договора либо по окончании действия договора. Если А.д. не предусмотрено иное, к отчету агента должны быть приложены необходимые доказательства расходов, произведенных агентом за счет принципала. Принципал, имеющий возражения по отчету, должен сообщить о них агенту в течение 30 дней со дня получения отчета, если соглашением сторон не установлен иной срок. В противном случае отчет считается принятым. Принципал обязан уплатить агенту вознаграждение в установленных в А.д. размере и порядке, (см. *Агентское вознаграждение* ).

По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала. По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от своего имени и за счет принципала, уже агент приобретает права и становится обязанным, хотя бы принципал и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по сделке. В случае когда сделка, совершенная агентом от своего имени и за счет принципала, нарушена третьим лицом, ответственность агента наступает в специальном порядке. В соответствии с законодательством РФ и зарубежной практикой агент не отвечает перед принципалом за неисполнение третьим лицом сделки, заключенной от своего имени и за счет принципала, кроме случаев, когда агент не проявил необходимой осмотрительности в выборе этого лица либо принял на себя ручательство за исполнение сделки (делькредере). В случае неисполнения третьим лицом сделки, заключенной с ним агентом, последний обязан немедленно сообщить об этом принципалу, собрать необходимые доказательства, а также по требованию принципала передать ему права по такой сделке с соблюдением требований об уступке прав. Осмотрительность в выборе третьего лица предполагает проверку наличия регистрации лица, выяснение платежеспособности, имущественной состоятельности, деловой репутации. Агент несет ответственность также в случаях, когда его ненадлежащие действия повлияли на неисполнение договора третьим лицом, а также если агент не принял всех необходимых мер к получению долга от третьего лица, в частности не обеспечил сбор необходимых доказательств или не предъявил иск в интересах принципала.

*Пугинский Б.И.*

### **Агентское вознаграждение**

**АГЕНТСКОЕ ВОЗНАГРАЖДЕНИЕ** – денежная сумма, подлежащая уплате принципалом агенту за совершенные по поручению принципала юридические и иные действия.

Принципал обязан уплатить агенту А.в. в размере и порядке, установленных договором. А.в. уплачивается по мере совершения агентом отдельных действий либо после исполнения договора в целом. А.в. выплачивается агенту торговому в размере, обычно определяемом как проценты от цены товара, проданного или купленного с участием агента. Если в агентском договоре размер А.в. не предусмотрен и он не может быть определен исходя из условий договора, вознаграждение подлежит уплате по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается: за аналогичные услуги.

Основанием для выплаты А.в. служат отчеты, которые агент представляет принципалу в порядке и в сроки, предусматриваемые договором. Если агентским договором не предусмотрено иное, к отчету агента должны быть приложены необходимые доказательства расходов, произведенных агентом за счет принципала. Если у принципала возникли возражения по отчету, он должен сообщить о них агенту в течение 30 дней со дня получения отчета, если соглашением сторон не установлен иной срок. В противном случае отчет считается принятым (ст. 1008 ГК РФ).

Принципал обязан помимо уплаты А.в., а в соответствующих случаях и дополнительного вознаграждения за делькредере, возместить агенту суммы, израсходованные им на исполнение поручения (внесенные за принципала провозные платежи, страховые премии, таможенные сборы и т. п.). Иные расходы агента покрываются им из полученного А.в.

*Пугинский Б.И.*

### **Аграрное право**

**АГРАРНОЕ ПРАВО** – комплексная специализированная отрасль права, представляющая собой внутренне взаимосвязанную систему правовых норм, регулирующих

аграрные (земельные, имущественные, трудовые, организационно-управленческие) общественные отношения в сфере сельскохозяйственной деятельности.

В юридической науке употребляется также термин "сельскохозяйственное право", который является синонимом термина "А.п.". Однако последний более предпочтителен, так как он точнее отражает специфику этой отрасли права, которая выделена в особую комплексную отрасль по такому признаку, как аграрные отношения; А.п. служит правовой формой выражения и закрепления аграрной политики государства как важного субъективного фактора формирования и развития этого комплексного правового образования; юридическую основу формирования соответствующей отрасли права составляет аграрное законодательство, которое складывается в результате законодательной деятельности государства и существует в зависимости от содержания нормативных актов государства и системы законодательства; термин "А.п." доминирует в правовой науке зарубежных стран с развитой рыночной аграрной экономикой (Франция, Италия, Испания, Великобритания, США, Япония), где он обозначает совокупность новых для западного права институтов, регулирующих предпринимательскую деятельность в сельском хозяйстве.

В предмет А.п. входят аграрные отношения – органический комплекс земельных, имущественных, трудовых, организационно-управленческих отношений, которые основаны на частной, государственной, муниципальной собственности, складываются в сфере сельскохозяйственной и связанной с ней иной деятельности сельскохозяйственных предприятий и объединений, а также деятельности крестьянских (фермерских) и личных подсобных хозяйств граждан.

А.п. применяет метод правового регулирования, который характеризуется наличием дозволения, запрета и предписания. На этой основе в сфере действия А.п. определяется общее юридическое положение субъектов аграрных отношений, для которого характерны не только начала юридического равенства, но и элементы власти и подчинения. Метод А.п. – преимущественно дозволительный, он характеризуется тем, что правовое положение аграрных товариществ и обществ, кооперативов, государственных сельскохозяйственных предприятий, крестьянских (фермерских) и личных подсобных хозяйств граждан определяется на основе принципа "разрешено все, что не запрещено законом". Юридической основой для формирования А.п. служит аграрное законодательство, под которым понимается совокупность нормативных актов, регулирующие аграрные отношения, составляющие предмет одноименной отрасли права. Если А.п. представляет собой совокупность норм, то аграрное законодательство составляют акты, содержащие эти нормы.

Для А.п. как комплексной специализированной отрасли права характерно, с одной стороны, усложнение структуры права, когда нормы основных отраслей права входят в состав А.п.; с другой – признание в качестве источников собственных норм права, не входящих ни в одну из основных отраслей права. В этом состоит специфика источников А.п., большинство норм которого устанавливается комплексными нормативно-правовыми актами, предназначенными специально для регулирования аграрных отношений. Такие комплексные юридические нормативные акты обеспечивают либо унификацию правового регулирования аграрного предпринимательства, либо устанавливают дифференцированный правовой режим отдельных видов аграрного предпринимательства.

Многочисленные нормативно-правовые акты аграрного законодательства можно разделить на несколько групп.

Во-первых, это правовое обеспечение аграрных преобразований в рамках общего курса экономических реформ, проводимой аграрной реформы, направления и ход которой определили принятые законы и указы Президента и постановления Правительства РФ.

Во-вторых, современный курс на формирование рыночной аграрной экономики имеет много особенностей, связанных с тем, что в А.п. находят отражение не только частно, но и публично-правовые интересы. В связи с этим обоснованно усиление регулирующих функций государства, выражающихся в соответствующих нормативно-правовых актах, создающих необходимые правовые предпосылки для развития рыночной среды всех участников



хозяйственного оборота независимо от форм собственности.

В-третьих, переходу аграрной экономики на рыночный путь в значительной мере способствовали специальные нормативно-правовые акты по вопросам селекции, семеноводства, племенного животноводства, мелиорации земель.

В-четвертых, общей тенденцией развития А.п. при переходе к рыночной аграрной экономике стало повышение роли закона в регулировании сельскохозяйственных договоров, в связи с освобождением сельскохозяйственного договорного права от административных начал. Это касается как договоров в сфере реализации сельскохозяйственной продукции и продовольствия, так и договоров в сфере материально-технического обеспечения сельскохозяйственных коммерческих организаций и крестьянских (фермерских) хозяйств.

Особое значение для стабилизации и развития агропромышленного производства имеет та группа специальных нормативно-правовых актов, которые решают вопросы социального развития села. В этой сфере, как и ранее, преобладают подзаконные нормативно-правовые акты, обеспечивающие реализацию федеральных и региональных целевых программ по электрификации, газификации, водоснабжению села, дорожному строительству, развитию средств связи, радиовещания и телевидения в сельской местности. В то же время по мере укрепления парламентаризма возрастает роль законодательных актов в решении проблем социального развития села и инженерного обустройства сельских территорий.

Наряду со специализированными нормативными источниками, регулирующими аграрные отношения, эту же задачу призван решить комплекс норм, содержащихся в отраслевых актах гражданского, трудового, административного, земельного, водного, лесного законодательства, регулирующих определенные стороны аграрных отношений, с применением присущих им методов. Это прежде всего нормы, касающиеся многочисленных экономических связей, складывающихся с участием сельскохозяйственных коммерческих организаций и крестьянских (фермерских) хозяйств в сфере отношений собственности, товарно-денежного обмена, договорных и обязательственных отношений. А.п., в состав которого входят нормы других отраслей права, шире, нежели аграрное законодательство, которое состоит из нормативных актов, имеющих одну отраслевую ориентацию.

**Лит.:**

Аграрное право: Учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению и специальности "Юриспруденция"/Отв. ред. Г.Е. Быстров, М.И. Козырь. М., 1996.

*Быстров Г.Е.*

## **Агреман**

**АГРЕМАН** – согласие принимающего государства на назначение конкретного лица в качестве главы дипломатического представительства иностранного государства на своей территории. Право принять или не принять определенное лицо в указанном качестве – суверенное право принимающей страны. Согласие на прием исходит от правительства или министерства иностранных дел принимающего государства и является ответом на соответствующий запрос иностранного государства.

Государство может дать отрицательный ответ и при этом не сообщать мотивы отказа. Отказ имеет форму дружеского совета назначить другое лицо. Обычно в А. отказывают политическим деятелям иностранного государства, в действиях либо в высказываниях которых проявилось недружественное отношение к принимающему государству. В современной дипломатической практике случаи отказа в А. сравнительно редки. Получение А. - основание назначить определенное лицо главой дипломатического представительства и вручить ему перед отъездом в страну своего назначения верительную грамоту.

## **Агрессия**

**АГРЕССИЯ** (от лат. *aggressio* – нападение) – в международном праве любое

противоправное с точки зрения Устава ООН применение вооруженной силы. Общую формулировку понятия А. дает принятое 14 декабря 1974 г. Генеральной Ассамблеей ООН. Определение агрессии, согласно которому "агрессией является применение вооруженной силы. государством против суверенитета, территориальной неприкосновенности или политической независимости другого государства или каким-либо другим образом, несовместимым с Уставом Организации Объединенных Наций". Понятие А. включает в качестве обязательного признак первенства или инициативы (применение каким-либо государством вооруженной силы первым). А. считается тягчайшим международным преступлением против мира и безопасности человечества. По способу осуществления А. делится на прямую и косвенную.

Прямой является А., совершаемая регулярными вооруженными силами государства. Согласно Определению агрессии в качестве актов А. рассматриваются, независимо от объявления войны, следующие случаи прямой А.:

а) вторжение или нападение вооруженных сил государства на территорию других государств или любая военная оккупация, какой бы временный характер она ни носила, являющаяся результатом такого вторжения или нападения, или любая с применением силы аннексия территории другого государства или части ее;

б) бомбардировка вооруженными силами государства территории другого государства или применение любого оружия государством против территории другого государства;

в) блокада портов или берегов государства вооруженными силами другого государства;

г) нападение вооруженными силами государства на сухопутные, морские или воздушные силы либо морские и воздушные флоты другого государства;

д) применение вооруженных сил одного государства, находящихся на территории другого государства по соглашению с принимающим государством, в нарушение условий, предусмотренных в соглашении, или любое продолжение их пребывания на такой территории по прекращении действия соглашения.

Косвенной считается А., совершаемая вооруженными бандами, группами, регулярными силами или наемниками, формально не входящими в состав регулярных вооруженных сил какого-либо государства или скрывающими свою принадлежность к ним, хотя они организуются определенным государством либо действуют от его имени или по его поручению. В качестве косвенной А. нередко рассматриваются действия, предусмотренные в Определении агрессии, а именно засылка государством или от имени государства вооруженных банд, групп и регулярных сил или наемников, которые осуществляют акты применения вооруженной силы против другого государства, носящие столь серьезный характер, что это равносильно актам А., или значительное участие государства в подобных действиях.

Приведенный перечень актов А. не является исчерпывающим. Совет Безопасности ООН вправе определить, что другие акты также представляют собой А. согласно положениям Устава ООН.

## **Адаптация**

АДАПТАЦИЯ (от лат. *adaptatio* – приспособление) – в праве приспособление действующих внутригосударственных правовых норм к новым международным обязательствам государства без внесения каких-либо изменений в его законодательство.

## **Адат**

АДАТ (от араб. *ada, adat* – обычай, привычка) – обычаи, правила поведения, принятые той или иной группой мусульман или действующие в определенном регионе распространения ислама и соблюдаемые главным образом в силу привычки. В собственном смысле А. сводится к обычаям, которым фикх отводит заметное место в регулировании

поведения мусульман. Согласно некоторым мусульманско-правовым воззрениям А. является одним из субсидиарных источников фикха по вопросам, не урегулированным Кораном или сунной. В частности, допускается широкое использование обычаев в торговых и иных сделках. Отдельные обычаи привлекаются фикхом к регулированию брачно-семейных отношений, например при установлении брачного выкупа. Однако большинство школ фикха не придает А. самостоятельного значения, считая, что многие обычаи были включены в основные источники фикха – Коран и сунну или подтверждены единогласным мнением (иджма) ведущих правоведов, а также лежат в основе многих правовых норм, сформулированных фикхом рациональным путем.

Термин "А." применяется также для обозначения обычного права исламизированных народов. Теоретически принципы и нормы шариата признаются обязательными и стоящими выше любых иных правил поведения. Однако на практике они применяются тогда, когда становятся неотъемлемой частью местных обычаев. В результате такая система правил поведения в ряде исламских стран превратилась в симбиоз местных обычаев и отдельных норм шариата (фикха). Она также именуется А. или адатным правом (прежде всего в странах Юго-Восточной Азии). Отдельные его положения признаются судами, а иногда составляют основу брачно-семейного законодательства (например, в Индонезии).

А. широко действовал в районах традиционного распространения ислама в царской России. На Северном Кавказе он представлял собой разветвленную систему социальных норм, основу которой составляли местные обычаи, сложившиеся еще в условиях родоплеменных отношений и языческих верований. Утверждение здесь ислама в XVI–XIX вв. не привело к полной замене их шариатом, который лишь частично был воспринят А. Продолжали действовать обычаи, прямо осуждавшиеся исламом (например, кровная месть). В решении многих вопросов А. сохранял господствующие позиции. В частности, ответственность за правонарушения практически полностью определялась А. Наряду с шариатом обычаи регулировали даже брачно-семейные и наследственные отношения. Попытки заменить А. шариатом, предпринятые в середине XIX в., имели лишь частичный успех и не привели к снижению роли обычаев. Отдельные положения А. применялись в Российской Империи при условии их непротиворечия законодательству.

В настоящее время в районах распространения ислама в РФ сохраняется ряд норм А., выступающего формой взаимодействия местных обычаев с предписаниями шариата. Некоторые такие нормы (например, предусматривающие кровную месть или допускающие полигамию) противоречат действующему законодательству РФ. В отдельных районах Северного Кавказа (например, в Ингушетии и Чечне) обсуждается возможность законодательного закрепления отдельных положений А.

*Сюкияйнен Л.Р.*

## **Адвокат**

**АДВОКАТ** (лат. *advocatus* – юридический консультант) – юрист, оказывающий профессиональную правовую помощь физическим и юридическим лицам посредством консультаций, представительства их интересов в суде, защиты обвиняемого.

В соответствии с Положением об адвокатуре в РСФСР (утверждено Законом РСФСР от 20 ноября 1980 г. "Об утверждении положения об адвокатуре РСФСР") А. считаются граждане СССР, имеющие высшее юридическое образование, стаж работы по специальности юриста не менее 2 лет, принятые в члены адвокатской коллегии. Допускается прием в коллегии А. лиц, не имеющих стажа работы по специальности юриста, однако с условием прохождения стажировки в коллегии А. сроком от 6 месяцев до 1 года.

Члены коллегии А. и стажеры не могут состоять на службе в государственных и общественных организациях, исключая занятие научной и педагогической деятельностью. В районах, где объем адвокатской работы является недостаточным, по решению президиума коллегии А. могут быть разрешены и другие виды совместительства.

Прием в коллегия А., а также отчисление А. из коллегии производится президиумом коллегии А.

Член коллегии А. имеет право:

- избирать и быть избранным в органы коллегии А.;
- ставить перед органами коллегии А. вопросы, касающиеся деятельности коллегии, вносить предложения по улучшению ее работы и принимать участие в их обсуждении;
- принимать личное участие во всех случаях обсуждения органами коллегии его деятельности или поведения;
- выйти из состава коллегии А.

А., выступая в качестве представителя или защитника, правомочен: представлять права и законные интересы лиц, обратившихся за юридической помощью, во всех государственных и общественных организациях, в компетенцию которых входит разрешение соответствующих вопросов; запрашивать через юридическую консультацию справки, характеристики и иные документы, необходимые в связи с оказанием юридической помощи, из государственных и общественных организаций, которые обязаны в установленном порядке выдавать эти документы или их копии.

Положением об адвокатуре предусматриваются обязанности члена коллегии А., имеющие как правовой, так и нравственный характер.

А. обязан в своей деятельности соблюдать требования действующего законодательства, использовать все предусмотренные законом средства и способы защиты прав и законных интересов лиц, обратившихся к нему за юридической помощью.

А. не вправе принять поручение об оказании юридической помощи в случаях, если он по данному делу оказывает или ранее оказывал юридическую помощь лицам, интересы которых противоречат интересам лица, обратившегося с просьбой о ведении дела, или участвовал в качестве судьи, прокурора, следователя, лица, производившего дознание, эксперта-специалиста, переводчика, свидетеля или понятого, а также если в расследовании или рассмотрении дела принимает участие должностное лицо, с которым А. состоит в родственных отношениях. А. не вправе разглашать сведения, сообщенные ему доверителем в связи с оказанием юридической помощи. А. должен быть образцом моральной чистоты и безукоризненного поведения, обязан постоянно совершенствовать свои знания, повышать деловую квалификацию, участвовать в пропаганде права.

Действующее Положение об адвокатуре и уголовно-процессуальное законодательство в качестве гарантий независимости А. указывают на адвокатскую тайну и недопустимость его допроса об обстоятельствах, ставших известными А. в связи с исполнением им обязанностей защитника или представителя.

Положение об адвокатуре включает ряд норм, регулирующих труд А. и порядок его оплаты. А. на общих основаниях пользуется правом на отпуск, на пособия по государственному социальному страхованию и на пенсионное обеспечение. Отпуска оплачиваются А. из средств коллегии А., труд – из средств, поступивших в юридическую консультацию от граждан и организаций за оказанную им юридическую помощь.

*Бойков А. Д.*

## **Адвокатская коллегия**

АДВОКАТСКАЯ КОЛЛЕГИЯ – добровольное объединение лиц, занимающихся адвокатской деятельностью (Положение об адвокатуре РСФСР от 20 ноября 1980 г.).

В РФ до начала судебной реформы 90-х гг. действовали республиканские (в автономных республиках), краевые, областные и городские А.к., а также межтерриториальная А.к., основным назначением которой было оказание юридической помощи гражданам и организациям по делам, рассматриваемым спецсудами. С началом реформ необходимость в спецсудах на «закрытых» объектах отпала, соответственно реформировалась и межтерриториальная А.к.

Существенная особенность А.к. заключалась в их автономии, разобщенности и безусловной монополии на оказание официальной правовой помощи населению.

Изменения организационного характера начались с появлением юридических кооперативов и "параллельных коллегий" (см. *Адвокатура* ).

А. к. создается на добровольной основе по заявлению группы учредителей, отвечающих требованиям, предъявляемым к профессиональным адвокатам. Вновь создаваемая коллегия и ее устав подлежат регистрации в Минюсте РФ. Основой деятельности А.к. является самоуправление и независимость от государственных органов при выполнении своих функций.

А.к. не выступает в роли коллективного защитника или представителя. Это организационная структура адвокатуры, призванная обеспечивать деятельность адвокатов по выполнению профессиональных обязанностей, распределять адвокатов территориально с максимальным приближением к судам, создавая для этого юридические консультации, а также адвокатские конторы и фирмы на правах юридических консультаций. А.к. обеспечивает профессиональный состав своих членов, повышение их квалификации, контроль за качеством оказываемой ими юридической помощи, за соблюдением законов и нравственных норм, составляющих предмет профессиональной этики (см. *Судебная этика* ).

Эти функции А.к. осуществляет с помощью следующих органов: общего собрания адвокатов коллегии, президиума коллегии, ревизионной комиссии и юридических консультаций.

Общее собрание А.к. (либо конференция при численности коллегии свыше 300 человек) созывается не реже одного раза в год, осуществляя следующие полномочия:

- избирает президиум А.к. и ревизионную комиссию;
- устанавливает численный состав коллегии, штаты, смету доходов и расходов;
- заслушивает отчеты президиума коллегии и ревизионной комиссии;
- утверждает правила внутреннего трудового распорядка (либо устав коллегии);
- определяет размеры отчислений из поступающих на счета адвокатов гонораров для создания общего бюджета коллегии;
- рассматривает жалобы на решение президиума коллегии.

Президиум коллегии избирается общим собранием (конференцией) тайным голосованием сроком на 3 года, который в свою очередь открытым голосованием избирает из состава президиума председателя президиума и его заместителей.

К числу полномочий президиума А. к. относятся:

- созыв общего собрания коллегии (конференции);
- организация, территориальное размещение юридических консультаций и проверка их деятельности;
- назначение и освобождение от должности заведующего юридической консультацией;
- прием новых членов в А.к.;
- осуществление контроля за качеством работы адвокатов;
- организация работы по повышению квалификации;
- рассмотрение жалоб на действия адвокатов;
- применение мер поощрения и мер дисциплинарной ответственности.

Заведующий юридической консультацией организует ее работу, распределяет поручения между адвокатами, заключает соглашения с гражданами и организациями об оказании юридической помощи, осуществляет контроль за качеством работы адвокатов и соблюдением ими правил трудового распорядка, ведет статистическую и финансовую отчетность и т. п.

Правовой статус юридических бюро и фирм законодательно не определен. Их работа строится по аналогии с работой юридической консультации.

*Бойков А.Д.*

## **Адвокатура**

АДВОКАТУРА – совокупность юристов-профессионалов, объединенных чаще всего в адвокатскую коллегия с целью оказания юридической помощи населению, включающей участие в различных видах судопроизводства в качестве защитников либо представителей потерпевшего, истца, ответчика и других лиц, отстаивающих свои интересы.

Функционирование А. - основной способ обеспечить положение Конституции РФ: "Каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно" (ст.48).

В России становление профессиональной А. связано с реформами 1864 г.: рождавшийся суд присяжных не мог функционировать без обеспечения профессиональной защиты, к чему частные ходатаи и стряпчие – предшественники адвокатов – готовы не были.

Октябрьская революция 1917 г. разрушила сложившуюся в России судебную систему и А. Вплоть до утверждения первого Положения об адвокатуре 26 мая 1922 г. правовую помощь в суде по гражданским и уголовным делам оказывали в соответствии с декретами о суде "неопороченные граждане обоего пола", а затем члены коллегий правозаступников, осуществлявших функции и защиты, и обвинения, и представительства в гражданском судопроизводстве. И хотя с 1922 г. А. прошла большой путь, вытеснив «любителей» профессиональными кадрами, сфера деятельности адвокатов была крайне сужена, что соответствовало приниженному положению судебных учреждений, узости их юрисдикционных полномочий, тенденциозности законодательства. На деятельности адвокатов в уголовном судопроизводстве отрицательно сказывались недостатки их процессуального статуса, ограничивавшего возможности активного участия в процессе доказывания.

Важнейшие нормативные акты об А. этого периода не дают ее правовой характеристики как института государства или общества. Отмечено лишь, что задачей А. является оказание юридической помощи гражданам и организациям и что "коллегии адвокатов являются добровольными объединениями лиц, занимающихся адвокатской деятельностью" (Закон СССР от 30 ноября 1979 г. "Об адвокатуре в СССР"; Положение об адвокатуре РСФСР от 20 ноября 1980 г.).

Становление в РФ новых экономических отношений рыночного типа коренным образом изменило требования к характеру, объему и качеству правовых услуг, спрос на которые резко повысился.

В рамках общеправовой реформы был принят ряд актов, улучшивших правозащитные возможности А.:

– разрешен допуск защитника к участию в деле с момента предъявления обвинения, а в случае задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, или применения к нему меры пресечения в виде заключения под стражу до предъявления обвинения – с момента объявления ему протокола задержания или постановления о применении этой меры пресечения, но не позднее 24 ч с момента задержания;

– введен судебный контроль за законностью ареста, содержания под стражей и продления срока содержания лица под стражей;

– исключена норма, не допускавшая участие адвоката в дознании.

В этом же ряду находятся и нормы Конституции РФ 1993 г. о судебном порядке применения важнейших мер процессуального принуждения, требованиях к доказательствам, допустимым при осуществлении правосудия, принцип презумпции невиновности, право каждого на судебную защиту и квалифицированную юридическую помощь.

Фактически исключено руководство А. со стороны государственных органов; созданы союзы адвокатов, у А. появились свои печатные органы. В последние годы существенно увеличилась численность адвокатов в РФ.

Коренным образом изменилась система оплаты труда адвокатов. С 1991 г. основным принципом оплаты юридической помощи, оказанной адвокатами гражданам, предприятиям, учреждениям, организациям, стало соглашение между адвокатом и лицом, обратившимся за

помощью. Сама же такса сохраняется в случаях, когда соглашение с адвокатом не достигнуто и вопрос об оплате решается заведующим юридической консультацией или соответствующая сумма взыскивается судом при выполнении обязательных поручений.

*Бойков А.Д.*

## **Административная юрисдикция**

**АДМИНИСТРАТИВНАЯ ЮРИСДИКЦИЯ** – установленная законодательными актами совокупность правомочий судов, органов государственного управления и должностных лиц по разрешению индивидуальных административных дел и применению юридических санкций в административном порядке. Специфическая исполнительно-распорядительная деятельность по применению установленных государством нормативных предписаний к конкретным случаям разрешения конфликтных правовых ситуаций при возникновении спора о праве или нарушении установленных правил. Это одна из форм правоохранительной деятельности судов, органов управления, осуществляемая на основании и во исполнение законодательных предписаний. А.ю., как и гражданское и уголовное судопроизводство, не формирует правовых норм, а осуществляет их применение в конкретных ситуациях.

А.ю. отличается от других видов работы судов, органов государственного управления и должностных лиц и регламентируется соответствующим законодательством, например КоАП. Разрешение конкретных административных дел и применение мер административного воздействия осуществляется гласно, с соблюдением предусмотренных законом гарантий.

А.ю. осуществляют в РФ суды, отраслевые и межотраслевые органы управления, административные комиссии при районных и городских администрациях, деятельность которых регламентируется правовыми актами субъектов РФ. Создание и деятельность сельских и поселковых административных комиссий, а в некоторых субъектах РФ – и районных, городских комиссий определяется уставами муниципальных образований (ФЗ РФ от 28 августа 1995 г. № 154-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации").

Широкие полномочия в области А.ю. имеют:

- комиссии по делам несовершеннолетних, создаваемые при районных, городских администрациях либо при соответствующих органах местного самоуправления;
- органы внутренних дел (милиция);
- органы государственных инспекций и другие органы и должностные лица.

А.ю. осуществляется по правилам административного процесса (соблюдение последовательности стадий). Законом установлены: подведомственность административных дел, компетенция органов административной юрисдикции, сроки рассмотрения, порядок обжалования принятых решений. Расширены возможности судебного обжалования решений, принятых в порядке административной юрисдикции (Закон РФ от 27 апреля 1993 г. № 4866-1 "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан").

*Колодкин Л.М.*

## **Административная юстиция**

**АДМИНИСТРАТИВНАЯ ЮСТИЦИЯ** – система специальных судебных и административных органов по контролю за соблюдением законности в сфере государственного управления, а также в более узком смысле – особый процессуальный порядок рассмотрения административных дел и разрешения административно-правовых споров между гражданином или юридическим лицом, с одной стороны, и органом государственного управления – с другой.

В ряде зарубежных стран система А.ю. сложилась еще во второй половине XIX в. Органами А.ю. являются либо специальные административные суды (Франция, Германия,

Швейцария и др.), либо общие суды в сочетании с ведомственными административными судами (США, Великобритания и др.). Иногда

А.ю. осуществляется также особыми структурными подразделениями в рамках органов исполнительной власти или судов общей юрисдикции.

А.ю. в РФ имеет конституционную основу (п. 2 ст. 118 Конституции РФ) и представлена судами общей юрисдикции. ФКЗ РФ от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" не предусматривает административных судов. В то же время в Законе оговорено, что специализированные федеральные суды по рассмотрению гражданских и административных дел учреждаются путем внесения изменений и дополнений в настоящий ФКЗ.

В порядке осуществления А.ю. судьи районных (городских) судов в первую очередь рассматривают дела об административных правонарушениях (ст. 202 КоАП предусмотрено более 50 категорий таких дел). Процессуальный порядок их рассмотрения определен главой 21 КоАП и подчиняется общим правилам административного производства.

Дела:

а) об обжаловании гражданами в суд неправомерных действий (решений) государственных органов, органов местного самоуправления, учреждений, предприятий и их объединений, общественных объединений или должностных лиц, которыми нарушены их права и свободы (Порядок такого обжалования был определен Законом РФ от 27 апреля 1993 г. № 4866-1 "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан");

б) по жалобам на действия государственных органов и должностных лиц в связи с наложением административных взысканий;

в) по жалобам об ошибках, допущенных в списках избирателей – рассматриваются в соответствии с ГПК по общим правилам гражданского судопроизводства за отдельными изъятиями, установленными законодательством РФ.

Лит.: Зеленцов А.В. Административная Юстиция: Учеб. пос. М., 1997.

Крутских В.Е.

## Административное взыскание

АДМИНИСТРАТИВНОЕ ВЗЫСКАНИЕ – принудительная мера государственного воздействия (санкция) за совершение административного правонарушения; является мерой административной ответственности и применяется в целях воспитания правонарушителя, в духе соблюдения законов, правил общежития, уважения прав и законных интересов граждан, общества и государства, а также профилактики правонарушений как этим, так и другими лицами. А.в. выполняет функцию предупреждения преступлений.

А.в. всегда выражает отрицательную оценку государством совершенного лицом административного правонарушения (проступка).

К А.в. относятся:

- предупреждение;
- штраф;
- возмездное изъятие предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения;
- конфискация указанных предметов;
- лишение специального права, предоставленного данному гражданину (право управления транспортными средствами, право охоты, право на эксплуатацию радиоэлектронных средств или высокочастотных устройств);
- исправительные работы;
- административный арест;
- административное выдворение за пределы РФ иностранного гражданина или лица без гражданства (ст. 24 КоАП).



Возмездное изъятие и конфискация предметов, административное выдворение могут применяться в качестве как основных, так и дополнительных А.в. Все иные виды А.в. (принуждение, штраф, лишение специальных прав, исправительные работы и административный арест) могут применяться только в качестве основных.

За одно административное правонарушение может быть наложено одно основное (либо основное и одно дополнительное) взыскание. Одновременное применение двух основных (либо двух дополнительных) взысканий недопустимо. Нельзя, например, наложить на виновного в мелком хулиганстве административный арест и штраф одновременно, так как оба эти вида взысканий относятся к основным.

При наложении взыскания учитывается характер совершенного правонарушения, личность нарушителя, степень его вины, имущественное положение, обстоятельства, смягчающие ответственность (ст. 22 КоАП).

Законодатель ограничивает срок обращения постановления о наложении А.в. к исполнению 3 месяцами со дня вынесения постановления (ст. 282 КоАП).

Исполнение постановления автоматически приостанавливается, если в установленный срок подана жалоба или принесен протест (из этой нормы исключаются случаи наложения взыскания в виде предупреждения, административного ареста и штрафа, взыскиваемого на месте совершения правонарушения).

Течение этого срока возобновляется с момента, когда судом (органом управления) вынесено соответствующее решение.

При наличии обстоятельств, вследствие которых немедленно исполнить постановление о наложении А.в. невозможно, допускается отсрочка его исполнения на срок до 1 месяца (ст. 280 КоАП). В этом случае приостанавливается и течение срока давности исполнения постановления А.в. Оно возобновляется с момента окончания отсрочки исполнения.

Принудительное исполнение постановления о наложении штрафа в виде А.в. осуществляется в порядке, предусмотренном ГПК.

Если у лица отсутствуют имущество или доходы, на которые может быть обращено взыскание, по указанным в протоколе адресу и месту работы оно не проживает и не работает, судебный пристав может вернуть постановление органу (должностному лицу), которое налагало А.в. в виде штрафа (ст. 365 ГПК). При этом срок давности для обращения постановления к исполнению начинает течь заново. Новый срок давности начинает течь со дня, когда постановление было возвращено без исполнения (Инструкция об исполнительном производстве, утвержденная приказом министра юстиции СССР от 15 ноября 1985 г. № 22).

В соответствии с положениями ТК предметы контрабанды или их сокрытия подлежат конфискации независимо от времени их обнаружения.

*Колодкин Л.М.*

## **Административное задержание**

**АДМИНИСТРАТИВНОЕ ЗАДЕРЖАНИЕ** – принудительное, кратковременное ограничение свободы действий и передвижения лица, совершившего административное правонарушение. Представляет собой неотложное действие у правомочных должностных лиц, обеспечивающее привлечение виновного к ответственности административной, и не является мерой административного взыскания.

А.з. применяется с целью прекращения административного правонарушения, когда исчерпаны другие меры воздействия (устное требование, распоряжение) в отношении нарушителя; является мерой административного пресечения.

А.з. может применяться как мера обеспечения производства по делу об административном правонарушении (установление личности нарушителя, составление протокола об административном правонарушении при невозможности составления его на месте, обеспечение своевременного и правильного рассмотрения дел об административных правонарушениях и исполнения постановлений по ним).

Об А.з. составляется протокол, в котором указываются:

– дата и место его составления, должность, фамилия, имя и отчество лица, составившего протокол;

– сведения о личности задержанного, время и мотивы задержания.

Протокол подписывается должностным лицом, его составившим, и задержанным. В случае отказа задержанного от подписания протокола в нем делается запись об этом (ст.240 КоАП).

А.з. лица, совершившего административное правонарушение, может осуществляться органами (должностными лицами) внутренних дел, внутренних войск МВД РФ, органами пограничной службы РФ, военизированной охраны, военной автомобильной инспекции, органами государственного горного надзора, федеральными органами по геологии и использованию недр; по охране окружающей среды и природных ресурсов; по рыболовству.

А.з. может длиться не более 3 ч с момента доставления в орган внутренних дел.

За совершение мелкого хулиганства и других правонарушений, за которые в качестве меры административного взыскания может быть применен административный арест, начальник органа внутренних дел либо его заместитель могут задержать нарушителя на срок, необходимый для рассмотрения дела судьей, но не более чем на сутки. При поступлении дела в суд судья единолично рассматривает его в течение суток с момента поступления.

Лица, виновные в нарушении порядка организации и проведения собраний, митингов, уличных шествий и демонстраций, могут быть задержаны на срок, необходимый для рассмотрения дела судьей, но не свыше 3 суток.

Иностранцы граждане и лица без гражданства, совершившие незаконное пересечение Государственной границы РФ и в отношении которых приняты решения о передаче властям сопредельных государств либо приняты постановления о наложении административного взыскания в виде выдворения за пределы РФ, с санкции прокурора могут быть подвергнуты А.з. на время, фактически необходимое для исполнения решения или постановления. Граждане РФ, прибывшие из сопредельных государств в пункты пропуска через государственную границу для въезда в РФ, но утратившие в период пребывания за границей документы, удостоверяющие их личность и гражданство, могут быть задержаны на время, необходимое для установления их личности, но не более чем на 30 суток.

В условиях чрезвычайного положения граждане, нарушившие правила, могут задерживаться силами правопорядка до окончания комендантского часа, а при отсутствии у них документов, удостоверяющих личность, – до их установления, но не более чем на 3 суток.

А.з. на срок, превышающий 3 ч, могут быть подвергнуты лица, помещенные с санкции прокурора в центры социальной реабилитации органов внутренних дел для выяснения личности и оказания им социальной, медицинской и иной помощи (не свыше 10 суток). Бездзорные дети (заблудившиеся, потерявшиеся, убежавшие из дому и т. п.), несовершеннолетние правонарушители могут содержаться до 30 суток в центрах временной изоляции для несовершеннолетних правонарушителей (Указ Президента РФ от 6 сентября 1993 г. № 1338 "О профилактике безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних, защите их прав").

*Калодкин Л.М.*

## **Административное право**

АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРАВО – отрасль права, регулирующая общественные отношения в сфере государственного управления, а также отношения управленческого характера, возникающие в процессе организации и исполнительно-распорядительной деятельности органов государства, а также в сфере негосударственного управления при осуществлении органами местного самоуправления и общественными объединениями делегированных им функций органов исполнительной власти государственного управления.

Предмет А.п. – правовое регулирование главным образом управленческих отношений, складывающихся в сфере исполнительной деятельности государства. Эти отношения реализуются в социально-политической, социально-культурной и экономической жизни общества. Нормы А.п. определяют правовое положение граждан в сфере государственного управления, порядок образования органов исполнительной власти, их компетенцию, правовой статус общественных объединений, органов местного самоуправления и иных негосударственных формирований в сфере административных правоотношений.

А.п.:

- регулирует порядок, прохождения государственной службы и службы в местных органах самоуправления, общественных объединениях;
- устанавливает процедурный (процессуальный) порядок, формы и методы государственного управления и способы обеспечения законности в этой сфере;
- регламентирует отношения в сфере отраслевого и межотраслевого государственного управления;
- определяет административно-юридическую деятельность органов и должностных лиц, уполномоченных налагать административные взыскания.

Многообразие сфер правового регулирования А.п. диктует широкий спектр его источников. К ним относятся:

- на федеральном уровне – Конституция РФ, федеральное законодательство, указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, нормативные акты государственных комитетов, министерств и служб РФ;
- на республиканском уровне – конституции республик, республиканское законодательство в сфере государственного управления, президентские и правительственные нормативные акты, акты министерств, ведомств;
- в краях, областях, городах федерального значения, автономных округах, автономной области – законодательные акты, уставы, решения представительных органов, постановления и распоряжения глав администраций;
- источниками административно-правовых норм могут быть нормативные акты органов местного самоуправления при наделении их государственными полномочиями;
- административно-правовые нормы могут содержаться в межгосударственных соглашениях (договорах);
- источниками А.п. могут быть акты нормативного характера руководителей предприятий, учреждений, организаций, которые носят локальный характер.

В процессе реализации норм А.п. возникают административные правоотношения, субъектами которых могут выступать граждане РФ, иностранные граждане и лица без гражданства, государственные служащие и служащие общественных (негосударственных) объединений, наделенные административными обязанностями и правами, государственные органы и их структурные подразделения, предприятия, учреждения и организации. По своему содержанию административно-правовые отношения возникают, как правило, по воле одной стороны – органа государственного управления или его должностного лица – носителя властных полномочий. Но они могут возникать по инициативе граждан, общественных (негосударственных) объединений, органов местного самоуправления. Юридическими фактами, порождающими административно-правовые отношения, могут быть: принятие нормативного акта, акта управления, действия людей, наступления событий, имеющих юридическое значение.

Объект административно-правовых отношений составляют деятельность людей, их поведение и действия (правомерные или противоправные). Предметом этих отношений могут выступать имущество, материальные ценности, вещи, продукты творческой деятельности, личные блага.

А.п. состоит из системы норм и правовых институтов. В Общей части А.п. содержатся нормы, имеющие значение для всех отраслей и сфер государственного управления: система и источники, принципы государственного управления, административно-правовой статус

субъектов А.п., формы и методы государственного управления, государственная служба и правовой статус государственных и муниципальных служащих, административный процесс и механизм обеспечения законности управления.

К Особенной части относятся нормы, регулирующие управление:

- в межотраслевых сферах (учет, статистика, стандартизация, метрология и т. п.);
- в социально-политической сфере (оборона, государственная безопасность, внутренние дела, юстиция, иностранные дела, внешние экономические и культурные связи с зарубежными странами);
- в социально-культурной сфере (образование, наука, культура, охрана здоровья и социальная защита);
- в сфере хозяйственной деятельности (промышленность, строительство, жилищно-коммунальное хозяйство, АПК, природные ресурсы и охрана окружающей среды, коммуникации). В рамках перечисленных институтов выделяются комплексы норм А.п., регулирующие отдельные отрасли (транспорт, связь, просвещение, здравоохранение и т. д.).

Административно-юрисдикционная часть отрасли А.п. состоит из норм, определяющих составы административных правонарушений и ответственности за их совершение, круг органов и должностных лиц, наделенных правами рассматривать дела об административных правонарушениях (проступках), регламентирующих производство по ним, порядок исполнения постановлений о наложении административных взысканий. Эти нормы содержатся в КоАП.

От А.п. как отрасли, т.е. системы норм действующего административного законодательства, следует отличать науку А.п. как систему научных взглядов и представлений, знаний и теоретических положений об отрасли А.п. и предмете его регулирования.

*Колодкин Л.М.*

## **Административное правонарушение**

**АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРАВОНАРУШЕНИЕ** (административный проступок) – в РФ это посягающее на государственный и общественный порядок, собственность, права и свободы граждан, установленный порядок управления противоправное, виновное (умышленное или неосторожное) действие либо бездействие, за которое законодательством предусмотрена ответственность административная (ст. 10 КоАП).

Законодатель использует в качестве синонимов термины "А.п." и "административный проступок", четко отграничивая их от деликтов, предусмотренных УК.

Деяние признается А.п. при условии, что оно нарушает определенные права или правила в определенных сферах общественной жизни. Правила, нарушение которых образует состав А.п., весьма разнообразны: от санитарно-гигиенических и санитарно-противоэпидемических до решений местных референдумов, собраний (сходов) граждан. Правила эти могут устанавливаться федеральным законодательством, законами субъектов Федерации, органами исполнительной власти в пределах их компетенции.

Для того чтобы деяние гражданина в форме действия или бездействия могло быть признано А.п., оно должно быть квалифицировано как невыполнение или ненадлежащее выполнение предписаний, содержащихся в таких правилах. Сюда относятся: несоблюдение норм поведения в общественных местах, на общественном транспорте, нарушения правил дорожного движения, пожарной безопасности, торговли, несоблюдение требований законодательства в сфере охраны здоровья населения, окружающей среды, природопользования, охраны памятников истории и культуры и т. п.

Конституция РФ (ст. 15) обязывает граждан соблюдать законы. Выполнение этой обязанности обуславливает необходимость соблюдения всех норм и правил, принятых в установленном законом порядке. Только виновное деяние может быть признано А.п. Вина в форме умысла или неосторожности (ст. 11, 12 КоАП) – обязательный признак А.п. И

наконец, А.п. должно быть противоправным, т. е. деянием, запрещаемым законом или другим нормативным актом. Его противоправность вытекает из социальной характеристики административного проступка как деяния, противоречащего интересам личности, общества и государства. Степень этого противоречия не достигает признака общественной опасности. Поэтому в ст. 10 КоАП, дающей понятие А.п., в отличие от ст. 14 УК, не содержится указания на общественную опасность. Введение в новом уголовном законодательстве РФ квалификации преступлений по степени общественной опасности (ст. 15 УК) провело четкую разграничительную линию между уголовными преступлениями и административными правонарушениями.

В отличие от уголовного права нормы, устанавливающие А.п., не кодифицированы в единый акт. Законодательство об А.п. – это система нормативных актов, определяющих принципы и общие положения административной ответственности, совокупность составов А.п., перечень органов, уполномоченных рассматривать дела об А.п. и регламентирующих производство по делам об А.п.

Основным федеральным актом, устанавливающим административную ответственность, является КоАП, принятый 20 июня 1984 г. и введенный в действие с 1 января 1985 г. КоАП состоит из Общих положений, Общей части и Особенной части. В Общих положениях излагаются задачи законодательства об А.п., компетенция и полномочия органов государственной власти в области А.п.

В Общей части формулируются:

- понятие А.п.;
- круг субъектов административной ответственности; перечень взысканий;
- правила наложения взысканий.

Особенная часть состоит из систематизированного перечня А.п. Кроме того, в КоАП дается перечень органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об А.п., регламентируется порядок производств по этим делам, исполнительное производство.

Поскольку административное законодательство относится к совместной компетенции РФ и ее субъектов (ст. 72 Конституции РФ), нормы об А.п. широко представлены в законах республик, краев, областей, автономных округов, автономной области, городов федерального подчинения (Москвы и Санкт-Петербурга).

Органами представительной власти субъектов РФ устанавливается административная ответственность за нарушение правил дорожного движения, правил торговли, законодательства об охране природы, экологической безопасности и др.

*Колодкин Л.М.*

## **Административно-территориальное устройство**

АДМИНИСТРАТИВНО-ТЕРРИТОРИАЛЬНОЕ УСТРОЙСТВО (деление) – разделение территории унитарного государства или субъектов федеративного государства на определенные части: области, провинции, губернии, департаменты и т. п., в соответствии с которым строится и функционирует система местных органов государства. А.-т.у. обычно отражает естественно-исторические, национальные и социально-экономические особенности данного государства. А.-т.у. может быть двухзвенным (США), трехзвенным (Великобритания, Франция), четырехзвенным (ФРГ). В самых малых государствах (Мальта, Бахрейн) вообще нет А.-т.у. В РФ А.-т.у. определяется субъектами РФ самостоятельно.

## **Административные производства**

АДМИНИСТРАТИВНЫЕ ПРОИЗВОДСТВА – совокупность административно-процессуальных норм, регламентирующих порядок рассмотрения и разрешения тех или иных однородных групп управленческих дел.

Необходимость регламентации отдельных видов А.п. вызвана тем, что

административный процесс охватывает всю сферу государственного управления, многообразие категорий дел, разрешение которых подразумевает введение специальных процедур.

Критерий выделения из административного процесса того или иного вида А.п. – характер управленческих дел, их свойства и особенности. Учет этих особенностей составляет специфику того или иного А.п.

В науке административного права выделяются следующие виды производств:

- а) производство по предложениям, заявлениям и жалобам граждан;
- б) производство по делам о поощрении;
- в) производство по делам о дисциплинарных проступках;
- г) производство по делам об административных правонарушениях.

Производство по делам об административных правонарушениях включает в себя ряд специфических производств, регламентированных гл. 23–32 КоАП.

Выделяются также производство по делам о возмещении в административном порядке материального ущерба; производство по делам об изобретениях, открытиях и патентах и др. При всем многообразии видов А.п. они имеют общие черты:

- а) осуществляется соответствующими органами исполнительной власти, кроме случаев, прямо предусмотренных в законе, например, в соответствии с КоАП суды (судьи) уполномочены рассматривать более 50 категорий дел об А.п.;
- б) все виды А.п. регулируются административно-процессуальными нормами.

Указанные особенности объединяют все виды А.п. в единый административный процесс.

*Колодкин Л.М.*

## **Административные суды**

АДМИНИСТРАТИВНЫЕ СУДЫ – в ряде зарубежных государств (ФРГ, Франция, Финляндия, Швеция) особый вид судов наряду с обычными (общей компетенции и специализированными) судами. А.с. осуществляют административное правосудие (см. *Административная юстиция* ). Система и принципы внутренней организации и деятельности А.с., как правило, те же, что и у обычных судов. В РФ А.с. в настоящее время отсутствуют.

## **Административный акт**

АДМИНИСТРАТИВНЫЙ АКТ – акт органа государственного управления, который в отличие от нормативного акта устанавливает, изменяет или прекращает конкретное правоотношение, а не общеобязательное правило.

## **Административный арест**

АДМИНИСТРАТИВНЫЙ АРЕСТ – 1) мера административного взыскания, применяемая за отдельные виды административных правонарушений. А.а. – самое строгое из всех видов взысканий; заключается в лишении свободы на период, указанный постановлением по делу об административном правонарушении. А.а. установлен только за те проступки, которые близки к предусмотренным уголовным законодательством преступлениям, не представляющим большой общественной опасности. К числу таких административных правонарушений (проступков) относятся:

- незаконное приобретение и хранение наркотических средств в небольших размерах (ст. 44 КоАП);
- мелкое хулиганство (ст. 158 КоАП);
- распитие спиртных напитков в общественных местах, появление в общественных

местах в пьяном виде, оскорбляющем человеческое достоинство и общественную нравственность, совершенные лицом, которое дважды в течение года подвергалось административному взысканию за распитие спиртных напитков в общественных местах или появление в общественных местах в пьяном виде (ст. 162 КоАП);

– злостное неповиновение законному распоряжению или требованию работника милиции или народного дружинника;

– проявление неуважения к суду;

– неповиновение работнику милиции, иному уполномоченному должностному лицу или представителю общественности;

– злостное неповиновение законному распоряжению или требованию военнослужащего, сотрудника органа внутренних дел или другого гражданина при исполнении ими обязанностей по охране Государственной границы РФ (ст. 165 КоАП).

А.а. назначается только в исключительных случаях и лишь судом (судьей), в пределах от 1 до 15 суток (ст. 32 КоАП). Постановление судьи об А.а. – окончательное и обжалованию в порядке производства по делам об административных правонарушениях не подлежит (ст. 266 КоАП). Оно приводится в исполнение немедленно после его вынесения, независимо от того, какое из перечисленных административных правонарушений установлено.

В связи с тем что лица, подвергнутые А.а., используются без оплаты труда на физических работах (уборка улиц, дворов, мест общественного пользования и др.), А.а. не может применяться к беременным женщинам; женщинам, имеющим детей в возрасте до 12 лет, к лицам, не достигшим 18 лет; к инвалидам I и II групп (ст. 32 КоАП).

Лицо после оглашения постановления суда о применении к нему А.а. доставляется работником милиции в орган внутренних дел и содержится под стражей в специальном приемнике для лиц, подвергнутых А.а., или в изоляторах временного содержания в течение срока, определенного в постановлении судьи, в условиях специального режима и осуществления мер воспитательного и трудового воздействия.

Режим содержания обеспечивает:

а) изоляцию, предотвращение побегов и. совершения новых правонарушений;

б) применение средств исправления и воспитания (воспитательная работа и трудовое использование);

в) соблюдение правил внутреннего распорядка специальных учреждений органов внутренних дел, предназначенных для содержания;

г) раздельное содержание в зависимости от пола и характера совершенного правонарушения.

Права и обязанности лиц, подвергнутых А. а, в период их содержания в специальных учреждениях органов внутренних дел регламентированы Положением о специальном приемнике при органах внутренних дел для содержания лиц, подвергнутых А.а. (приказ МВД СССР от 21 декабря 1971 г. № 356).

В срок отбывания А.а. засчитывается время административного задержания.

При освобождении лицу выдается справка о времени пребывания под арестом и характере правонарушения, за совершение которого он был подвергнут административному взысканию.

Применение А.а. не влечет судимости и не является основанием для увольнения с работы, не прерывает трудового стажа.

За время нахождения под А.а. заработная плата по месту постоянной работы не выплачивается. Совместной инструкцией Минфина СССР и МВД СССР от 18 августа 1987 г. № 171-1/4708 "О порядке расходования и учета средств по содержанию лиц, подвергнутых административному аресту" установлен порядок удержания с арестованных расходов по их содержанию и питанию за время ареста.

Порядок отбывания А.а. и вопросы трудового использования лиц, подвергнутых А.а., урегулированы в ст. 303–305 КоАП.

2) Арест имущества лица, имеющего задолженность по уплате налогов и иных

обязательных платежей в бюджеты различных уровней.

А.а. может быть наложен по решению федеральных органов налоговой полиции (Закон РФ от 24 июня 1993 г. № 5238-1 "О федеральных органах налоговой полиции"). Наложение А.а. производится в расчете на последующую реализацию этого имущества в установленном порядке для обеспечения своевременного поступления сумм сокрытых налогов, сборов и других обязательных платежей в соответствующий бюджет.

Постановления органов дознания и предварительного следствия федеральных органов налоговой полиции обжалуются по правилам, установленным УПК, Законом "О федеральных органах налоговой полиции" и Законом РФ от 27 апреля 1993 г. № 4866-1 "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан".

*Белов В.А., Колодкин Л.М.*

## **Административный процесс**

**АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПРОЦЕСС** – урегулированная административно-процессуальными нормами деятельность по разрешению конкретных случаев в сфере государственного управления уполномоченными на то субъектами административных правоотношений. А.п. реализует предписания, содержащиеся в нормах материального и других отраслей права.

Отличительная особенность А.п. заключается в том, что сфера его применения не исчерпывается реализацией норм административного права и регулированием административно-правовых отношений. Правоприменительная деятельность органов государственной власти, должностных лиц и других субъектов государственного управления связана с нормами других отраслей права (финансового, земельного и т. д.). Применение этих норм в сфере государственного управления осуществляется в порядке и по правилам, устанавливаемым административно-процессуальными нормами.

А.п. отличается от уголовного и гражданского процессов тем, что это:

а) регламентированная нормами административно-процессуального права процедура;  
б) совокупность совершаемых в определенном порядке действий и операций субъектов административного права, осуществляющих свои полномочия в сфере управления.

Нормы административно-процессуального характера в законах и подзаконных актах устанавливают порядок принятия и издания правоприменительных актов в сфере государственного управления, права и обязанности участников А.п.

Участниками (субъектами) А.п. являются:

- граждане РФ, иностранные граждане, лица без гражданства;
- государственные органы, предприятия и учреждения;
- государственные служащие;
- служащие общественных объединений и иных негосударственных структур.

Административно-процессуальной правоспособностью, т. е. возможностью обладать правами и обязанностями в А.п., наделены все субъекты. Административно-процессуальная дееспособность, ее возникновение связаны у разных субъектов с разными юридическими фактами.

Она наступает:

- у граждан с достижения 16-летнего возраста;
- у государственных органов, общественных объединений и иных негосударственных структур – с момента их образования;
- у государственных служащих – с момента назначения или избрания на должность;
- у представителей общественных объединений – с момента уполномочия компетентными органами общественных объединений, организаций, обществ выступать от их имени в А.п.

Административно-процессуальные действия осуществляются в определенной последовательности, образуя фазы, стадии, к которым относятся:



- возбуждение управленческого вопроса(дела), его расследование (сбор информации);
- рассмотрение;
- принятие решения;
- обжалование и опротестование решения;
- исполнение решения.

Указанные стадии являются обязательными этапами А.п. и присущи всем видам административных производств.

*Колодкин Л.М.*

## **Администрация**

АДМИНИСТРАЦИЯ (лат. *administratio* – управление)

1) в РФ система государственных органов, функционально осуществляющих исполнительную и распорядительную деятельность в целях решения задач общества и государства, обеспечивающих реализацию законов и иных решений законодательных органов государства в социально-политической, социально-культурной, хозяйственной деятельности;

2) органы управления учреждениями, организациями и предприятиями;

3) в США и некоторых других президентских республиках название кабинета при главе государства.

## **Азартные игры**

АЗАРТНЫЕ ИГРЫ – игры по определенным правилам, результат которых зависит в большей степени от случайности, чем от умения игрока, и определяется денежным или другим имущественным эквивалентом. С самых древних времен А.и. подлежали не только нравственному осуждению, но и законодательному запрещению.

Законодательство Древнего Рима запрещало А.и. (первая из известных законодательных попыток запрещения А.и., относящаяся к III в. до н. э., запрещала игру в кости). Выигрыш в А.и. рассматривался как приобретение имущества по недействительной сделке. Единственным видом разрешенных игр было то, что впоследствии получило название спортивных состязаний.

В настоящее время среди А.и. наиболее распространены карточные. Появление карточных игр в Европе относится к периоду крестовых рыцарских походов (XI–XII вв.). Первое документальное подтверждение появления карт в Европе – эдикт французского короля Людовика Святого от 1254 г., который запрещал под страхом наказания кнутом карточную игру в пределах Франции.

В Россию карточные игры пришли в начале XVII в. Соборное уложение 1649 г. предписывало поступать с игроками так, "как писано о татях", т. е. "бить кнутом и рубить им руки и пальцы". Во время царствования Петра I санкции за А.и. были смягчены. За игру в карты полагалось лишь "бить кнутом". Впоследствии царица Елизавета Петровна ввела различия между дозволенными коммерческими и запрещенными А.и., а Петр III заменил наказание плетью денежным штрафом. Налагался он, однако, лишь на тех, кто играл на большие деньги или в долг.

В советское время под А.и. понимались не только игры, в которых выигрыш зависит от умения игрока и от случайности, но и коммерческие карточные игры, например преферанс, вист, а также игры на деньги в бильярд, домино, лото, нарды и т. п.

Участие в А.и. в соответствии с КоАП до настоящего времени влечет административную ответственность в виде предупреждения или наложения штрафа с конфискацией игровых принадлежностей, а также денег, вещей и иных ценностей, являющихся ставкой в игре, или без таковой.

Правонарушение в виде участия в А.и. на деньги, вещи и иные ценности проявляется,

во-первых, в даче лицом согласия на игру, во-вторых, во внесении денежной или иной материальной ставки, в-третьих, в практическом выполнении правил игры. Данное административное правонарушение выражается также в принятии ставок отдельными гражданами в виде денег, вещей и других ценностей в период проведения спортивных и иных зрелищных состязаний (например, на бегах, во время футбольных и хоккейных матчей и т. д.).

Еще более серьезным административным правонарушением является организация А.и. Она может выражаться в следующих действиях:

- а) обеспечение участников игральными принадлежностями;
- б) вовлечение в игру широкого круга лиц, т. е. рекламирование, возбуждение у зрителей желания принять участие в игре и т. п.;
- в) создание благоприятных условий для игры;
- г) действие игрока, являющегося одним из организаторов игр.

УК РСФСР Также содержал статьи, предусматривающие ответственность за организацию А.и. лиц, которые повторно в течение года (после наложения на них административного взысканиям подобное же нарушение) организовывали А.и., а также вовлекших в А.и. на деньги несовершеннолетних.

УК РФ не содержит статей, предусматривающих ответственность за перечисленные выше правонарушения. Таким образом, государство пошло по пути смягчения ответственности как за А.и., так и за их организацию. Более того, ГК РФ содержит гл. 58, посвященную проведению игр и пари. Подобно законодательству многих стран мира, в ГК РФ прослеживается отрицательное отношение к ним законодателя, однако закон не объявляет недействительными обязательства из игр и пари, он лишь отказывается предоставить им равную с другими обязательствами правовую защиту.

С гражданско-правовой точки зрения игра представляет собой обязательство, в силу которого организаторы обещают одному из участников получение определенного выигрыша, независимого, с одной стороны, от случая, с другой – от сноровки, ловкости, умения и других способностей участников игр.

В отличие от игр пари – обязательство, в котором одна сторона утверждает, а другая отрицает наличие определенного обстоятельства, которое наступает независимо от этих сторон.

Сделки из игр и пари относятся к числу рискованных сделок, в которых вследствие в отношении выгод и потерь зависит для всех участников от неизвестных (непредсказуемых) заранее обстоятельств. Обязательства из игр и пари возникают из односторонних действий (из как минимум двух односторонних сделок – организатора и участника).

Гражданское право РФ рассматривает обязательства из игр и пари как «натуральные», т. е. лишенные юридической санкции за неисполнение. Судебной защите подлежат лишь требования лиц, принявших участие в играх или пари под влиянием обмана, угрозы или злонамеренного соглашения их представителя с организатором игр или пари (ст. 1062 ГК РФ).

В особую группу выделены игры и пари, организуемые специальными субъектами по строго установленным государством правилам. Отношения между организаторами лотерей, тотализаторов (взаимных пари) и других основанных на риске игр – РФ, субъектами РФ, муниципальными образованиями, лицами, получившими от уполномоченного государственного или муниципального органа разрешения (лицензии), – и участниками игр основаны на договоре (ст. 1063 ГК РФ). Требования, связанные с невыплатой или несвоевременной выплатой выигрыша организатором игр, подлежат судебной защите.

*Миронов И.В.*

## **Аккредитив**

АККРЕДИТИВ (лат. *accreditivus* – доверительный) – документ, составленный во

исполнение обязательства банка-эмитента, принятого им по просьбе, за счет и на основании инструкций клиента (приказодателя) от своего имени произвести платеж третьему лицу или его приказу (бенефициару) и (или) оплатить и (или) акцептовать векселя переводные (тратты), выставленные бенефициаром, и (или) купить (учесть) тратты бенефициара самостоятельно или через третий банк (исполняющий банк) против предусмотренных в А. товарораспорядительных (документарный А.), страховых или финансовых документов или без такого представления (чистый А.) и при соблюдении бенефициаром или его правопреемником всех условий А.

А. включает:

– заявление На А., заполняемое приказодателем и сдаваемое им в обслуживающий банк;

– авизо для авизирующего банка, заполняемого банком-эмитентом А. при принятии заявления приказодателя и отправляемого в банк, который будет исполнять обязательства по А.;

– авизо для бенефициара, которое заполняется авизирующим банком и отправляется бенефициару для его последующей легитимации в качестве управомоченного по А.

А. должен содержать следующие реквизиты:

- указание даты и места выставления;
- наименование приказодателя;
- наименование банка-эмитента;
- наименование исполняющего банка;
- наименования подтверждающего, акцептующего и авизирующего банков (если они отличаются от наименования исполняющего банка);
- наименование бенефициара;
- срок действия А.;
- сумму, в пределах которой банк обязан исполнять обязательства;
- указание на то, является ли А. отзывным или безотзывным;
- указание на допустимость частичных выплат, частичной отгрузки и (или) перегрузки товара, следуемого по документам, требуемым условиями А.;
- способ исполнения обязательства и его содержание;
- описание документов, против предъявления и передачи которых обязательство должно быть исполнено; указание на необходимость акцепта (подтверждения) А.;
- срок представления документов;
- иные условия, существенные для приказодателя и необходимые для выполнения бенефициаром.

Применение А. во внутреннем обороте в РФ регламентируется ст. 867–876 ГК РФ. Правовое регулирование А. в международных торговых отношениях имеет своим источником торговые обычаи и обыкновения. При наличии на то волеизъявления приказодателя А. может быть подчинен действию Унифицированных правил и обычаев для документарных аккредитивов Международной торговой палаты.

Большинство правовых последствий принятия банком обязательства по А. зависит от вида А. Законодательство РФ и Унифицированные правила классифицируют А. по различным основаниям.

По признаку наличия или отсутствия покрытия, предоставляемого банком-эмитентом за счет приказодателя исполняющему банку, различаются покрытые или непокрытые (гарантированные) А. При покрытом А. банк-эмитент одновременно с направлением авизо об А. отправляет своему корреспонденту и авизо о перечислении на его корреспондентский счет суммы А. Если авизованный банк не является непосредственно исполняющим банком, он обязан одновременно с дальнейшим авизованием отправить сумму полученного покрытия авизируемому им банку. При непокрытом А. банк-эмитент не предоставляет авизируемому им банку сумму покрытия, что позволяет авизируемому банку либо списать соответствующую сумму с ведущегося у него корреспондентского счета банка-эмитента, либо прокредитовать

банк эмитент.

В классе покрытых А. выделяются А. компенсационные. Компенсационный А. характеризуется тем, что приказодатель не является конечной инстанцией в предоставлении покрытия. Предоставленное им покрытие компенсируется (отсюда и наименование) за счет того, что он назначается бенефициаром другого А., открытого лицом, перекупившим товар у приказодателя первого А. Однако для правоотношений по этому первому А. факт последующей компенсации покрытия никакого юридического значения не имеет.

По критерию наличия или отсутствия у банка-эмитента права изменить или отменить А. без согласования с бенефициаром различаются А. отзывные (предоставляющие такую возможность) и безотзывные (не предоставляющие ее). При отсутствии в тексте А. специального указания А. считается отзывным (ст. 868 ГК РФ). В международном праве работает обратная презумпция – А. считается безотзывным при отсутствии указания об ином.

По критерию наличия или отсутствия обязательств, принятых авизующими и исполняющими банками, различаются подтвержденные и неподтвержденные А. К обязательству банка-эмитента может быть присоединено любое число дополнительных обязательств банков, участвующих в авизовании или исполнении А. Присоединение осуществляется путем подтверждения А., извещение о котором направляется банку, испросившему таковое, подтвердившим банком. Если банку, подтвердившему А., будут представлены документы, предусмотренные условиями А., он обязан исполнить А. Банк, исполнивший А., имеет право регрессного требования уплаченных им сумм с банка-эмитента или банка, по просьбе которого он подтвердил А. Безотзывный подтвержденный А. не может быть отозван без согласия не только бенефициара, но и подтвердившего банка.

По признаку возможности или невозможности уступки бенефициаром прав по А. различаются переводные (трансферабельные) и непередаваемые А. А. признается переводным, если он прямо назван банком-эмитентом «переводный». Иные термины, хотя бы и равнозначные, не должны приниматься во внимание. Переводным является А., по которому бенефициар может уполномочить исполняющий банк на право исполнения по А. полностью или частично одному или нескольким третьим лицам (вторым бенефициарам). Банк, осуществляющий перевод А. по поручению бенефициара, называется переводящим, или трансферным, банком.

Когда же А. предусматривает, что его сумма может платиться только по частям и никак иначе, он называется револьверным и применяется при расчетах за поставки несколькими партиями.

Для того чтобы бенефициар мог рассчитывать на исполнение А., он должен выполнить его условия – представить исполняющему банку или любому из подтвердивших банков документы, предусмотренные полученным им авизо для бенефициара. Представленные документы должны по всем внешним признакам соответствовать тем, о которых указано в авизо. При нарушении хотя бы одного из условий авизо исполнение по А. не должно производиться (ст. 870 ГК РФ),

Если исполняющий банк отказывает в принятии документов, которые по внешним признакам не соответствуют условиям А., он обязан незамедлительно проинформировать об этом получателя средств и банк-эмитент с указанием причин отказа (ст. 871 ГК РФ). Получатель средств информируется для того, чтобы иметь возможность исправить или переоформить документы до истечения срока действия А., а банк-эмитент – для того, чтобы связаться с приказодателем и получить от него дополнительные инструкции по сложившейся ситуации. Ответственность за убытки, причиненные необоснованным отказом в выплате, несет перед бенефициаром и банком-эмитентом исполняющий банк (ст. 872 ГК РФ).

Если исполняющий банк исполнил А. надлежащим образом, он обязан переслать банку-эмитенту полученные от бенефициара документы, а банк-эмитент обязан возместить ему понесенные расходы. Указанные, а также все иные расходы банка-эмитента, связанные с исполнением А., возмещаются плательщиком (ст. 870 ГК РФ).

Если банк-эмитент, получив принятые исполняющим банком документы, считает, что они по внешним признакам не соответствуют условиям А., он вправе отказаться от их принятия и потребовать от исполняющего банка сумму, уплаченную получателю средств с нарушением условий А., а по непокрытому А. - отказаться от возмещения выплаченных сумм (ст. 871 ГК РФ).

**Лит.:**

*Волков Л.Б.* Документарное инкассо и аккредитивы в расчетах с развивающимися странами и развитыми капиталистическими странами/Валютные правоотношения во внешней торговле СССР//Под ред. *А.Б. Альтиулера*. М., 1968. С. 136–184;

*Казакова Н.А.* Некоторые вопросы правового регулирования документарного аккредитива и практики его применения во внешней торговле СССР//Торгово-промышленная палата СССР;

Материалы секции права, № 29. М., 1976.С.18–40;

*Либерман Ф.Х.* Аккредитивная форма расчетов по иногородним поставкам//Хозяйство и право, 1984, № 3, С. 82–85;

Международные расчеты по коммерческим операциям. Ч. 1. Аккредитив. Изд. 2-е. М., 1994;

Организация и техника совершения операций по международным расчетам предприятий: Документарный аккредитив. Метод. рекомендации//Сост. В.В. Короткое. СПб., 1992;

Расчеты по документарным внешнеторговым сделкам. Аккредитивы. Документарные инкассо. Банковские гарантии: Практ. пособ./Пер. с нем. и обраб. *Г.А.Титовой*. М., 1995.

*Белов В.А.*

## **Акт дипломатический**

**АКТ ДИПЛОМАТИЧЕСКИЙ** (лат. *actus* – акт, действие) –

1) выраженное в письменной форме официальное выступление компетентного внутригосударственного (глава государства, премьер-министр, правительство, министр либо ведомство иностранных дел и др.) или зарубежного (дипломатическое или торговое представительство, миссия, представительство при международной межгосударственной организации) органа внешних сношений страны или же полномочного должностного лица какого-либо иного субъекта международного права, имеющее целью вызвать определенные, желательные для адресанта (инициатора, отправителя) правовые, политические, экономические и другие последствия.

В мировой практике международных отношений используется ряд устоявшихся документальных форм, в которые облекается дипломатическая переписка, (формы дипломатической корреспонденции, образующие данный вид (категорию) А.д.). Перечень таких форм включает личные (подписанные адресантом и обращенные к конкретному лицу) телеграммы, письма, послания глав высших органов государственной власти и управления, верительные грамоты, отзывные и отпускные грамоты, личные и вербальные ноты, памятные записки и меморандумы, частные письма и ноты полуофициального характера. К этой же категории А.д. относят, кроме того, тексты выступлений руководящих деятелей на дипломатических конференциях, встречах, приемах, публикуемые в СМИ интервью указанных лиц, а также правительственные заявления, коммюнике и др. Отличаясь один от другого по своему содержанию и техническому исполнению (форме), все упомянутые А.д. тождественны между собой по их юридическому статусу, являясь по преимуществу односторонними международно-правовыми документами. Исключение составляют достаточно редкие случаи направления группой государств или дипломатических представительств коллективных либо идентичных по содержанию дипломатических нот.

Самостоятельную и особо важную с точки зрения процесса нормообразования в международном праве форму А.д. представляют международные договоры, заключаемые субъектами международного права в виде конвенции, соглашений, пактов, протоколов, статутов, уставов, обмена нотами и т. д., которыми закрепляются согласованные волеизъявления их участников – двух или нескольких договаривающихся сторон. В отличие от односторонних А.д., применение которых регламентируется неписаными правилами дипломатического протокола, порядок заключения, вступления в силу, действия, толкования,

пересмотра, пролонгации, прекращения или признания недействительными международных договоров регулируется на основе положений Венской конвенции о праве международных договоров 1969 г., Венской конвенции о праве договоров между государствами и международными организациями и между международными организациями 1986 г., а также некоторых других нормативных актов.

2) Выступление внутригосударственных или зарубежных органов внешних сношений государства либо международной организации, выражающееся в различного рода дипломатических акциях, демаршах или других действиях, направленных на разрешение определенных политических, экономических, гуманитарных, военных и иных международных проблем двустороннего, регионального либо универсального характера, установление или прекращение международно-правовых отношений и т. д. Непременное условие использования данного вида А.д. – полное и строгое соответствие предпринимаемых действий предписаниям применимых принципов и норм международного права, в противном случае конкретная акция должна рассматриваться международным сообществом как противоправная.

К числу действий, составляющих данную категорию А.д., могут быть отнесены некоторые виды международных санкций, т. е. принудительных мер, предпринимаемых в качестве средства привлечения к ответственности нарушителя международного правопорядка. Таковы, например, реторсии и репрессалии, а также акции, предпринимаемые в соответствии с решением Совета Безопасности ООН, если им определено существование любой угрозы миру, любого нарушения мира или акта агрессии. Согласно Уставу ООН в таких случаях государствами – членами этой организации могут быть осуществлены следующие А.д., не связанные с использованием вооруженных сил: полный или частичный перерыв экономических отношений (эмбарго), железнодорожных, морских, воздушных, почтовых, телеграфных, радио- или других средств сообщения, а также разрыв дипломатических отношений.

*Колосов М.Е.*

## **Акт коммерческий**

**АКТ КОММЕРЧЕСКИЙ** – документ, удостоверяющий факт несохранности груза или багажа при перевозке. Составление А.к. предусмотрено на морском, речном, железнодорожном и воздушном транспорте. Основания и порядок составления А.к. определяются транспортными уставами и кодексами, а также издаваемыми в соответствии с ними правилами перевозок. Составление А.к. необходимо в следующих основных случаях:

- а) обнаружения несоответствия между наименованием, весом или количеством мест груза или багажа в натуре и данными, указанными в транспортном документе;
- б) порчи и повреждения груза или багажа;
- в) обнаружения груза или багажа без документов или документов без груза или багажа;
- г) если транспортная организация не передала груз получателю после оформления его выдачи по документам.

А.к. составляется транспортной организацией, обнаружившей соответствующие обстоятельства, по своей инициативе либо по требованию получателя либо отправителя груза или багажа. А.к. составляется на бланках установленной формы, подписывается уполномоченными работниками транспортной организации и удостоверяется ее штампом. Представитель получателя или отправителя подписывает А.к., лишь если он участвовал в составлении акта. В А.к. указываются наименование соответствующей транспортной организации, фамилии и должности лиц, составивших акт, номер накладной (коносамента) на груз или багаж, наименования и адреса отправителя и получателя. Указываются обстоятельства обнаружения несохранности перевозки, характер и размеры повреждений, дается подробное описание состояния груза или багажа, точное количество недостающего или поврежденного груза или багажа.

В случаях отказа транспортной организации в составлении А.к. либо несогласия с содержанием акта получатель или отправитель вправе подать жалобу. Жалоба подается письменно на имя руководителя соответствующей транспортной организации, на железной дороге – на имя начальника отделения дороги. В жалобе подробно указывается характер нарушений и размер ущерба. Надлежаще поданная жалоба заменяет А.к.

В соответствии с ГК РФ документы о причинах несохранности груза или багажа (А.к., акт общей формы), составленные перевозчиком в одностороннем порядке, подлежат в случае спора рассмотрению и оценке судом наряду с другими документами, которые могут служить основанием для ответственности сторон.

*Пугинский Б.И.*

## **Активное избирательное право**

**АКТИВНОЕ ИЗБИРАТЕЛЬНОЕ ПРАВО** – право гражданина избирать депутатов и должностных лиц, а также принимать участие в голосовании на референдуме. Вместе с пассивным избирательным правом (правом избираться) А.и.п. образует в совокупности избирательное право в субъективном смысле.

Согласно Конституции РФ и избирательным законам А.и.п. имеют все совершеннолетние граждане РФ независимо от пола, расы, национальности, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям.

Основанием для включения в список избирателей является проживание на территории соответствующего избирательного участка. Документом, удостоверяющим гражданство РФ, по Закону РФ от 28 ноября 1991 г. № 1948-1 "О гражданстве Российской Федерации" могут быть и паспорт, и иное удостоверение личности.

Не имеют избирательного права в РФ граждане, признанные судом недееспособными, а также граждане, содержащиеся в местах лишения свободы по вступившему в законную силу приговору суда (см. также *Всеобщее избирательное право* ).

*Авакьян С.А.*

## **Акцепт**

**АКЦЕПТ** – 1) в гражданском праве – односторонняя сделка, состоящая в принятии оферты; согласие на заключение договора.

Направление одной стороной оферты – предложения заключить договор и ее принятие – А. другой стороной составляют процесс заключения любого договора (ст. 432 ГК РФ). Получение А. лицом, направившим оферту, является, по общему правилу, моментом заключения договора. Специальные правила о моменте заключения договора применяются лишь к реальным договорам и договорам, подлежащим государственной регистрации (ст. 433 ГК РФ). Место нахождения лица, направившего оферту (получившего А.), признается по общему правилу местом заключения договора (ст. 444 ГК РФ).

А. должен быть полным и безоговорочным. По общему правилу А. должен ясно, недвусмысленно и однозначно выражать волю акцептанта принять сделанное ему предложение о заключении договора. Значение А. могут иметь молчание и конклюдентные действия (ст. 438 ГК РФ).

Молчание может расцениваться как А. на основании прямого указания об этом закона, обычая делового оборота или содержания прежних деловых отношений сторон.

2) Векселя или чеки – сделка, совершаемая лицом, назначенным плательщиком по векселю или чеку, состоящая в принятии им на себя простого и ничем не обусловленного обязательства оплатить переводный вексель или чек в срок полностью (обычный А.) или частично (вид квалифицированного А.) и не предоставляющая права регресса по векселю

после его оплаты.

А. векселя регулируется Положением о переводном и простом векселе от 7 августа 1937 г. № 104/1341.

Всякое лицо – будь оно векселедержателем или даже просто лицом, у которого находится переводный вексель, – имеет право до наступления срока платежа предъявить его для А. плательщику в месте его жительства.

А. выполняется на лицевой или оборотной стороне переводного векселя и выражается словом «акцептован» или всяким другим равнозначим словом и подписывается плательщиком. Простая подпись плательщика, сделанная на лицевой стороне векселя, имеет силу А. Если вексель подлежит оплате в определенный срок от предъявления или если он должен быть предъявлен к А. (в определенный срок) в силу особого условия, то А. должен быть датирован днем, в который он был дан, если только векселедержатель не потребует, чтобы он был датирован днем предъявления. В случае отсутствия даты векселедержатель, чтобы сохранить свои права против индоссантов и векселедателя, должен удостоверить это упущение своевременным совершением протеста. В противном случае векселедержатель утрачивает права по данному векселю в отношении всех обязанных лиц, за исключением акцептанта, т. е. недатированный А. все равно налагает обязательство на лицо, его совершившее, согласно условиям векселя. Отсчет срока для предъявления к платежу начинается со следующего дня после истечения срока, в который вексель должен быть предъявлен к А. Срок для предъявления к А. может быть удлинен вследствие действия обстоятельств непреодолимой силы.

А. считается совершенным с момента выдачи этого векселя добросовестному приобретателю либо с момента письменного сообщения, об А. акцептантом третьему лицу.

3) В банковском, праве – согласие лица, назначенного плательщиком по расчетному или товарному документу, на оплату этого документа за его счет.

В СССР А. применялся в основном для обозначения согласия плательщика оплатить выставленные на него получателем средств платежные требования и платежные требования-поручения.

В зависимости от способа А. различались А. положительный – письменное согласие плательщика на оплату каждого платежного требования, и А. отрицательный – непредставление плательщиком в установленные сроки отказа от А. По соотношению времени платежа и представления А. различались А. предварительный (производился до совершения банком платежа) и последующий (осуществлялся уже после того, как банк оплачивал платежное требование). С отменой Положением о безналичных расчетах в РФ (письмо ЦБ от 9 июля 1992 г. № 14) расчетов платежными требованиями применение А. было исключено.

А. могли быть подвергнуты счета на товар, выставленные отправителем товара его покупателю согласно условиям открытого им подтоварного аккредитива. Данные документы направлялись исполняющим банком банку-эмитенту, который, после того как покупатель совершал на них А. - надпись о согласии оплатить отгруженный товар, уведомлял исполняющий банк об А. Получение такого уведомления обязывало исполняющий банк произвести выплату по аккредитиву.

А. применялся и в расчетах платежными поручениями. А. платежного поручения производился банком, обслуживающим плательщика, и означал, что на его счете имеются средства, необходимые для исполнения платежного поручения. Посредством такого А. сумма платежного поручения депонировалась на счете и не могла быть снята с него никаким иным образом, кроме как путем исполнения этого платежного поручения. После А. платежное поручение выдавалось банком-акцептантом плательщику, а плательщик передавал его получателю средств только после представления им документов об отгрузке товара. Получатель средств и представлял данный документ в банк, его акцептовавший. В настоящее время в связи с развитием системы предварительной оплаты товара А. платежных поручений не применяется.



**Лит.:**

*Алексеев С.С.* Автореферат канд. дис. "Акцептная форма расчетов между социалистическими организациями по советскому гражданскому праву" (Свердловск, 1951);

*Барац С.М.* Акцепт//Словарь юридических и государственных наук. Т.1. Вып.1. Спб., 1901. С. 273–287;

*Грачев В.* Акцепт векселя //Хозяйство и право, 1995, № 4. С. 81–87; № 5. С. 54–58.

*Белов В.А.*

## **Акцептно рамбурсный кредит**

**АКЦЕПТНО РАМБУРСНЫЙ КРЕДИТ** – форма кредита, применяемого при международных расчетах аккредитивами, основывается на сочетании акцепта тратт банком экспортера и возмещения (ранжирования) импортером средств банку-акцептанту.

Импортер для оплаты внешнеторгового контракта (при отсутствии собственных свободных средств и свободных средств у обслуживающего его банка) обращается за кредитом к банку, обслуживающему экспортера, который достаточно осведомлен о планируемой торговой операции и может всесторонне оценить ее экономическую обоснованность, а следовательно, обеспеченность. Для этого импортер открывает в обслуживающем его банке непокрытый аккредитив, который должен исполняться путем акцепта тратт банком, обслуживающим экспортера, против представления экспортером товарораспорядительных документов, которые свидетельствуют о поставке импортеру предмета внешнеторгового контракта. Банк, обслуживающий импортера (банк-эмитент аккредитива), отправляет в банк экспортера (исполняющий банк)авизо об открытии аккредитива с приложением тратт, выставленных импортером (трассантом) приказу экспортера (ремитенту по траттам, бенефициару по аккредитиву).

Получивший авизо исполняющий банк отправляет экспортеру авизо об открытии в его пользу аккредитива с приложением выставленных на него тратт. Экспортер проверяет, соответствуют ли данные тратты требованиям законодательства и условиям контракта, и при положительном решении вопроса отгружает товар. Полученные от транспортной организации товарораспорядительные документы и тратты он представляет исполняющему банку, который, проверив соответствие товарораспорядительных документов условиям аккредитива, акцептует тратты и возвращает их экспортеру, а товарораспорядительные документы отправляет банку, обслуживающему импортера.

При наступлении срока платежа по акцептованным траттам таковые предъявляются экспортером или третьим лицом, приобретшим их, акцептанту (исполняющему банку) к оплате; последний оплачивает тратты и извещает об этом банк, обслуживающий импортера. Доказательством оплаты тратт служат сами акцептованные тратты с отметками о платеже. Оплата тратт является основанием для рамбурса – возмещения сумм, затраченных на оплату тратт, акцептованных в соответствии с просьбой банка-эмитента аккредитива. Банк импортера (в соответствии с договоренностью между ним и клиентом) либо предоставляет рамбурс за свой собственный счет (в последующем требуя его возместить на основании извещения, оплаченных тратт и платежных документов о предоставлении (переводе) рамбурса банку экспортера), либо отправляет импортеру требование о предварительном предоставлении покрытия для рамбурса. В обоих случаях банк, обслуживающий импортера, не предоставляет ему товарораспорядительных документов без предварительного или последующего получения рамбурса; не получив же документов, импортер не сможет воспользоваться поступившим для него товаром.

Возможен и вариант операции, когда банк-акцептант оплачивает акцептованные им тратты только после получения рамбурса. В этом случае он после выдачи акцептованных тратт экспортеру и получения от него товарораспорядительных документов пересылает последние в банк импортера с требованием рамбурса. Банк импортера, как и в предшествующем варианте, действует по договоренности со своим клиентом – либо сразу продает ему документы, либо рамбурсирует за свой счет, кредитую импортера. В обоих

случаях банк экспортера получает средства для оплаты акцептованных им векселей до наступления срока платежа по ним и в этой связи вообще не расходует на операцию собственных денег.

Юридический риск, связанный с проведением операции А.-р.к., возлагается на банк, обслуживающий экспортера. Именно он выступает прямым должником по траттам, выставляемым импортером в пользу (приказу) его клиента – экспортера. Согласие его выступить плательщиком, а затем и акцептантом по этим траттам дается в расчете именно на последующее возмещение уплаченных сумм от своего контрагента – банка, обслуживающего импортера.

*Белов В.А.*

## **Акцептный кредит**

**АКЦЕПТНЫЙ КРЕДИТ** – форма кредита, применяемого при международных расчетах аккредитивами. Сущность А.к. состоит в том, что импортер, при отсутствии собственных свободных средств для оплаты внешнеторгового контракта, обращается за кредитом к обслуживающему банку, который предоставляет такой кредит, но не за свой счет, а за счет банка, обслуживающего экспортера.

Импортер открывает в обслуживающем банке непокрытый аккредитив, который исполняется путем акцепта тратт (выставленных импортером приказу экспортера) банком экспортера при условии получения от их держателя – экспортера перечисленных в аккредитиве товарораспорядительных документов. С заявлением на аккредитив импортер передает в обслуживающий банк и сами тратты. Плательщиком по траттам импортер назначает обслуживающий банк, выступающий также эмитентом аккредитива.

Банк, обслуживающий импортера, открывает аккредитив и извещает об этом банк, обслуживающий экспортера, особым авизо об открытии аккредитива, вместе с которым пересылает и тратты приказу экспортера. Банк экспортера (исполняющий банк) отправляет своему клиенту (экспортеру) авизо об открытии в его пользу аккредитива и сообщает о поступлении тратт его приказу. Полученные у перевозчика товарораспорядительные документы в течение срока действия аккредитива представляются экспортером в исполняющий банк.

Исполняющий банк проверяет соответствие представленных документов установленным в аккредитиве признакам и при их соответствии исполняет аккредитив, учитывает тратты против оставленных у себя товарораспорядительных документов. Об исполнении аккредитива он извещает банк импортера, отправляя учтенные тратты.

Банк импортера выкупает эти тратты при представлении товарораспорядительных документов или акцептует их, возвращая их банку экспортера против товарораспорядительных документов, о получении которых он немедленно извещает импортера. Последний предоставляет обслуживающему банку возмещение будущих затрат по оплате акцептованных векселей (рамбурс), выкупая таким образом документы на груз. Если же банк-эмитент не акцептовал, а сразу оплатил еще не акцептованные тратты, то импортер возмещает понесенные затраты, выкупая распорядительные документы и оплаченные векселя.

При наступлении срока платежа по акцептованным векселям их держатели заявляют требования о платеже к акцептанту. Последний оплачивает векселя как их акцептант из средств, полученных от продажи импортеру товарораспорядительных документов.

*Белов В.А.*

## **Акцессорный договор**

**АКЦЕССОРНЫЙ ДОГОВОР** (лат. *accessio* – принадлежность) – договор, дополнительный по отношению к основному договору и юридически от него зависимый.

А.д. обычно именуется соглашения, которые заключаются для обеспечения исполнения обязательства(основного) и не могут существовать в отрыве от него. А.д. составляется как в виде отдельного документа с соблюдением требуемой законом формы, так и путем включения условий об обеспечении обязательства в основной договор. Стороны А.д. и стороны основного договора обычно совпадают.

А.д. не влияет на содержание и действительность основного обязательства, т. е. недействительность А.д. не влечет недействительности основного обязательства, прекращение действия А.д. не прекращает действие основного договора. Напротив, основное обязательство влияет (по общему правилу) на судьбу А.д. следующим образом:

– недействительность основного обязательства влечет недействительность обеспечивающего его обязательства;

– прекращение основного обязательства прекращает действие акционерного обязательства (например, залога или поручительства);

– переход прав по основному обязательству влечет за собой переход прав по А.д.

Различные виды А.д. имеют свои особенности. Так, поручительство прекращается в связи с изменением содержания основного обязательства или его сторон. По договору о залоге действительность уступки залогодержателем своих прав другому лицу зависит от того, уступлены ли тому же лицу права требования к должнику по основному договору, обеспеченному залогом. При залоге товаров в обороте допускается уменьшение стоимости товаров соразмерно исполненной части обеспеченного залогом обязательства. На форму А.д. может влиять форма основного договора: договор о залоге движимого имущества или прав на имущество подлежит нотариальному удостоверению, если этим залогом обеспечивается обязательство по договору, который должен быть удостоверен нотариально.

Исключением среди А.д. является банковская гарантия – обеспечивая основное обязательство, она от него не зависит и сохраняет свою силу даже после прекращения основного обязательства или признания его недействительным.

*Плешанова О.П.*

## **Акцизы**

АКЦИЗЫ (фр. *accise* от лат. *accidege* – обрезать) – косвенные налоги, включаемые в цену товара и оплачиваемые покупателем. Применяются в РФ с 1 января 1992 г. А. облагаются реализуемые товары, перечисленные в Законе РФ от 6 декабря 1991 г. № 1993-1 "Об акцизах" (спирт этиловый из всех видов сырья (за исключением спирта коньячного, спирта-сырца и спирта денатурированного), спиртосодержащая продукция (за исключением денатурированной), алкогольная продукция (спирт питьевой, водка, ликеро-водочные изделия, коньяки, вино натуральное, вино специальное) и иная пищевая продукция с содержанием этилового спирта более полутора процентов от объема единицы алкогольной продукции (за исключением виноматериалов), пиво, табачные изделия, ювелирные изделия, нефть, включая стабилизированный газовый конденсат, бензин автомобильный, легковые автомобили (за исключением автомобилей с ручным управлением, в том числе ввозимых на территорию РФ, реализуемых инвалидам в порядке, определяемом Правительством РФ), а также отдельные виды минерального сырья в соответствии с перечнем, утвержденным Правительством РФ). А. применяются к товарам, ввозимым в РФ и вывозимым из нее. ТК относит А. к числу таможенных платежей, основой для начисления которых в этом случае является таможенная стоимость товаров и транспортных средств, определяемая согласно Закону РФ от 21 мая 1993 г. № 5003-1 "О таможенном тарифе". Средства, полученные от взимания таможенными органами А., вносятся в федеральный бюджет РФ.

Ставки А. на товары бывают трех видов:

– единые – для товаров, сорта которых внутри группы мало отличаются по качеству и ценам (соль, спички, сахар);

– дифференцированные – для товаров, классифицируемых по различным качественным

признакам: цвету, крепости и т. п. (вина, ткани и т. д.);

– средние – для однородных товаров, сорта которых имеют разный уровень цен (табачные изделия).

По способу взимания А. делятся на индивидуальные и универсальные. Индивидуальные А. устанавливаются на отдельные виды товаров и услуг и взимаются по твердым ставкам с единицы измерения товара (услуг); универсальные взимаются с валового оборота. Размеры ставок могут значительно меняться в зависимости от вида облагаемого товара.

## **Акционерное общество**

АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО (АО) – хозяйственное общество, образованное лицами, объединившими свое имущество и денежные средства в уставный капитал, разделенный на определенное количество равных долей, закрепленных ценными бумагами, – акциями. АО – коммерческая организация, имеющая корпоративный характер и статус юридического лица. Участники АО – акционеры обладают по отношению к АО обязательственными правами, закрепленными в акциях. Ответственность акционера по обязательствам АО ограничивается стоимостью его акций (по существу, стоимость акции определяет пределы предпринимательского риска акционера). Субъектом права собственности на денежные средства и иное имущество, внесенное учредителями и акционерами в АО, является само АО как юридическое лицо.

АО как организационно-правовая форма возникли на рубеже XVII–XVIII вв. в связи с необходимостью концентрации капиталов для крупных предпринимательских проектов. Одними из первых АО стали Ост-Индская компания, образованная в Англии в 1600 г., и Ост-Индская компания в Голландии, образованная в 1602 г. В Голландии высшее управление компании назначалось правительством Генеральных Штатов из числа акционеров, имевших определенное количество акций. Акционерам принадлежали только имущественные права, личное участие в управлении делами АО не допускалось. В 1628 г. во Франции возникает Компания Западной Индии, в 1664 г. – Компания Восточной Индии. В XVIII в. появляются АО в Германии.

В России первым законодательным актом, предусмотревшим создание объединений, имеющих черты АО, явился изданный 27 октября 1699 г. Петром I Указ о составлении купцами торговых компаний. Названный и последовавшие Указы 1706 и 1711 гг., всего лишь выразили идею целесообразности объединения купцов в компании для расширения их дела и пополнения казны, но практического воплощения не получили. Первой реально действовавшей акционерной компанией стала "Российская в Константинополе торгующая компания", учрежденная 24 февраля 1757 г. Капитал компании состоял из 200 акций по 500 руб. каждая. 100 акций распределялись среди учредителей, 100 – реализовывались всем желающим. Компанией управляли директора, но подробной регламентации их деятельности не существовало.

К концу XVIII в. в России сложились условия для функционирования акционерного капитала. Но система управления АО в законодательном порядке еще не была установлена – вопросы, связанные со структурой органов управления, порядком волеизъявления акционеров и т. д., решались самими акционерами. Как правило, управление было в руках учредителей компании. Общее собрание участников определяло порядок распределения прибыли, избирало и смещало должностных лиц, пользовалось правом открывать новые конторы компании, вносить изменения и дополнения в учредительный договор.

Основные черты акционерной компании были закреплены в Именном Высочайшем Указе от 6 сентября 1805 г. Положения, закрепленные Указом, с некоторыми изменениями вошли в гл. 10 "О товариществе" Свода законов Российской Империи 1830 г. Манифест Императора Александра I от 1 января 1807 г. предусмотрел два основных вида товариществ – товарищество полное и товарищество на вере. Акционерные компании – "товарищество по

участкам" – рассматривались в качестве исключения. Однако потребность в правовой регламентации акционерной формы соединения капиталов вызвала появление Закона "Положение о компаниях на акциях", утвержденного 6 декабря 1836 г. Указом Николая I.

В Законе 1836 г. определена сущность акционерной формы организации предпринимательства: "Компании на акциях составляются посредством соединения известного числа частных вкладов определенного и единообразного размера в один общий складочный капитал, которым и ограничивается круг действий и ответственности членов компании, и могут иметь своим предметом приведение в действие всякого, не составляющего ничьей исключительной собственности, общепольного изобретения или предприятия в области науки, искусства, художества, ремесла, мореплавания, торговли и промышленности вообще". Закон предъявлял определенные требования к уставам компаний, требуя указывать средства и цели предприятия, наименование компании, размер капитала и количество выпущенные акций, порядок составления капитала и распределения акций, обязанности, права и ответственность компании и акционеров, порядок отчетности, распределения дивидендов, порядок управления делами компании, устройство и компетенцию правления и общего собрания акционеров, порядок закрытия и ликвидации компании. Закон предоставлял компании возможность самостоятельно урегулировать в своем уставе права акционеров на участие в общем собрании и в его решениях пропорционально числу имеющихся у них акций, порядок участия в собрании поверенных акционеров. Правление могло управлять делами и капиталами компании в соответствии с правилами устава, где должна быть указана предельная сумма, на которую правление уполномочивается "производить расходы по предприятию компании" без решения общего собрания.

Законом предусматривался и порядок принятия решений правлением – большинством голосов присутствующих членов, а при невозможности получить требуемое большинство вопрос ставился перед общим собранием. Компетенция общего собрания определялась уставом на основе примерного круга вопросов, отнесенных законом к компетенции собрания. Это назначение запасного капитала, распределение дивидендов, рассмотрение отчета, избрание директоров, внесение изменений в устав, принятие решения о закрытии компании. Решения общего собрания имели силу, если принимались "по крайней мере тремя четвертями явившихся в собрание акционеров при исчислении голосов их по размеру акций".

Закон 1836 г. действовал до 1917 г. После Октябрьской революции 1917 г. и широкой национализации промышленности АО в России к середине 1918 г. практически исчезли. Однако с переходом к нэпу интерес к различным формам предпринимательской деятельности вновь возродился. До принятия в 1922 г. ГК РСФСР деятельность акционерных обществ практически не регулировалась. В то же время делались отдельные шаги, создавшие предпосылки появления в ГК комплекса норм о торговых товариществах. К их числу относятся постановление ВЦИК о внешней торговле от 1 марта 1922 г., которое предоставило Наркомвнешторгу право организовывать с утверждением Совета Труда и Оборона акционерные предприятия: российские, на иностранном капитале, смешанные. Декрет СНК от 4 апреля 1922 г. об учреждении Главного комитета по делам о концессиях и акционерных обществах установил порядок утверждения уставов АО. Закон от 22 мая 1922 г. "Об основных частных имущественных правах, признаваемых РСФСР, охраняемых ее законами и защищаемых судами РСФСР" предоставил всем правоспособным гражданам возможность организовывать промышленные и торговые предприятия, в том числе и АО.

С 1 января 1923 г. на территории РСФСР вступил в действие ГК, в котором содержались основные нормы, регулирующие правовое положение и деятельность АО. ГК обозначал их терминами "акционерные товарищества" и "паевые товарищества". АО определялось как "товарищество (общество), которое учреждается под особым наименованием или фирмой с основным капиталом, разделенным на определенное число равных частей (акций) и по обязательствам которого отвечает только имуществом

общества". Здесь в качестве самостоятельного признака указана разделенность основного капитала на определенное число равновеликих частей, представленных акциями. Число учредителей не могло быть менее пяти. Устав, который представлялся на утверждение правительства, должен был содержать указание цели АО, его наименование, размер и порядок образования основного капитала, нарицательную цену и порядок оплаты акций, описание органов управления АО, их компетенции и порядок отчетности.

Для образования АО требовалось проведение двух собраний учредителей: предварительного и учредительного. Предварительное созывалось после поступления не менее 1 %, основного капитала, на нем заслушивался доклад о ходе учреждения общества и выбиралась комиссия для проверки отчета учредителей и данных, относящихся к оценке имущества. Не позднее месяца, но не ранее 7 дней после предварительного созывалось учредительное собрание акционеров. Постановление об учреждении АО признавалось имеющим силу при условии, что оно было принято большинством голосов присутствующих акционеров, представляющих не менее половины основного капитала, внесенного к моменту проведения учредительного собрания. Права же юридического лица АО приобретало только после регистрации.

В систему органов управления обществом входило общее собрание акционеров, правление и ревизионная комиссия. Однако АО предоставлялась возможность образовать совет, который занимал промежуточное положение между общим собранием и правлением и в периоды между собраниями был призван осуществлять контроль за деятельностью правления. Образование совета следовало предусмотреть в уставе общества. Форма АО была использована и для организаций, акции которых могли принадлежать исключительно государству. Положение об акционерных обществах от 17 августа 1927 г. распространило на государственные АО общие правила, касающиеся всех государственных хозяйственных предприятий. Во второй половине 30-х гг. государственные АО были либо ликвидированы, либо преобразованы в государственные объединения, тресты, торги.

В связи с почти полным огосударствлением народного хозяйства нормы ГК о торговых товариществах утратили силу и формально были исключены из ГК РСФСР.

Переход РФ к рыночной экономике потребовал возрождения организационно-правовых форм, способных обеспечить беспрепятственное движение товаров и услуг, рациональную организацию производства, торговли, банковского дела и т. д. Использование формы АО стало одним из важнейших инструментов приватизации государственных и муниципальных предприятий. Восстановление законодательства об АО началось с утверждения Советом Министров РСФСР 25 декабря 1990 г. Положения об акционерных обществах. В ряде последующих актов – Законе РФ от 3 июля 1991 г. № 1531-1 "О приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации", Указах Президента РФ "Об организационных мерах по преобразованию государственных предприятий, добровольных объединений государственных предприятий в акционерные общества" "О государственной программе приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации" и др. была создана первичная нормативная база для создания АО. Часть первая ГК РФ, принятая в 1994 г., и ФЗ РФ от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ "Об акционерных обществах" урегулировали отношения, связанные с учреждением и деятельностью АО.

Закон подлежит применению ко всем АО, действующим на территории РФ. Особенности создания и правового положения АО в сферах банковской, страховой и инвестиционной деятельности, а также обществ, образованных на базе предприятий агропромышленного комплекса, определяются ФЗ.

Создание АО возможно либо путем учреждения нового общества, либо путем реорганизации существующего. Необходимое условие приобретения АО прав юридического лица – его государственная регистрация. Создание АО представляет собой волевой акт, совершаемый лицами, обладающими гражданской право- и дееспособностью, – учредителями. В качестве учредителей могут выступать как граждане, так и юридические

лица. Учреждения, финансируемые собственником, могут быть участниками АО с разрешения собственника. Решение о создании АО принимается учредителями совместно и единогласно, но Закон допускает создание АО одним лицом и тогда достаточно волеизъявления этого лица. Учредительное собрание принимает решение по трем основным вопросам: создание АО, утверждение его устава, избрание органов управления. По важнейшим вопросам решения принимаются единогласно. Решение о формировании органов управления принимаются большинством в 3 %, от числа голосов, принадлежащих учредителям в соответствии с общим количеством голосующих акций, причитающихся им в соответствии с их имущественными вкладами.

Заключаемый учредителями договор о создании АО представляет собой договор простого товарищества (договор о совместной деятельности) и к учредительным документам не относится. Поэтому как любой гражданско-правовой договор он может быть признан недействительным при наличии к тому достаточных оснований. Кроме того, обязательным условием нормальной деятельности АО является регистрация выпуска ценных бумаг (акций) общества в ФКЦБ РФ, без которой невозможно проведение каких-либо сделок с ценными бумагами АО.

Закон различает два вида АО – открытые и закрытые. Открытые АО (ОАО) вправе проводить открытую подписку на выпускаемые ими акции, число акционеров в них неограниченно, акционеры вправе отчуждать свои акции без согласия других акционеров. В закрытых АО (ЗАО) число акционеров не должно превышать 50, акции распределяются среди учредителей или заранее ограниченного круга лиц, акционеры ЗАО имеют преимущественное право приобретать акции, продаваемые другими акционерами общества. Возможность иметь неограниченное число учредителей и акционеров в ОАО создает условия для мобилизации значительного капитала, обеспечивающего решение крупных хозяйственных задач. Ограничение числа акционеров ЗАО сближает эту форму хозяйственных обществ и общества с ограниченной ответственностью (ООО).

Единственный учредительный документ АО – его устав. Это локальный нормативный акт, регулирующий внутренние отношения, складывающиеся между акционерами и органами управления АО. Юридическая сила устава, его обязательность для всех акционеров и органов АО основывается не только на факте утверждения устава учредителями, но и на последующей государственной регистрации АО. Закон дает примерный перечень сведений, которые должны содержаться в уставе. Учредители вправе включить в него любые не противоречащие закону положения. В уставе различаются положения информационного и нормативного характера. Информация, которую заинтересованное лицо может получить из устава, должна давать полное представление об АО как субъекте гражданского права, т. е. прежде всего индивидуализировать АО, характеризовать основные направления его деятельности, обозначать состояние его имущества. Устав определяет права акционеров по различным категориям акций. В нем закрепляется организационное строение АО, определяется структура его органов и нормируется порядок образования и деятельности этих органов. Защищая интересы акционеров. Закон установил, что только в уставе, принимаемом единогласно, могут быть предусмотрены ограничения количества акций, принадлежащих одному акционеру, или общей их номинальной стоимости для одного акционера. Допускается также уставное ограничение максимального числа голосов, принадлежащих одному акционеру независимо от количества имеющихся у него акций. Изменения и дополнения вносятся в устав АО по решению общего собрания акционеров и приобретают силу для третьих лиц с момента государственной регистрации.

Предусмотренная Законом структура органов АО призвана обеспечивать интересы акционеров, возможность реально влиять на хозяйственную деятельность АО. Создана своеобразная система "сдержек и противовесов". Главным органом является общее собрание акционеров, формирующее исполнительные и контрольные органы. Исполнительным органом может быть правление, дирекция – коллегиальные исполнительные органы или директор, генеральный директор – единоличный исполнительный орган. Текущая

деятельность этих органов находится под контролем создаваемых общим собранием акционеров совета директоров (наблюдательного совета) и ревизионной комиссии (ревизора).

Общее собрание акционеров в обязательном порядке созывается ежегодно в сроки, определяемые уставом на основании Закона. Внеочередное общее собрание созывается советом директоров (наблюдательным советом) по собственной инициативе, а также по требованию ревизионной комиссии (ревизора) АО, аудитора общества, акционера (акционеров), которому принадлежит не менее чем 10 % голосующих акций. Собрание может быть проведено как с присутствием акционеров, так и путем проведения заочного голосования (опросным путем). Заочным голосованием могут быть решены многие вопросы, за исключением избрания совета директоров, ревизионной комиссии (ревизора), утверждения аудитора общества, рассмотрения и утверждения годовых отчетов, бухгалтерских балансов, счета прибылей и убытков, распределения прибылей и убытков.

Решения, принятые общим собранием, обязательны для акционеров. Однако Закон предоставляет акционеру право оспаривать решение и требовать по суду признания его недействительным при:

- несвоевременном извещении (отсутствии извещения) о дате проведения общего собрания;
- непредоставлении возможности ознакомиться с необходимыми материалами (информацией) по вопросам, включенным в повестку дня собрания;
- несвоевременном предоставлении бюллетеней для голосования, проводимого заочно, и т. д.

Акционер может обратиться в суд с иском о признании решения недействительным, если:

- а) решение принято с нарушением закона, иных нормативных правовых актов или устава АО;
- б) истец не Принимал участия в собрании, на котором было принято решение, или голосовал против него;
- в) этим решением нарушены права и законные интересы акционера.

При наличии всех трех условий иск может быть удовлетворен судом.

В Законе определена компетенция органов управления АО. Перераспределение компетенции между органами не допускается, кроме ограниченного числа случаев, предусмотренных Законом. Так, уставом может быть предусмотрено, что образование исполнительного органа и досрочное прекращение его полномочий входят в компетенцию совета директоров (наблюдательного совета). То же относится к решению вопроса об изменении устава в связи с увеличением уставного капитала. Со своей стороны совет директоров не вправе передавать свои исключительные полномочия исполнительному органу. Не все свои полномочия общее собрание может осуществлять самостоятельно: в ряде случаев его действия должны быть инициированы советом директоров (наблюдательным советом). В частности, по представлению совета решаются вопросы реорганизации АО – слияние, присоединение, разделение, выделение и преобразование, а также его добровольной ликвидации.

Реорганизация АО заключается в том, что его права и обязанности переходят к иным юридическим лицам в порядке правопреемства.

В числе форм реорганизации юридического лица ГК РФ, а вслед за ним и Закон об АО упоминают преобразование. АО может быть преобразовано в ООО или в производственный кооператив. Преобразование в хозяйственное товарищество (полное или командитное) или в потребительский кооператив не допускается. При проведении преобразования должны учитываться правила, установленные законом для указанных видов коммерческих организаций. Не противоречит закону преобразование АО одного вида в другой: ОАО в ЗАО, и наоборот. Ограничения здесь обусловлены установленным предельным числом акционеров в ЗАО – не более 50, поэтому ОАО, насчитывающее большее число акционеров,



не может быть преобразовано в ЗАО. С другой стороны, ЗАО не подлежит преобразованию в ОАО, если размер его уставного капитала ниже минимального уровня, установленного для ОАО.

Прекращение АО в форме ликвидации подчиняется нормам ГК РФ, общим для всех юридических лиц, и соответствующим нормам Закона об АО. АО может быть ликвидировано добровольно самими акционерами или принудительно по решению суда. В ГК названы лишь две причины, по которым происходит добровольная ликвидация АО, – истечение срока, на который было создано юридическое лицо, и достижение цели, ради которой оно было создано. Решение о ликвидации должно быть немедленно в письменной форме передано соответствующему органу государственной регистрации.

Принудительная ликвидация АО производится по решению суда в соответствии с основаниями, указанными в ГК: осуществление деятельности без надлежащего разрешения (лицензии), либо деятельности, запрещенной законом, либо с иными грубыми нарушениями закона или других нормативных правовых актов. Основанием для принудительной ликвидации является также несостоятельность (банкротство) АО. Условия и порядок объявления АО банкротом, а также особенности ликвидационной процедуры определены ФЗ РФ от 8 января 1998 г. № 6-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)".

Основа коммерческой деятельности АО – уставный капитал, составляемый из номинальной стоимости акций общества, приобретенных акционерами. Уставный капитал общества определяет минимальный размер его имущества, гарантирующий интересы кредиторов. По закону минимальный размер уставного капитала для ОАО – не менее 1000-кратной суммы МРОТ, установленного ФЗ, а для ЗАО – не менее 100-кратной. Формирование уставного капитала происходит в процессе учреждения АО путем оплаты акций. Акции могут быть оплачены деньгами, ценными бумагами (векселями, чеками, WARRANTами и др.), другими вещами или имущественными правами либо иными правами, имеющими денежную оценку, в числе имущественных – исключительные права гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и пр.). Коммерческую ценность может иметь и определенная информация (коммерческая тайна), которая также включается в оплату акций. Оценка имущества (в том числе имущественных прав) производится по рыночной цене. Рыночной признается цена, по которой продавец, имеющий полную информацию о стоимости имущества и не обязанный его продавать, согласен был бы продать его, а покупатель, имеющий полную информацию о стоимости имущества и не обязанный его покупать, был бы согласен его приобрести.

В АО в обязательном порядке создается резервный фонд, предназначенный для покрытия убытков общества, погашения его облигаций и выкупа акций в случае отсутствия иных средств. Расходование средств резервного фонда на другие цели не допускается. Уставом может быть предусмотрено формирование еще одного специального фонда – фонда акционирования, расходуемого на приобретение акций с последующим размещением их среди работников АО. Закон не называет каких-либо иных фондов, но и не запрещает их создания.

Уставный капитал, зафиксированный при создании АО, в дальнейшем может подвергнуться изменению, что закрепляется в уставе. Решение об увеличении уставного капитала принимается общим собранием или советом директоров, если такие полномочия предоставлены ему уставом. Решение об уменьшении может быть принято только общим собранием акционеров. Увеличить уставный капитал можно путем увеличения номинальной стоимости акций либо размещения дополнительных акций, уменьшить – путем уменьшения номинальной стоимости акций или сокращения их общего количества. Сокращение общего количества акций допускается, в частности, путем приобретения собственных акций, которые затем погашаются. АО не вправе принимать решение о приобретении части размещенных акций, если в результате в обороте останутся акции общей номинальной

стоимостью менее определенного законом уровня уставного капитала.

Выкуп акций производится не только по решению об уменьшении размера уставного капитала, но и по требованию акционеров в случаях, предусмотренных законом. Владелец голосующих акций вправе требовать выкупа своих акций, если принято решение о реорганизации общества или совершении крупной сделки, а он голосовал против либо не принимал участия в голосовании. Такое же право принадлежит владельцу голосующих акций в случае принятия решения о внесении изменений и дополнений в устав АО или утверждения устава в новой редакции, в результате чего его права оказались ограничены.

Существенная особенность нового акционерного законодательства – стремление защитить права акционеров, прежде всего меньшинства, от злоупотреблений со стороны лиц, входящих в состав руководящих органов АО. Поэтому в Закон об АО включены правила о возможности оспаривания решений общего собрания, совета директоров, исполнительного органа. Защита прав и интересов акционера осуществляется по двум направлениям – защита его имущественных прав и защита его права на участие в управлении АО.

Важнейшее имущественное право акционера – право на получение дивидендов из прибыли АО. Решение о выплате дивидендов принимается общим собранием акционеров (годовые дивиденды) или советом директоров (промежуточные дивиденды – за квартал, за полугодие). Общество обязано выплачивать только объявленные дивиденды. Право на получение дивидендов возникает у акционера только после принятия обществом решения об их выплате, в котором определен размер дивидендов по различным категориям акций. В случае задержки выплаты акционер вправе обратиться в суд с иском о взыскании с АО причитающихся ему сумм. Если дивиденды за соответствующий период не объявлены, право требовать их выплаты не возникает. Владельцы привилегированных акций не вправе требовать выплаты дивидендов, размер которых предусмотрен в уставе, если общее собрание приняло решение о невыплате дивидендов по акциям определенного типа или выплате их в неполном размере. При отсутствии такого решения акционеры – владельцы привилегированных акций, размер дивидендов по которым определен в уставе, могут заявлять требования о выплате их в установленный срок, а при нарушении срока вправе обратиться в суд.

При совершении крупной сделки, связанной, как и прочие сделки, с предпринимательским риском, вероятные убытки могут серьезно подорвать имущественную стабильность АО. Поэтому Закон требует в интересах самого же АО и устойчивости гражданского оборота особой осмотрительности и соблюдения специальных правил. Крупными признаются одна или несколько взаимосвязанных сделок по приобретению или отчуждению имущества либо с возможностью отчуждения обществом имущества, стоимость которого составляет более 25 % балансовой стоимости активов АО на дату принятия решения о совершении таких сделок. Сюда же относятся сделка или несколько взаимосвязанных сделок по размещению обыкновенных или привилегированных акций, конвертируемых в обыкновенные акции, составляющих более 25 % ранее размещенных обществом обыкновенных акций. Решение о совершении крупной сделки на сумму от 25 до 50 % балансовой стоимости активов должно быть принято советом директоров (наблюдательным советом) единогласно, а при недостижении единогласия вопрос может быть вынесен на общее собрание.

В акционерном законодательстве РФ впервые появилась категория аффилированных лиц, что связано с проблемой заинтересованности в совершении обществом сделки. Аффилированными обычно называются лица, которые в результате приобретения определенного пакета акций АО, либо в силу своего должностного положения в обществе (член совета директоров, исполнительного органа), либо в силу иных обстоятельств могут в той или иной степени контролировать деятельность общества. Аффилированными лицами АО могут быть:

- основное хозяйственное общество, по отношению к которому АО является дочерним;
- акционер, имеющий право распоряжаться более чем 20 % голосующих акций данного

общества;

– член совета директоров общества;

– лицо, занимающее должность в иных органах управления общества, и др.

Заинтересованными в совершении сделки Закон признает члена совета директоров АО, лицо, занимающее должность в иных органах управления, акционера (акционеров), владеющего со своим аффилированным лицом (лицами) 20 % и более голосующих акций общества, в случае, если указанные лица, их супруги, родители, дети, братья и сестры, а также все их аффилированные лица:

а) являются стороной такой сделки или участвуют в ней в качестве представителя или посредника;

б) владеют 20 или более процентами голосующих акций (долей, паев) юридического лица, являющегося стороной в сделке или участвующего в ней в качестве представителя или посредника;

в) занимают должности в органах управления юридического лица, являющегося стороной в сделке или участвующего в ней в качестве представителя или посредника.

Чтобы снизить или вовсе исключить негативное для АО влияние личной или групповой заинтересованности в совершении сделки и определении ее условий. Закон установил специальные правила. Если в сделке заинтересован один или несколько членов совета директоров, решение принимается большинством голосов незаинтересованных членов совета. В случае заинтересованности всего состава совета директоров решение должно быть принято на общем собрании большинством из числа акционеров, не заинтересованных в совершении этой сделки.

АО может осуществлять хозяйственную экспансию в различных формах, в том числе путем создания филиалов и представительств, а также подчинение других обществ (товариществ). Филиалы и представительства АО – это неправоисполнительные подразделения АО, действующие от имени создавшего их общества. В связи с этим доверенность на представление интересов АО может быть выдана только на имя руководителя филиала или представительства.

Дочернее общество является самостоятельным юридическим лицом, созданным основным хозяйственным обществом (товариществом). Дочерним может быть АО и ООО. В роли основного вправе выступать как АО, так и ООО, а также хозяйственные товарищества – полное и командитное. Отношения между основным и дочерним обществами складываются на основе преобладающего участия первого в уставном капитале второго, либо договора между ними, либо возможности иным способом определять содержание решений, принимаемых дочерним обществом. Размер преобладающего участия в уставном капитале дочернего общества законом не установлен. Здесь влияние могут оказать различные факторы, и прежде всего раздробленность и многочисленность акционеров дочернего общества, что дает возможность оказывать решающее влияние на его дела, имея 10–15 % акций. Какие именно договоры могут послужить базой для отношения "основное – дочернее", Закон не устанавливает. Учитывая то обстоятельство, что гражданское законодательство РФ не знает исчерпывающего перечня договоров, любой не противоречащий Закону договор может стать такой базой. Но при этом особое внимание должно быть обращено на соблюдение антимонопольного законодательства, так как при создании разветвленной сети дочерних обществ основное может занять доминирующее положение на рынке, а это противоречит задаче развития конкуренции. Основное общество может влиять на дела дочернего двумя способами:

а) определять общее направление деятельности, не вмешиваясь в конкретные решения и сделки;

б) давать обязательные указания по конкретным сделкам.

Во втором случае основное общество (товарищество) несет солидарную ответственность с дочерним по заключенным последним сделкам. Но право давать обязательные указания должно быть предусмотрено в договоре между ними либо в уставе

дочернего общества.

Зависимое хозяйственное общество по своей правовой природе близко к дочернему. Но если основным по отношению к дочернему обществу может оказаться и хозяйственное товарищество, то преобладающим (участвующим) по отношению к зависимому может быть только другое хозяйственное общество. Отношения зависимости наступают при 20 % участия преобладающего общества в уставном капитале ООО или наличии у него 20 % голосующих акций в зависимом АО. О возникновении отношений зависимости преобладающее общество обязано немедленно произвести публикацию и сообщить антимонопольному органу.

В правовых формах, предполагающих наличие дочерних и зависимых хозяйственных обществ, создаются холдинговые компании, которые концентрируют в своих руках контрольные пакеты акций других АО в целях управления их деятельностью. Само по себе наименование "холдинговая компания" не имеет определенного юридического содержания, так как приобрести контрольный пакет акций общества может любое другое хозяйственное общество или товарищество, обладающее для этого достаточными средствами и экономическим интересом.

*Залесский В.В.*

## **Акционерное право**

АКЦИОНЕРНОЕ ПРАВО – совокупность правовых норм, устанавливающих статус акционерных обществ и их участников (акционеров). Его предметом являются также корпоративные (членские) отношения, складывающиеся между акционерами и их АО.

Российское А.п. состоит из норм ГК РФ об АО, ФЗ РФ от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ "Об акционерных обществах", Типового устава АО открытого типа, учреждаемого Государственным комитетом РФ по управлению государственным имуществом, его территориальным агентством, комитетом по управлению имуществом республики в составе РФ, края, области, автономной области, автономного округа, районов (кроме районов в городах) и городов (кроме городов районного подчинения) (утвержден в качестве приложения IV к Указу Президента РФ от 1 июля 1992 г. № 721 "Об организационных мерах по преобразованию государственных предприятий, добровольных объединений государственных предприятий в акционерные общества", а также принятых в их развитие нормативных актов федеральных министерств и ведомств: Минфина, ФКЦБ, Госкомимущества РФ. В качестве правовой базы выпуска АО акций и облигаций действуют нормы ГК о ценных бумагах (гл. 7 ГК РФ), правила ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" и принятые в их развитие нормативные акты ФКЦБ РФ. Право-применительная практика опирается также на Постановление Пленума ВС № 4 и Пленума ВАС № 8 от 2 апреля 1997 г. "О некоторых вопросах практики применения Федерального закона "Об акционерных обществах".

А.п. – составная часть гражданского права, поэтому на регулируемые им отношения распространяется действие общих норм гражданского права, прежде всего о юридических лицах (в том числе о хозяйственных обществах) и о ценных бумагах. Особенность А.п. РФ – несовпадающая (раздельная) регламентация им статуса обычных АО и АО, созданных в ходе приватизации (в форме акционирования) государственных и муниципальных предприятий, которые составляют две ветви действующего акционерного законодательства.

В зарубежных правовых системах статус АО обычно регулируется специальными акционерными законами, либо законами о торговых обществах и товариществах, а правовой режим выпускаемых ими акций и облигаций – законами о ценных бумагах. В европейской континентальной системе права общее значение для этих отношений имеют соответствующие правила ГК (а во Франции, Германии и некоторых других странах – также нормы их торговых кодексов). Нормы этих законов, а также правила принятых в их развитие подзаконных нормативных актов составляют А.п. соответствующих государств. В рамках ЕС

издаются также согласованные государствами-участниками директивы, касающиеся "права компаний", в том числе статуса АО (например, по унификации порядка проведения в АО аудита, учета и бухгалтерской отчетности). Правила таких директив инкорпорируются (включаются) затем в национальное А. п, стран-участниц, а также служат ориентиром для развития А.п. многих других государств.

*Суханов А.Е.*

## **Акционирование**

**АКЦИОНИРОВАНИЕ** – способ приватизации государственных и муниципальных предприятий (далее – государственные предприятия) путем преобразования их в ОАО. Широкое развитие в РФ получило с 1992 г.

Создание АО в процессе приватизации существенно отличается от обычного порядка учреждения хозяйственных обществ (см. *Акционерные общества* ) тем, что не предусматривает объединение капиталов различных лиц для формирования уставного капитала общества, как это имеет место при традиционном способе создания общества. Экономическую основу АО, возникающего при приватизации, составляет имущество, закрепленное за соответствующим предприятием на праве хозяйственного ведения и являющееся государственной или муниципальной собственностью. Стоимостью этого имущества определяется размер уставного капитала общества, и на соответствующую сумму выпускаются акции, размещаемые между физическими и юридическими лицами. Все это определяет особенности порядка создания АО в процессе приватизации, начиная от принятия решений об их создании и включая условия выпуска, размещения акций и многое другое, что нашло отражение в законодательстве о приватизации.

В период с 1992 г. до середины 1997 г. А. проводилось в соответствии с Законом РФ от 3 июля 1991 г. № 1531-1 "О приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации", Указами Президента РФ от 1 июня 1992 г. № 721 "Об организационных мерах по преобразованию государственных предприятий, добровольных объединений государственных предприятий в акционерные общества"; от 24 декабря 1993 г. № 2284 "О государственной программе приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации"; от 22 июля 1994 г. № 1535 "Об основных положениях государственной программы приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации после 1 июля 1994 года", а также в соответствии с другими правовыми актами, изданными в развитие Закона. Со 2 августа 1997 г. действует ФЗ РФ от 21 июня 1997 г. № 123-ФЗ "О приватизации государственного имущества и об основах приватизации муниципального имущества в Российской Федерации".

Государственной программой приватизации, принимаемой в виде федерального закона, определяются приоритеты в осуществлении приватизации государственного имущества, ограничения при ее проведении, порядок отчуждения государственного имущества в собственность физических и юридических лиц, в том числе размещения (продажи) акций создаваемых АО, определения льгот, предоставляемых работникам предприятий, преобразуемых в ОАО, и ряд других принципиальных положений. Детальная регламентация процесса А. осуществляется также постановлениями Правительства РФ и нормативными актами других федеральных органов (главным образом Госкомимущества РФ), издаваемыми в пределах их компетенции.

Основные особенности создания АО на базе приватизируемых предприятий сводятся к следующему.

а) Инициатива в проведении приватизации государственного предприятия, а соответственно в создании на его основе АО, может исходить от Правительства РФ, федерального органа по управлению государственным имуществом и других федеральных органов, имеющих соответствующие полномочия (в отношении объектов федеральной собственности), от органов государственной власти субъектов РФ и органов местного

самоуправления по объектам, находящимся в их ведении), а также от физических и юридических лиц.

б) В качестве учредителей создаваемых АО выступают соответственно от имени РФ, субъекта РФ или муниципального образования органы по управлению государственным или муниципальным имуществом.

в) Непосредственная подготовка предприятия к А. и проведение его осуществляются комиссией по приватизации, создаваемой соответствующим органом по управлению имуществом. В ее состав входят представители указанного органа, финансовой и других государственных структур, указанных в Законе. Своих представителей в состав комиссии могут направлять органы самоуправления по месту нахождения предприятия, его работники, а также территориальный антимонопольный орган.

г) Преобразование государственного предприятия в АО осуществляется в соответствии с планом приватизации, подготавливаемым комиссией по согласованию с общим собранием работников предприятия и утверждаемым органом по управлению имуществом. В плане определяются способ и сроки преобразования предприятия в АО, величина его уставного капитала, льготы, предоставляемые работникам, категории (типы) и номинальная стоимость акций общества, способы и сроки их продажи. План приватизации должен соответствовать типовому плану, утверждаемому Правительством РФ. Устав такого общества разрабатывается также на основе типового и утверждается органом по управлению имуществом.

д) При А. предприятий их работники и приравненные к ним лица (пенсионеры, имеющие определенный стаж работы на данном предприятии, и др.) пользуются льготами в приобретении и оплате акций. Ранее действовавшее законодательство предусматривало 3 варианта льгот (см. *Приватизация* ). Закон о приватизации предусматривает возмездное размещение акций; льготы, предоставляемые работникам акционируемого предприятия, должны предусматриваться Государственной программой приватизации, разработанной на его основе.

Помимо указанных льгот действуют предусмотренные законодательством меры социальной защиты работников акционируемых предприятий. Так, при преобразовании государственного унитарного предприятия в ОАО запрещается увольнять более чем 10 % работников предприятия в течение 6 месяцев, предшествующих принятию соответствующего решения: созданное в результате такого преобразования общество отвечает по обязательствам, содержащимся в коллективном договоре, действовавшем до акционирования, и т. д.

е) Продажа акций общества, созданного на базе приватизируемого предприятия, осуществляется на специализированных конкурсах или аукционах Мингосимуществом РФ и аналогичными учреждениями, создаваемыми субъектами РФ. Пакеты акций, составляющие более 50 % уставного капитала общества, продаются исключительно на коммерческом конкурсе с инвестиционными и (или) социальными условиями. В числе социальных условий могут предусматриваться, например, сохранение определенного числа рабочих мест или создание дополнительных; переподготовка или повышение квалификации работников; сохранение существующей системы охраны труда и здоровья работников. В случае невыполнения победителем конкурса инвестиционных или социальных условий объект приватизации подлежит безвозмездному отчуждению в государственную или муниципальную собственность соответственно, а заключенные с ним сделки – расторжению с возложением на данное лицо обязанности возместить убытки.

До продажи акций на конкурсе или аукционе специализированное учреждение, выступающее продавцом, осуществляет полномочия акционера – от имени РФ либо субъекта РФ.

ж) Орган, принимающий решение о создании АО на базе приватизируемого предприятия, может одновременно закрепить в государственной или муниципальной собственности пакет акций либо выпустить "золотую акцию" (см. *Акция* ).

з) Общество считается созданным с даты его государственной регистрации, проведение которой в предусмотренном законом порядке возложено на учредителя. С этого момента государственное предприятие исключается из реестра юридических лиц. АО является его правопреемником.

АО, возникающие в процессе приватизации, руководствуются в своей деятельности общими положениями ФЗ РФ от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ "Об акционерных обществах", применяемого к ним с учетом особенностей законодательства о приватизации (п. 3 ст. 96, п. 5 ст. 98 ГК РФ). Срок действия специальных норм, определяющих особенности правового положения этих обществ, ограничен во времени: их действие прекращается с момента отчуждения государством или муниципальным образованием 75 % принадлежащих им акций, но не позднее окончания срока приватизации, установленного планом приватизации данного предприятия. С этого момента АО переходит в общий режим правового регулирования.

*Шапкина Г.С.*

## **Акция**

**АКЦИЯ** (лат. *actio* – распоряжение, позволение, претензия) – в материальном значении право на участие в акционерном обществе, а именно: право на участие в разделе прибыли от деятельности общества: право на участие в разделе имущества общества при его ликвидации; право на участие в управлении делами общества. Прочие права владельцев А. (акционеров), например на информацию о деятельности общества, имеют значение вспомогательных при осуществлении вышеперечисленных основных прав. В формальном смысле А. - документ установленной формы (ценная бумага в собственном смысле слова), удостоверяющий право на участие в АО. Такой дуализм понятия «А», обусловлен двойственностью природы ценной бумаги вообще. Поэтому, как и в случае с другими ценными бумагами, термин "А." следует понимать сообразно контексту в 1-м либо во 2-м значении, либо в обоих одновременно. А. - это долевая инвестиционная ценная бумага, которая выдается первому владельцу в обмен на внесение вклада в уставный капитал АО. Выпуск и размещение А. - один из самых эффективных способов привлечения средств юридических лиц и граждан. А. в наибольшей степени среди всех ценных бумаг несет регулирующие функции в системе общественного воспроизводства, являясь инструментом перемещения капитала в отрасли с наибольшей нормой прибыли; служит основным проводником влияния при установлении контроля над АО посредством скупки контрольного пакета А. (доля голосующих А., которая позволяет осуществлять фактический контроль над обществом).

Исторически появление А. обусловлено возникновением таких предпринимательских объединений, для организации которых их участники складывали свои денежные средства или имущество и получали в подтверждение этого специальные документы. Со временем степень участия стала выражаться исключительно в денежных единицах, а свидетельства о внесении конкретного имущества были заменены на свидетельства о внесении обезличенных активов с указанием стоимости последних. Необходимости фиксировать происхождение вкладов не было, поскольку имущество принадлежало не отдельным лицам, а их объединению. Невозможность идентификации вкладов отвечала потребностям защиты и сохранения в неделимом виде имущественного комплекса объединения, получившего наименование АО. Акционеры имели долю прибыли от деятельности общества пропорционально номинальной стоимости вклада независимо от его формы. Материальная заинтересованность акционеров в делах общества обусловила необходимость придания им властных полномочий. Поэтому помимо имущественных прав акционерам предоставлялось право участвовать в управлении обществом (лично или через представителей) и контролировать его деятельность, получая соответствующую информацию и документы.

Об А. в современном понимании можно говорить с момента появления свидетельств

одинакового номинала, удостоверяющих равный объем прав и отчуждаемых по желанию их владельца. В России до 1917 г. выпуск А. активно использовался для финансирования предпринимательской деятельности в торговле и промышленности. Возрождение рынка А. в РФ началось с появлением нормативных актов, регулирующих деятельность АО, и прежде всего Положения об акционерных обществах и обществах с ограниченной ответственностью, утвержденного постановлением Совета Министров СССР от 19 июня 1990 г. № 590. Еще более активизировался выпуск акций с началом в 1991 г. процесса приватизации, основной формой которой стало преобразование государственных и муниципальных предприятий в ОАО (акционирование) с последующей передачей выпущенных при этом А. в частную собственность.

В настоящее время основными нормативными актами, регулирующими порядок выпуска и обращения А. в РФ, являются:

- ГК РФ; ФЗ РФ от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ "Об акционерных обществах";
- ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" и другие нормативные документы министерств и ведомств.

В ФЗ "Об акционерных обществах" было установлено, что все А. АО являются именными. Позднее ФЗ "О рынке ценных бумаг" был разрешен выпуск А. на предъявителя в определенном отношении к величине оплаченного уставного капитала эмитента в соответствии с нормативом, установленным ФКЦБ РФ.

В зависимости от объема предоставляемых владельцам А. прав различают следующие категории А.: обыкновенные и привилегированные. Обыкновенные А. дают их владельцу право участвовать в управлении организацией-эмитентом путем голосования на общем собрании акционеров по всем вопросам повестки дня (поэтому обыкновенные А. называют голосующими). При этом одна обыкновенная А. дает акционеру право одного голоса. Каждая обыкновенная А. одного АО предоставляет ее владельцу одинаковый объем прав. В отличие от обыкновенных привилегированные А. одного эмитента могут в этом смысле различаться, образуя типы А. Привилегированные (или преференциальные) А. дают право на получение дивиденда и ликвидационной стоимости (выплачиваемой при ликвидации общества денежной суммы) в фиксированном и приоритетном (по отношению к владельцам обыкновенных А.) порядке, но, как правило, не дают права голоса (исключение составляют случаи, предусмотренные Законом об АО). Привилегированные А. одного типа предоставляют акционерам равный объем прав и имеют одинаковую номинальную стоимость.

В уставе АО должны быть определены размер дивиденда и (или) ликвидационная стоимость по привилегированным А. каждого типа. Они определяются в твердой денежной сумме или в процентах к номинальной стоимости привилегированной А. Размер дивиденда и ликвидационная стоимость по привилегированным А. считаются определенными также, если в уставе общества изложен порядок их определения. Уставом общества должна быть установлена очередность выплаты дивидендов и ликвидационной стоимости по каждому типу привилегированных А., если их предусмотрено несколько. Владельцы привилегированных А., по которым не определен размер дивиденда, имеют право на получение дивидендов на общих основаниях, т. е. наравне с владельцами обыкновенных А.

Разновидность привилегированных – кумулятивные А., невыплаченный или не полностью выплаченный дивиденд по которым накапливается и выплачивается впоследствии. Несколько разновидностей привилегированных А. появилось в процессе приватизации. К ним относятся привилегированные А. двух типов: А и Б. А. типа А бесплатно передавались работниками предприятия при выборе ими первого варианта предоставления льгот при приватизации (см. *Приватизация* ). Держателями привилегированных А. типа Б являются соответствующие фонды имущества. Владельцы привилегированных А. обоих типов имеют право на получение ежегодного фиксированного дивиденда. Еще одна разновидность приватизационных привилегированных А. – "золотая А."



При выпуске "золотой А." представитель органов государственной власти (местного самоуправления) имеет право не только участвовать в общем собрании акционеров (включая внесение предложений в повестку дня годового собрания, заявление требований о созыве внеочередного собрания), но и право вето при принятии общим собранием решений по ряду наиболее важных вопросов:

- о внесении изменений и дополнений в устав общества (принятии устава в новой редакции);

- о реорганизации и ликвидации АО;

- об изменении уставного капитала, а также о заключении крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность определенных лиц.

Указанное право действует согласно новому Закону о приватизации до принятия Мингосимуществом РФ решения о его прекращении. Одновременное закрепление в государственной или муниципальной собственности акций ОАО и выпуск "золотой А." не допускаются.

Владельцы обыкновенных А. могут получить дивиденды только после владельцев привилегированных А.

Владельцы обыкновенных А. участвуют в распределении имущества АО в случае его ликвидации после завершения расчетов общества с кредиторами в порядке третьей очереди, т. е. после выплат за А., которые должны быть выкуплены по требованию акционеров в связи с ликвидацией общества (первая очередь), и выплаты начисленных, но ранее не выплаченных дивидендов по привилегированным А. и определенной уставом общества ликвидационной стоимости привилегированных А. (вторая очередь).

Принадлежащее акционерам право на участие в управлении АО означает возможность в порядке и на условиях, установленных законодательством и уставом общества, принимать участие в голосовании на общих собраниях:

- выдвигать и избирать кандидатов в органы управления и в контрольные органы общества;

- вносить вопросы в повестку дня годового собрания;

- требовать созыва внеочередного общего собрания акционеров, внеочередной проверки ревизионной комиссией или независимым аудитором деятельности общества. Кроме того, все владельцы А. вправе свободно переуступать принадлежащие им А.;

- иметь свободный доступ к перечисленным в законе документам общества в порядке, предусмотренном уставом, и получать их копии за плату;

- передавать все или часть прав, предоставляемых А. соответствующей категории (типа), своему представителю (представителям) на основании доверенности;

- обращаться с исками о защите своих прав по А. в суд;

- осуществлять иные права, предусмотренные уставом общества, законодательством, а также решениями общего собрания акционеров, принятыми в соответствии с его компетенцией.

Владельцы А. не вправе требовать от АО возврата имущества, которым были оплачены А., независимо от того, были ли приобретены А. на вторичном рынке или непосредственно у их эмитента. Покупка А. при первичном размещении может рассматриваться как долгосрочное финансирование затрат эмитента держателями А. АО не обязано возвращать по требованию акционера его вклад в уставный капитал или выкупать А. Только в некоторых случаях (они определены в законе) АО обязано выкупить у акционера все или часть принадлежащих ему А.

Документальное подтверждение прав по А. может осуществляться различными способами в зависимости от формы выпуска А. (документарной или бездокументарной). В бездокументарной форме выпускаются только именные А. В части установления объема прав по бездокументарным А. помимо законодательства следует руководствоваться решением о выпуске соответствующих А. Владелец А. бездокументарной формы устанавливается на основании записи в системе ведения реестра владельцев А. или, в случае

депонирования А., на основании записи по счету депо (см. также *Безналичные ценные бумаги*). При документарной форме А. ее владелец должен устанавливаться на основании оформленного надлежащим образом сертификата А. (см. *Сертификат ценной бумаги*) или, в случае депонирования такого, на основании записи по счету депо. Однако сертификат именной А. не является основным документом при установлении управомоченного по ней лица. АО обязано самостоятельно (на основе данных реестра акционеров) составлять списки лиц, имеющих право на участие в общем собрании акционеров и на получение дивидендов.

В реестре акционеров указываются сведения о каждом зарегистрированном лице (акционере или номинальном держателе А.), количестве и категориях (типах) А., записанных на имя каждого зарегистрированного лица, иные сведения, предусмотренные правовыми актами РФ. Текст на сертификате А. имеет приоритетное значение при установлении объема прав по А. в случае расхождения его со сведениями, указанными в тексте решения о выпуске А. Требования к форме сертификата А. установлены Положением о порядке и условиях выдачи лицензий на производство и ввоз на территорию РФ бланков ценных бумаг от 17 сентября 1992 г. № 05-01-04 с последующими изменениями, внесенными в положение.

Сертификат А. должен быть выполнен на защищенном от подделок бланке и содержать следующие реквизиты:

- фирменное наименование эмитента, статус эмитента и его местонахождение;
- наименование "Сертификат А.", порядковый номер, количество А., номинальная стоимость и категория (тип) А., наименование (имя) владельца, ставка дивиденда (для привилегированных А.), подписи двух ответственных лиц общества, печать общества, условия обращения, наименование и местонахождение держателя реестра акционеров, место печати бланка сертификата, предприятие – изготовитель бланка.

Номинальная стоимость всех обыкновенных А. общества должна быть одинаковой. Указание номинала для А., выпускаемых российскими эмитентами, обязательно. Номинальная стоимость размещенных привилегированных А. не должна превышать 25 % от уставного капитала АО. При учреждении общества все его А. должны быть размещены среди учредителей. Уставом АО определяются количество и номинальная стоимость А., приобретенных акционерами (размещенные А.).

Номинальная стоимость размещенных А. составляет уставный капитал АО. Уставом общества могут быть определены количество и номинальная стоимость А., которые общество вправе размещать дополнительно к размещенным А. (объявленные А.). Что же касается прав, предоставляемых владельцам А. по каждой категории (типу), которые размещает общество, то они должны быть определены его уставом. При отсутствии указанных положений в уставе общество не вправе размещать дополнительные А. таких категорий (типов). Уставом могут быть определены порядок и условия размещения обществом объявленных А. Эмиссионные свойства А. задаются эмитентом на локальном уровне в уставе и решении о выпуске А. в соответствии с требованиями законодательства. Количество, номинальная стоимость, категории А. и типы привилегированных А., размещаемых обществом, указываются в его уставе. Уставом могут быть установлены ограничения количества А., принадлежащих одному акционеру, и их суммарной номинальной стоимости, а также максимального числа голосов, предоставляемых одному акционеру.

В решении о выпуске А. должна содержаться информация:

- о типе и категории А.;
- правах владельца, закрепленных одной А.;
- порядке размещения А.;
- количестве А. в данном выпуске;
- форме А. и другие сведения, предусмотренные законодательством РФ для конкретного вида А.

По хронологическому признаку различают А. первого, второго, третьего и последующих выпусков. Первый выпуск называют также основным, а все последующие –

дополнительными. А. выпускаются без указания сроков обращения.

Неоплаченная А. не предоставляет права голоса до момента ее полной оплаты, за исключением А., приобретаемых учредителями при создании общества. Такие А. должны быть оплачены в течение срока, определенного уставом АО; при этом не менее 50 % уставного капитала общества необходимо оплатить к моменту государственной регистрации общества, а оставшуюся часть – в течение года с момента его регистрации. В противном случае А. поступает в распоряжение общества.

Оплата А. может осуществляться деньгами, ценными бумагами, другими вещами или имущественными правами либо иными правами, имеющими денежную оценку. Форма оплаты А. общества при его учреждении определяется договором о создании общества или уставом общества, а дополнительных А. - решением об их размещении. Дополнительные А., которые должны быть оплачены деньгами, оплачиваются при их приобретении в размере не менее 25 % от их номинальной стоимости. А., которые приобретаются не за денежные средства, оплачиваются сразу в полном размере, если иное не установлено договором о создании общества при его учреждении или решением о размещении дополнительных А. Денежная оценка имущества, вносимого в оплату А. при учреждении общества, производится по соглашению между учредителями. Оценка имущества, вносимого в оплату дополнительных А., производится советом директоров. Если номинальная стоимость приобретаемых таким способом А. и иных ценных бумаг общества составляет более 200 установленных федеральным законом МРОТ, то необходимо привлекать независимого оценщика (аудитора).

Устав общества может содержать ограничения на виды имущества, которым оплачиваются А. Правовой режим обращения А. ЗАО отличается от режима А. ОАО наличием у акционеров преимущественного права на покупку А. при продаже их другими акционерами. Кроме того, устав ЗАО может предусматривать преимущественное право самого АО.

А. ЗАО являются ограниченно обращаемыми еще и в том смысле, что распределяются среди учредителей или иного (заранее известного) круга лиц. А. ОАО являются свободно обращаемыми.

Различаются А., размещаемые путем открытой и закрытой подписки. Путем закрытой подписки А. могут размещать как ОАО, так и ЗАО, путем открытой подписки – только ОАО (см. *Эмиссия ценных бумаг*). В зависимости от особенностей обращения выделяют А., котирующиеся на бирже (или зарегистрированные) и некотирующиеся (незарегистрированные). Порядок допуска А. к торговле на бирже (листинга) определяется правилами, утвержденными соответствующим организатором торговли на рынке ценных бумаг. А., на размещение которых имеются определенные гарантии, именуется подписными. Это могут быть и частично оплаченные А., и А., обязательства по размещению которых приняла на себя специализированная организация-андеррайтер.

А. обладает свойством неделимости, т. е. когда одна А. принадлежит нескольким владельцам, все они по отношению к АО признаются одним акционером и могут осуществлять свои права через одного из них или через общего представителя. Весь выпуск А. может быть подвергнут дроблению, когда каждая А. обменивается на несколько А., номинал которых в сумме составляет номинал прежних А. (такие А. называются распакованными). Консолидация А. - противоположная по содержанию процедура, предполагающая обмен нескольких А. на одну А. большего номинала.

Конвертируемые А. при определенных условиях в заранее установленной пропорции можно обменять на А. другой разновидности. Наиболее распространенная их разновидность – привилегированные А., конвертируемые в обыкновенные. Возможность и механизм конвертации должны быть заранее установлены в решении о выпуске конвертируемых А. В некоторых случаях конвертация возможна, даже если она не предусматривалась условиями выпуска (например, конвертация А. АО, реорганизуемого путем разделения, в А. обществ, образованных в результате такой реорганизации).

С точки зрения выплаты дивидендов различают А. экс-дивидендные и кам-дивидендные. Первыми называются А., купленные в экс-дивидендный срок, т. е. тогда, когда покупатель А. не приобретает право на получение уже объявленных дивидендов. Такая ситуация возникает, если покупателя вносят в реестр акционеров после даты составления списка лиц, имеющих право на получение дивидендов, но до их выплаты. Если же покупатель попадает в список лиц, имеющих право на получение объявленных дивидендов, то приобретенные им А. называют камдивидендными. А., находящиеся на балансе общества, в литературе именуется казначейскими. Они не предоставляют права голоса, не учитываются при подсчете голосов, по ним не начисляются дивиденды; они должны быть реализованы не позднее одного года с момента поступления их в распоряжение АО, в противном случае общее собрание акционеров должно уменьшить уставный капитал путем погашения указанных А. Законом установлены ограничения по количеству А., которые могут быть приобретены обществом-эмитентом на свой баланс.

Потребности интернационализации рынка А. заставляют на международном уровне принимать меры по унификации акционерного законодательства. В этих целях Совет министров ЕС принимает директивы, которые обязывают членов ЕС определенным образом изменять национальное законодательство.

#### Лит.:

Акционерное общество и товарищество с ограниченной ответственностью: Сб. зарубежного законодательства/Сост., отв. ред. и автор вступит, статьи проф. В.А. Туманов . М., 1995;

Каратуев А.Г. Ценные бумаги: виды и разновидности: Учебн. пособ. М., 1997;

Рубцов Б.Б. Зарубежные фондовые рынки: инструменты. структура, механизм функционирования. М., 1996.

Крылова М.А.

## Алиби

АЛИБИ (лат. *alibi* – в другом месте) – факт, исключающий физическое выполнение конкретным лицом преступной акции в силу нахождения его в ином месте:

- а) во время совершения преступления;
- б) ранее, чем оно совершено, но не настолько, чтобы успеть на место преступления;
- в) позднее, чем оно совершено, но не настолько, чтобы успеть туда (в другое место) с места преступления.

Доказанное А. - прямое свидетельство невинности лица, обвиняемого (подозреваемого) в совершении преступления в качестве его исполнителя. Разоблачение ложного А. служит одним из уличающих доказательств. Выдвинутое А. в зависимости от конкретных обстоятельств дела и складывающейся следственной ситуации проверяется путем проведения допросов, осмотров, экспертиз, следственных экспериментов. А. проверяется вне зависимости от источника сообщения о нем. Чаще всего выдвигается подозреваемыми, обвиняемыми и подсудимыми при расследовании и судебном разбирательстве уголовных дел, связанных с преступлениями против личности и собственности.

Дворкин А.И.

## Алименты

АЛИМЕНТЫ (лат. *alimentum* – содержание, иждивение) – средства на содержание, которые обязаны предоставлять по закону одни лица другим в силу существования между ними брачных и иных семейных отношений.

Алиментные правоотношения возникают по соглашению сторон или по решению суда.

Уплата А. по соглашению сторон регулируется гл. 16 и частично нормами гл. 17 СК 1995 г. Уплата алиментов по решению суда производится на основании гл. 13–15 и 17СК.

Обязанность по алиментному содержанию существует только между лицами,

специально указанными в СК:

- между родителями и детьми;
- между супругами или бывшими супругами;
- между братьями и сестрами;
- между дедушкой, бабушкой и внуками.

Алиментные обязательства также возлагаются на:

- воспитанников в отношении своих фактических воспитателей;
- пасынков, падчериц в отношении отчима, мачехи;
- бывших усыновителей в отношении бывших усыновленных при отмене усыновления.

Этот перечень является исчерпывающим. По сравнению с ранее действовавшим семейным законодательством СК исключил из круга лиц, обязанных выплачивать А., фактических воспитателей, мачеху и отчима.

Алиментные обязательства обеспечивают получение средств на содержание нетрудоспособных и нуждающихся членов семьи от других ее членов. Эти обязательства носят строго личный характер. Нельзя как переуступить право на получение А., так и передавать обязанность их уплаты другим лицам. Алиментные обязательства всегда безвозмездны; они не рассчитаны на получение компенсации или встречного удовлетворения.

А. могут выплачиваться обязанным лицом лично, т. е. путем передачи денег и иных средств на содержание непосредственно получателю либо его представителю, или пересылаться почтовым переводом, переводиться на личный счет получателя в банке.

СК предусматривает возможность заключения между лицом, обязанным выплачивать А., и их получателем (его законным представителем) соглашения, в котором должны определяться размер, условия и порядок выплаты А., а также имущественная ответственность за несвоевременную их уплату. Такие соглашения, заключенные в письменной, нотариально удостоверенной форме, обязательны для сторон, их заключивших. В соответствии с СК к заключению, исполнению, расторжению и признанию недействительными указанных соглашений применяются нормы ГК РФ.

Соглашение об уплате А. может быть изменено или расторгнуто в любое время, но только по взаимному соглашению сторон.

Взыскание А. производится в размере, установленном соглашением сторон или решением суда. Причем суд вправе вынести постановление о взыскании А. до вступления решения суда в законную силу, а при взыскании А. на несовершеннолетних детей – до вынесения судом решения. Не допускается заключение соглашений об уплате А., существенно нарушающее интересы несовершеннолетнего ребенка или недееспособного члена семьи. Размер А., установленный соглашением на несовершеннолетнего ребенка, не может быть ниже суммы, которую он мог получить при взыскании А. в судебном порядке.

Лицо, имеющее право на получение А., вправе обратиться в суд с заявлением об их взыскании независимо от срока, истекшего с момента возникновения у него права на А. (если они ранее не выплачивались по соглашению сторон). А. присуждаются с момента обращения в суд. А. за прошедший период могут быть взысканы в пределах 3-летнего срока с момента обращения в суд, если судом установлено, что до обращения в суд принимались меры к получению средств на содержание, но обязанное лицо от их уплаты уклонялось.

За неисполнение алиментных обязательств оформляется взыскание неустойки и возмещение убытков.

В соответствии с нормами уголовного законодательства РФ злостное уклонение родителей от уплаты по решению суда средств на содержание несовершеннолетних, а равно нетрудоспособных детей, достигших 18-летнего возраста, является преступлением против семьи и наказывается по ч. 1 ст. 157 УК РФ. Часть 2 этой же статьи предусматривает уголовную ответственность за злостное уклонение совершеннолетних трудоспособных детей от уплаты по решению суда средств на содержание нетрудоспособных родителей.

Алиментные обязательства, установленные соглашением об уплате А., прекращаются

смертью одной из сторон, истечением срока действия соглашения или по основаниям, в нем предусмотренным.

Выплата А., взыскиваемых в судебном порядке, прекращается:

- по достижении ребенком совершеннолетия или в случае приобретения дееспособности до достижения совершеннолетия;
- при усыновлении (удочерении) ребенка, на содержание которого взыскивались А.;
- при признании судом восстановления трудоспособности или прекращения нуждаемости в помощи получателя А.;
- при вступлении нетрудоспособного, нуждающегося в помощи бывшего супруга – получателя А. - в новый брак;
- смертью лица, получающего А., или лица, обязанного их уплачивать.

*Ермаков В.Д.*

## **Аллонж**

АЛЛОНЖ (фр. *allonger* – продолжать, добавлять) – прикрепленный к векселю дополнительный лист, на котором совершаются передаточные надписи (индоссамент), если на оборотной стороне векселя они не умещаются. Первую передаточную надпись на А. принято делать так, чтобы она начиналась на векселе, а заканчивалась на А. На нем может быть совершен также аваль.

## **Альтернат**

АЛЬТЕРНАТ (лат. *alter* – один из двух) – правило оформления текста международного договора; заключается в том, что в названии договора на первое место (наиболее уважительное – левое или верхнее) выносятся наименование и иные реквизиты государства, на языке которого договор составлен и у кого будет храниться данный экземпляр подлинника договора. А. подчеркивает равенство участвующих в договоре государств. В текстах двусторонних договоров, составленных на обоих языках, первое место занимает подпись представителя того государства, у которого будет храниться данный – экземпляр договора.

Соответственно и текст договора на языке данного государства размещается слева или вверху оставляемого у него экземпляра. В договорах, составленных на языках, текст которых пишется справа налево (арабский, иврит и др.), первым местом считается подпись на правой стороне.

При подписании многостороннего договора названия государств, их реквизиты перечисляются, а подписи уполномоченных лиц ставятся одна под другой в порядке английского, русского, французского или иного алфавита по договоренности сторон.

*Стародубцев Г.С.*

## **Альтернативная служба**

АЛЬТЕРНАТИВНАЯ СЛУЖБА (лат. *alter* – один из двух) – общепринятое название особого вида государственной службы, имеющей исключительно гражданский (невоенный) характер, которую в соответствии с законом страны обязаны пройти ее граждане, если они, исходя из своих убеждений, отказываются от прохождения установленной законом обязательной военной службы.

Возникновение А.с. в России связано с появлением в ней менонитов – представителей одной из протестантских сект, отрицавших присягу и воинскую службу. Переселение их в Россию из Пруссии состоялось в 1789 г. по приглашению русского правительства, которое обещало свободу вероисповедания и свободу от военной и гражданской службы. В свою очередь менониты обременялись обязанностями давать квартиры и подводы для войск,

проходящих через их селения, содержать в исправном состоянии дороги и мосты. С распространением в 1874 г. воинской повинности на всех проживавших в России колонистов менониты, которые присоединились к секте или прибыли в Россию до 1 января 1874 г., освобождались от ношения оружия и не назначались в войска, а отбывали обязательные (общие) сроки службы в мастерских морского ведомства и в особых подвижных командах лесного ведомства. Однако представители других религиозных сект – духоборцы, молокане, адвентисты 7-го дня, и некоторые другие преследовались в России за отказ от военной службы. В период от начала первой мировой войны до апреля 1917 г. за отказ служить в армии по религиозным убеждениям было осуждено 837 человек.

Декрет РСФСР "О свободе совести, церковных и религиозных обществах" от 20 января 1918 г. предоставил гражданам возможность замены одной гражданской обязанности другой по решению суда. 4 января 1920 г. был издан Декрет СНК РСФСР "Об освобождении от воинской повинности по религиозным убеждениям". В соответствии с ним суд мог "заменить таковую на определенный срок призыва его сверстников санитарной службой, преимущественно в заразных госпиталях, или иной соответствующей общепользуемой работой, по выбору самого призываемого".

Закон СССР "Об обязательной военной службе" от 18 ноября 1925 г. содержал специальный раздел, посвященный гражданам, отказывающимся от воинской службы по религиозным убеждениям.

Принятый в СССР в 1939 г. Закон "О всеобщей воинской обязанности" уже не предусматривал замену военной службы исполнением иных гражданских обязанностей, определяя защиту Отечества как священный долг каждого гражданина СССР. Закон СССР от 12 октября 1967 г. "О всеобщей воинской обязанности" также установил, что все мужчины – граждане СССР – независимо от расовой и национальной принадлежности, вероисповедания и т. д. обязаны проходить действительную военную службу в рядах Вооруженных Сил СССР. Первым среди действующих документов, закрепивших право граждан РФ на А.с., явилась Декларация прав и свобод человека и гражданина, принятая 22 ноября 1991 г., в которой записано, что "каждый гражданин РСФСР, убеждениям которого противоречит несение военной службы, имеет право на замену ее выполнением альтернативных гражданских обязанностей в порядке, установленном законом".

В Конституции РФ установлено, что "гражданин РФ в случае, если его убеждениям или вероисповеданию противоречит несение военной службы, а также в иных установленных федеральным законом случаях имеет право на замену ее альтернативной гражданской службой".

Действующий в настоящее время ФЗ РФ от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе" установил, что граждане имеют право на замену военной службы альтернативной гражданской службой в соответствии с Конституцией РФ и ФЗ.

#### Лит.:

Комментарий к Конституции РФ/Общ, ред. Ю.В. Кудрявцева . М., 1996;

Международное публичное право: Сб. док. Т. 1. М., 1996;

Международное сотрудничество в области прав человека: Док. и материалы. Вып.2.М..1993:

Собрание законов и распоряжений Рабоче-Крестьянско-го Правительства СССР, № 40, ст. 424. М., 1931;

Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР, 1991, № 52, ст. 1865;

Закон Украины об альтернативной (вневоинской) службе от 1 января 1992 г.;

Климович А. Альтернативная служба//Армейский сборник. 1997,№ 2.С.86–88;

Костенюк В. Альтернативная служба в европейских странах НАТО//Зарубежное военное обозрение, 1995, № 6. С. 7–10.

Царев А.Ю.

## АМНИСТИЯ

АМНИСТИЯ (греч. *amnestia* – забвение, прощение) – освобождение лиц, совершивших преступления, от уголовной ответственности, а осужденных лиц – от наказания. Назначенное

наказание по А. может быть сокращено или заменено более мягким видом наказания, либо амнистированные могут быть освобождены от дополнительного вида наказания. С лиц, отбывших наказания, актом об А. может быть снята судимость. В соответствии с Конституцией РФ принятие акта об А. является прерогативой только ГД. Она объявляется в отношении индивидуально не определенного круга лиц (ч. 1 ст. 84 УК). например женщин, несовершеннолетних, лиц, совершивших не тяжкие преступления или преступления определенного вида (неосторожные, экономические).

Как правило, А. не распространяется на лиц, совершивших тяжкие и особо тяжкие преступления, неоднократно судимых и приговоренных к лишению свободы, злостно нарушающих режим отбывания наказания. Уголовное дело не может быть возбуждено, а возбужденное подлежит прекращению, если акт А. устраняет уголовную ответственность. Однако согласно ст. 5 УПК прекращение уголовного дела не допускается, если обвиняемый против этого возражает либо когда дело находится в стадии судебного разбирательства. В этом случае суд доводит разбирательство дела до конца, выносит обвинительный приговор, но освобождает осужденного от наказания, если иное не предусмотрено актом об А. В отличие от помилования может иметь более широкое содержание, поскольку по юридической природе является освобождением как от уголовной ответственности, так и от наказания.

*Жевлаков Э.Н.*

## **Аналитическая юриспруденция**

АНАЛИТИЧЕСКАЯ ЮРИСПРУДЕНЦИЯ (греч. *analytikos* – относящийся к анализу и лат. *iurisprudentia* – правоведение) – система научного изучения действующего права с целью его всестороннего теоретического осмысления и эффективного практического использования. Современная А.ю. является модификацией новейшего позитивизма юридического.

А.ю. развивается по двум направлениям, одно из которых исследует строго определенные правовые институты и явления, юридические понятия и категории, а другое касается научной разработки специально-юридической теории права – общих положений о правоотношениях, законах, юридических фактах и т. д.

В рамках первого направления А.ю. правовые явления и категории – правовые системы, законодательство, юридические нормы, права и обязанности субъектов, юридическая ответственность и т. п. – исследуются и систематизируются с точки зрения присущих им логических связей, юридических черт и соотношений. Подобный анализ осуществляется путем изучения источников права, проработки текстов законов и иных нормативно-правовых актов, судебной практики, сложных юридических дел (казусов) и др. В дальнейшем он находит выражение в классификации юридических норм и фактов, толковании юридических положений, выработке на их основе обобщений и определений.

Появление второго направления А.ю. принято связывать с именем английского юриста, основателя школы аналитического правоведения Дж. Остина. В своей работе "Чтения по юриспруденции" (1832) он впервые предпринял попытку сформулировать ряд абстрактных положений, характерных для права вообще, независимо от места и времени его действия.

Первое же направление А.ю. начало развиваться еще во времена Древнего Рима, где она концентрировалась главным образом на трех основных компонентах практической деятельности юристов: *ager* (руководить юридическими действиями сторон), *caver* (составлять формулы документов), *responder* (советовать). Выработанные римскими юристами на этой основе правовые принципы, институты, формулы и конструкции отличались предельной логической завершенностью, строгостью и точностью формулировок.

Впоследствии достижения античной А.ю. были отражены в Кодексе Юстиниана, изданном византийским императором Юстинианом в 529–534 гг. Наиболее ценная часть



Кодекса (Дигесты) представляет собой упорядоченное собрание изречений римских юристов, которые могут служить образцом виртуозных казуистических построений и глубокого юридического анализа.

В средние века А.ю. нашла выражение в деятельности юристов-толкователей (глоссаторов), которые использовали аналитические методы римского правоведения в более обыденном, примитивном варианте. На основе собранного и прокомментированного ими историко-правового материала глоссаторы смогли подняться от простого толкования законов до логически связного изложения правовых учений. Работа средневековых юристов помогла осуществить рецепцию римского права, создать на его основе новые правовые системы (в частности, романо-германского права).

Выражением А.ю. эпохи буржуазных революций можно считать кодификацию гражданского законодательства многих государств в целях утверждения капиталистических производственных отношений и лежащей в их основе частной собственности. В новейшее время благодаря активному развитию философии права и правовой социологии, утверждению школы естественного права А.ю. во многом утратила свои позиции.

Исследовательские задачи А.ю. решаются посредством применения многообразных, выработанных юридической наукой средств, приемов и методов – научно-догматического, нормативного, социологического, диалектического, логического, психологического и др. В общем комплексе юридических наук А.ю. соседствует с такими дисциплинами, как история права и сравнительное правоведение.

**Лит. :**

*Austin J.* Lecturs on Jurisprudence. London, 1832;

*Алексеев С.С.* Общая теория права. Т. 1. М., 1981;

*Алексеев С.С.* Теория права. Изд. 2-е. М., 1995;

*Иоффе О.С., Шаргородский М.Д.* Вопросы теории права. М., 1961;

*Керимов Д.А.* Философские проблемы права. М., 1972;

*Лукич Р.* Методология права. М., 1981.

*Жуковская Н.Ю.*

## **Аналогия**

**АНАЛОГИЯ** – в праве способ восполнения пробелов в действующем законодательстве путем применения:

- а) закона, регулирующего сходные общественные отношения (А. закона);
- б) общих начал и принципов правового регулирования соответствующей отрасли права или правового института (А. права).

Так, согласно ч. 1 ст. 6 ГК РФ в случаях, когда предусмотренные соответствующими нормами ГК отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применяемый к ним обычай делового оборота, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (А. закона). В соответствии с ч. 2 этой же статьи ГК РФ при невозможности использовать А. закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (А. права) и требований добросовестности, разумности и справедливости. А. закона, как и А. права, применяется в ряде других отраслей права, однако есть отрасли права, где А. недопустима. Так, не допускается применение уголовного закона по А. (ч. 2 ст. 3 УК). Преступность деяния, а также его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия определяются только УК, который содержит исчерпывающий перечень преступлений.

По смыслу ст. 8 КоАП А. закона не применима также при установлении оснований административной ответственности. Никто не может быть подвергнут мере воздействия в связи с административным нарушением иначе, как на основании и в порядке, установленных законодательством.

## Англосаксонская правовая система

АНГЛОСАКСОНСКАЯ ПРАВОВАЯ СИСТЕМА (иногда называется англо-американской) – сформировалась в средневековой Англии. Развивалась автономно, связь с европейским континентом не оказала на нее существенного влияния. Основным источником А.п.с. стала норма, сформулированная судьями и выраженная в судебном прецеденте (судебное решение по конкретному делу, которому затем придается общеобязательная сила). Кроме того, источником является статутное (законодательное) право парламентского происхождения.

В число стран, воспринявших английскую правовую систему, входят Северная Ирландия, Канада, Австралия, Новая Зеландия (бывшие колонии Британской империи). Ныне почти треть населения мира живет по принципам, впервые сформулированным в английском праве. Правовая система США также исходит из принципов общего права Англии, однако в настоящее время право в этой стране имеет существенные особенности и практически является самостоятельным.

После норманнского завоевания Англии (1066) основная нагрузка в осуществлении правосудия была возложена на королевские суды, находившиеся в Лондоне. В их деятельности постепенно сложилась сумма решений, которыми и руководствовались в последующем все суды (общее право). Впоследствии в связи с социальными изменениями в Англии (развитие товарно-денежных отношений, рост городов, упадок натурального хозяйства) возникла необходимость выйти за жесткие рамки закрытой системы уже сложившихся прецедентов. Эту роль взял на себя королевский канцлер, решая в порядке определенной процедуры споры, с которыми их участники обращались к королю. Таким образом, параллельно с общим правом сложилось право справедливости.

Несмотря на многие сходные черты общего права и права справедливости, прецеденты их судов фиксировались отдельно, что привело к дуализму английской правовой системы, который существовал вплоть до судебной реформы 1873–1875 гг. Реформа слила общее право и право справедливости в единую систему прецедентного права.

Ныне английское право традиционно продолжает оставаться в основном судебным, разрабатываемым судьями в процессе рассмотрения конкретных дел. Нормы общего права более гибки и менее абстрактны, чем нормы романо-германских систем, но одновременно они придают праву большую казуистичность и меньшую определенность. В Англии отсутствует деление права на публичное и частное (см. *Публичное право, Частное право*), там в меньшей мере восприняты категории и понятия римского права. Нет в Англии и кодексов европейского типа. Отрасли английского права выражены не столь четко, как в континентальных правовых системах, и проблемам их классификации и на практике, и в научных доктринах уделяется несравненно меньше внимания. Дело в том, что суды в Англии имеют общую юрисдикцию и рассматривают разные категории дел: гражданские, торговые, уголовные и др.

Прецеденты, обязательные для осуществления деятельности окружных магистратских судов Англии, создаются Палатой лордов (высшая судебная инстанция), Апелляционным судом, состоящим из гражданского и уголовного отделений, и Высоким судом (все его отделения). Прецеденты находятся между собой в иерархической соподчиненности в зависимости от положения создающих их судов в общей судебной системе страны. Судебная инстанция не может отказаться от созданного ранее прецедента, который подлежит изменению лишь компетентным судом или парламентским актом. Однако поскольку полное совпадение обстоятельств разных дел случается не так часто, то судья по своему усмотрению может признать, сходны ли они, от чего зависит применение той или другой прецедентной нормы. Он вообще может не найти никакого сходства обстоятельств и, если вопрос не регламентирован статутным правом, сам создает правовую норму. Таким образом, пределы

усмотрения судьбы в английском праве весьма значительны и во многом определяют результаты рассмотрения дела.

Большое значение наряду с судебной практикой придается в английской правовой системе статутному праву (законы и разного рода подзаконные акты, принятые во исполнение закона), причем их роль в последнее время существенно возрастает. Это обусловлено в первую очередь потребностями международного экономического и иного сотрудничества. Ежегодно английский парламент принимает до 80 законов. За его многовековую деятельность число действующих актов занимает около 50 томов (более 3 тыс. актов). При этом формирование закона под воздействием судебной практики оказывает прямое влияние на его структуру, казуистический характер изложения норм.

Вторая ветвь англосаксонского права – правовая система США. На территории Северной Америки английское право было распространено обосновавшимися там переселенцами из Англии и Ирландии. Обычаи и традиции местных индейцев игнорировались как нечто чуждое и нецивилизованное. Однако английское право претерпело в американских колониях довольно значительные изменения, связанные с новыми условиями, и в первую очередь с тем, что в Новом Свете отсутствовал феодальный уклад.

Провозглашение независимости выдвинуло на первый план идею создания самостоятельного кодифицированного права, порывающего со своим "английским прошлым". Принятие федеральной Конституции 1787 г. и конституций штатов, вошедших в состав США, стало первым и важным шагом на этом пути. В ряде штатов были приняты уголовные, уголовно-процессуальные и гражданские процессуальные кодексы, запрещены ссылки на английские судебные решения, вынесенные до провозглашения независимости.

Однако принципы континентальной правовой системы в США, по сути дела, не были восприняты. Лишь некоторые штаты, бывшие ранее французскими и испанскими колониями (Луизиана, Калифорния), приняли кодексы романского типа. Законы большинства штатов прямо оговорили, что общее право является действующим. В целом в США сложилась дуалистическая система, сходная с английской: прецедентное право во взаимодействии со статутным при приоритете прецедента. Ныне в США ежегодно публикуется свыше 300 томов судебных прецедентов, и, несмотря на широкое использование компьютерной техники, их поиск достаточно затруднен.

Как для английского, так и для американского юриста право – это прежде всего судебная практика, а нормы закона входят в систему права лишь после того, как неоднократно окажутся применены и истолкованы судьями. В американских судах обычно ссылаются не на законы, а на судебные решения, где они применены.

Одно из весьма существенных различий между английским и американским правом связано с федеральной структурой США. Компетенция штатов довольно значительна, и в ее пределах они создают свое законодательство и массив прецедентов. При этом, как ни значимо федеральное право, граждане и юристы пользуются в первую очередь правом штатов.

Еще одно отличие права США от английского – контроль судов за конституционностью законов. Верховный суд США, верховные суды штатов могут признать соответственно федеральный закон либо закон штата неконституционным. Судебные органы федерации и штатов осуществляют также контроль за конституционностью актов применения общего права. Любое судебное решение может быть аннулировано в случае признания его противоречащим конституционной норме. Этот правовой институт весьма важен как средство заставить судебные инстанции уважать основные принципы права и обеспечить тем самым единство правовой системы США.

Закон в правовой системе США имеет больший удельный вес и более значим, чем статутное право в Англии. Это связано прежде всего с наличием целой системы конституций: федеральной, действующей уже более двух столетий, и разных по возрасту конституций штатов. Кроме того, штаты обладают широкой законодательной компетенцией и активно ее используют. Каждый штат располагает значительным по объему массивом

законодательства.

В законодательстве США имеется и немало кодексов, которых не знает английское право. В нескольких штатах действуют гражданские кодексы, в 25 – гражданские процессуальные, во всех штатах – уголовные, в некоторых – уголовно-процессуальные. За исключением шт. Луизиана, где действуют кодексы романского типа, во всех остальных штатах кодексы отнюдь не напоминают европейские. Законодатель стремится в первую очередь воспроизвести в них прежние нормы, созданные судебной практикой, консолидировать прецеденты, а не создавать какие-либо новые нормы.

Особой формой кодификации в США стало создание единообразных, типовых для штатов кодексов и иных законов с целью установления максимального единства в тех отраслях права, где это необходимо. Такие модельные законы подготавливает Общенациональная комиссия представителей всех штатов совместно с Американским институтом права и Американской ассоциацией адвокатов. Для того чтобы проект стал законом для штата, он должен быть официально утвержден его законодательным органом. Среди подобных кодексов первым и наиболее известным является Торговый кодекс, содержащий 400 статей. Первоначально он был выработан в 1952 г., а затем пересмотрен в 1958 и 1962 гг. Ныне кодекс принят практически во всех штатах. Были созданы также типовые кодексы по уголовному праву, уголовному процессу и по доказательственному праву.

Постоянно возрастающее число законов в США все более остро ставит вопрос об их систематизации, приведении в порядок для удобства пользования и применения. Существует ряд сборников, официальных и частных, охватывающих федеральное законодательство или законодательство штатов. Имеется, например, так называемый Кодекс США, представляющий собой постоянно обновляемое, систематизированное собрание действующих законов Федерации.

Лит.:

Давид Р. Камилла Тофреспинози. Основные правовые системы современности. М., 1996;

Маюзов Н.И., Малько А.В. Теория государства и права: Курс лекций. М., 1997.

Пиголкин А.С.

## Андеррайтер

АНДЕРРАЙТЕР (англ. *underwriter*) – лицо, выступающее гарантом размещения выпуска инвестиционных ценных бумаг за определенный срок в пользу эмитента этого выпуска. Такого рода гарантия выдается за обусловленное вознаграждение. А. обычно принимает на себя одну из следующих обязанностей перед эмитентом:

- а) приложить все усилия для продажи ценных бумаг эмитента;
- б) выкупить весь выпуск ценных бумаг;
- в) выкупить неразмещенную часть выпуска ценных бумаг.

Законодательством РФ право осуществления А. предоставлено дилерам.

## Анклавы открытого моря

АНКЛАВЫ ОТКРЫТОГО МОРЯ – части морских пространств, удаленные более чем на 200 морских миль от побережья и окруженные полностью экономической зоной одного или нескольких государств. В Конвенции ООН по морскому праву 1982 г. и других международных договорах А.о.м. как специальный термин не используется. Вместе с тем существование такого понятия признается в доктрине международного права. Его можно встретить также в некоторых документах международных организаций и конференций. Появление этого понятия связано с тем, что известные анклавы расположены в морях с наибольшей биологической продуктивностью, и в них ведется достаточно масштабный промысел судами многих стран, который не может быть правомерно ограничен

прибрежными государствами или международными организациями. Кроме того, через экономические зоны прибрежных государств проходит достаточно много рыболовецких судов, которые подчас используют возможность прохода к А.о.м. для бесконтрольного рыболовства в экономических зонах прибрежных государств.

Известны такие А.о.м., как анклав в море Баффена – Денисовом проливе (окружен экономической зоной Канады и Гренландии), анклав в Мексиканском заливе (окружены экономическими зонами США, Мексики и Кубы), анклав в Беринговом море (окружен экономическими зонами РФ и США), анклав в Охотском море (окружен экономической зоной РФ), анклав в южной части Тихого океана, Норвежском и Гренландском морях.

С международно-правовой точки зрения А.о.м. имеют статус открытого моря, открыты для всех государств, в том числе и для рыболовства, ограничиваемого определенными условиями, однако недостаточными, чтобы предотвратить хищнический лов.

*Панов В.П.*

## **Аннексия**

**АННЕКСИЯ** (лат. *annexio* – присоединение) – насильственное противоправное присоединение государством всей или части территории другого государства, нации или народности. Современное между народное право запрещает любое насильственное присоединение какой-либо территории, руководствуясь принципами территориальной неприкосновенности и целостности, неприкосновенности и нерушимости государственных границ, запрещения применения силы или угрозы силой. Согласно Определению агрессии, принятому резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН от 14 декабря 1974 г., любая А. с применением силы рассматривается в качестве акта агрессии.

## **Аннуитеты**

**АННУИТЕТЫ** (от лат. *annuitas* – ежегодный платеж) – 1) ежегодные выплаты ренты по облигациям долгосрочных государственных займов;

2) сами государственные долгосрочные займы, не предусматривающие единовременного возврата средств, переданных взаймы, но дающие право заимодавцу получить А. в 1-м значении в определенный срок (срочные А.) или до смерти заимодавца (пожизненные А.).

В настоящее время государственные займы в форме А. не практикуются.

## **Аномия**

**АНОМИЯ** (букв. без-нормативность) – состояние социальной дезорганизации и социальной нестабильности, при котором ослабевает контроль социальных норм за поведением индивида, что возможно либо вследствие того, что сами эти нормы ясно не сформулированы, не применяются четко и регулярно, либо вследствие конфликта между различными или противоречащими друг другу нормами. Такое состояние «без-нормативности» оставляет людей без четких границ поведения, они не представляют ясно, как следует себя вести, а часто и не интересуются этим.

Основоположник концепции А. (социальной дезорганизации) – крупнейший французский социолог и правовед Эмиль Дюркгейм (1858–1917) исходил из того, что нормальная жизнь любого общества возможна при "социальной сплоченности", урегулированной нормами, в первую очередь правовыми. В период стабильности закон выступает для человека в образе высшего (или признаваемого им за высшее) коллективного сознания. Если субъект дисциплинирован и признает над собой коллективный авторитет, т. е. обладает здоровой моральной конструкцией, то он чувствует сам, что требования его не должны подниматься выше определенного уровня. Индивидуальные стремления заключены

в этом случае в установленные рамки. Отсутствие между людьми социальной сплоченности, солидарности, приводящее к состоянию А., Дюркгейм расценивал как источник абсолютного большинства негативных общественных проявлений, в том числе преступности. Он считал состояние А. характерным и нормальным явлением современного ему общества.

Э. Дюркгейм определял пути выхода из кризисного состояния А.: дело не "в воскрешении традиций и обычаев, которые, не отвечая более настоящим условиям социального положения, могли бы жить только искусственной и кажущейся жизнью". Излечение общества возможно путем социальных реформ, укрепления "коллективных представлений", повышения уровня "социальной солидарности" в рамках прежде всего профессиональных групп – «корпораций» лиц, объединяемых совместной профессией. При этом ученый придерживался принципа постепенности, который отвергает возможность скоротечных перемен в развитии всех социальных процессов, в том числе и преступности, поскольку лежащая в их основе нравственность меняется медленно.

Концепцию А. применительно к проблемам криминологии развил американский социолог Роберт Мертон, считавший основной причиной преступности противоречие между ценностями, на достижение которых нацеливает общество, и возможностями их достижения по установленным обществом правилам. Это противоречие приводит к тому, что человек, не сумевший получить такие ценности по всем правилам, начинает отрицать правила и стремится получить их любой ценой.

Теории А. свойственна ограниченность; она не объясняет ни того, почему индивид теряет связь со своей культурой, ни того, почему большинство людей, подверженных воздействию почти одних и тех же влияний, не перестают идентифицировать себя с группой и демонстрируют поведение, которое не настолько отклоняется от нормы, чтобы квалифицировать его как незаконное. Теория А. не объясняет также и деструктивную, или неутилитарную, природу некоторых правонарушений.

*Аргунова Ю.Н.*

### **Ансель Марк (1902–1990)**

АНСЕЛЬ (Ancel) Марк (1902–1990) – видный французский юрист и гуманист, автор трудов в области уголовного права, уголовного процесса и сравнительного правоведения, организатор и активный участник многих международных объединений юристов. Получил юридическое и филологическое образование в Парижском университете. В течение нескольких лет работал в высших судебных органах Франции, с 1953 по 1970 г. – член Кассационного суда – высшей судебной инстанции во Франции. С 1934 г., когда был основан "Журнал уголовно-правовой науки и сравнительного уголовного права", А. стал его главным редактором и возглавлял его в течение 40 лет. Со временем журнал стал одним из самых авторитетных изданий в области юридических наук. После второй мировой войны стал одним из основателей "Новой социальной защиты" – движения, ставящего своей целью проведение "рациональной и гуманной" уголовной политики. В 1949 г. в рамках этого движения организовал и возглавил Международное общество социальной защиты (МОСЗ), которое ныне объединяет юристов, медиков, психологов и социологов из многих стран мира. А. был ведущим теоретиком МОСЗ, автором его важнейших документов и, в частности, составителем Программы-минимум МОСЗ, принятой на Конгрессе в 1954 г. и дополненной под его руководством в 1984 г.

Среди обширного научного наследия А. выделяются две книги: "Новая социальная защита" (1954), переведенная на 9 языков, в том числе и на русский, и "Достоинства и методы сравнительного права" (1971). В книге "Новая социальная защита" А. предложил пересмотреть положения действующего уголовного права и процесса с позиций наиболее рациональной уголовной политики, обеспечивающей успешную борьбу с преступностью при соблюдении гарантий законности, интересов и прав личности. А. подверг критике как излишне «юридизированный» подход «классической» школы к трактовке основных

институтов уголовного права, а также идеи «антропологической» и «социологической» школ о "прирожденном преступнике" и "опасном состоянии личности", полностью отвергающие традиционные институты уголовного права и процесса. Наиболее эффективной защитой общества от преступлений А. считал гуманное отношение к преступнику, принятие обществом максимальных усилий к его исправлению, в том числе и на стадии судебного разбирательства, и в процессе отбывания наказания, и после него. Существенным элементом учения А. является также требование защиты интересов потерпевших от преступлений. Такая защита провозглашается в качестве одной из самостоятельных целей уголовного законодательства, а гарантии прав потерпевших должны быть признаны не менее важными положениями уголовного процесса, чем обеспечение прав обвиняемых!

Некоторые из идей А., высказанные в этой книге, в иных трудах и выступлениях А., относящихся прежде всего к мерам наказания и их исполнению, нашли отражение сначала в нормах Уголовно-процессуального кодекса Франции 1958 г., а затем и в новом Французском Уголовном кодексе 1992 г.

В книге "Достоинства и методы сравнительного права" А. провозгласил новые подходы к сравнительному изучению законодательства и права отдельных государств. В частности, он предложил сопоставлять не отдельные правовые институты, а системы права, взятые в их единстве. Сравнительное правоведение не должно ограничиваться формальными записями норм, а должно подвергнуть их социологическому изучению. Конечная цель сравнительного права – не унификация, а лишь гармонизация права, с сохранением национальных традиций и особенностей. В 1970 г. А. был избран членом высшего научного учреждения – Института Франции по Академии моральных и политических наук.

**Лит.:**

*Ансель М.* Новая социальная защита (гуманистическое движение в уголовной политике): Пер. с фр. М., 1970;

*Решетников Ф.М.* Современные буржуазные уголовно-правовые теории. М., 1967

*Решетников Ф.М.*

## **Антарктида**

**АНТАРКТИКА** – район земного шара, южнее 60-й параллели южной широты. Включает в себя ледовитый материк Антарктиду и прилегающие к нему острова, а также части Атлантического, Индийского и Тихого океанов. Площадь А. в целом составляет около 50 млн. кв. км, что примерно равно 10 % площади нашей планеты.

Международно-правовой режим А. регулируется Договором об А., подписанным 1 декабря 1959 г. в Вашингтоне. Его участниками были 12 государств, которые к этому времени непосредственно вели крупные исследования в А. Основные положения Договора, предусмотренные нормами международно-правового статуса А., следующие:

а) А. используется только в мирных целях. Запрещаются любые мероприятия военного характера (создание военных баз и укреплений, проведение военных маневров и др.), а также испытания любых видов оружия;

б) А. свободна для научных исследований;

в) запрещаются любые ядерные взрывы в А. и оставление в этом районе радиоактивных материалов;

г) А. не принадлежит ни одному государству. "Никакая новая претензия или расширение существующей претензии на территориальный суверенитет в Антарктике не заявляются, пока настоящий договор остается в силе";

д) учреждается консультативный совещательный орган, состоящий из 12 первоначальных участников Договора и государств, присоединившихся к Договору, проявляющих интерес к А. и проводящих там или желающих проводить научные исследования. Консультативное совещание принимает рекомендации, которые становятся обязательными по утверждению их всеми государствами-участниками;

е) предусмотрена система взаимных инспекций. Государства-участники

Консультативного совещания вправе назначать из числа своих граждан наблюдателей, которые имеют полную свободу доступа в любой район А, в любое время.

Положение Договора за истекший период показали свою жизнеспособность. Они содействовали стабилизации обстановки в А. и были позитивно учтены в ряде других международных документов.

*Стародубцев Г.С.*

## **Антидемпинговые пошлины**

**АНТИДЕМПИНГОВЫЕ ПОШЛИНЫ** – таможенные пошлины, применяемые при ввозе на таможенную территорию товаров по цене более низкой, чем их нормальная стоимость в стране вывоза в момент импортной операции, если ввоз по такой цене наносит или может нанести ущерб производителям страны ввоза либо препятствует производству таких товаров в стране ввоза. В РФ предусмотрены Законом РФ от 21 мая 1993 г. № 5003-1 "О таможенном тарифе".

## **Антимонопольное законодательство**

**АНТИМОНОПОЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО** – совокупность нормативных актов (правовых норм), регулирующих деятельность хозяйствующих субъектов, направленных на создание, развитие, поддержание конкурентной среды, предупреждение, пресечение антиконкурентной практики. В современном мире А.з. и проводимая на его основе антимонопольная политика являются одним из важнейших средств государственного регулирования экономики, в силу чего А.з. признается самостоятельной отраслью законодательства. Эта отрасль является комплексной: имея в основе нормы административного права, А.з. включает также конституционные, гражданско-правовые, уголовно-правовые нормы.

А.з. основывается на концепции достижения наивысшего благосостояния граждан в результате предоставления хозяйствующим субъектам возможности свободно обмениваться производимыми ими товарами и услугами на конкурентном рынке, который выступает универсальным регулятором общественного производства. Основные цели А.з. подавляющего числа государств: защита и поощрение конкуренции, контроль над хозяйствующими субъектами, занимающими доминирующее положение на рынке, контроль за процессом концентрации производства и капитала, контроль над ценообразованием, содействие мелкому и среднему предпринимательству и защита его интересов, защита интересов потребителей.

В некоторых государствах в А.з. включают правовые нормы о пресечении недобросовестной конкуренции, направленные против нечестных методов конкурентной борьбы на рынках. Законодательные акты, содержащие одновременно нормы о пресечении недобросовестной конкуренции и монополистической деятельности, характерны для государств с переходной экономической системой. Для государств, региональных объединений, где источником права являются также судебные решения, характерно принятие более широкой концепции антимонопольного права (картельное право ЕС, антитрестовское право США и др.). А.з., как правило, является общенациональным.

Основная категория А.з. – доминирующее положение (монопольная сила) хозяйствующего субъекта на соответствующем (релевантном) товарном рынке. А.з. не устанавливает запрет хозяйствующему субъекту завоевать это положение, однако и не допускает злоупотребления им. Оценка того, занимает ли хозяйствующий субъект доминирующее положение, основывается на определении релевантного товарного рынка, который характеризуется границами, объемом и субъективным составом.

В РФ А.з. появилось только с началом перехода к рыночной экономике, когда конкуренция была признана благом для общества. Одним из первых в системе



законодательных актов, опосредующих коренную экономическую реформу, проводимую РФ с начала 90-х гг., был Закон РФ от 22 марта 1991 г. № 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" (далее – Закон о конкуренции). Целями введения в действие Закона были: создание конкурентной среды в экономике, предупреждение, ограничение и пресечение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции на товарных рынках. Названный Закон был принят за несколько месяцев до Закона РФ о приватизации предприятий, тем самым установив правовые основы для действия приватизируемых и вновь образуемых предприятий в условиях конкурентной среды.

Экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию, не допускается (ст. 34 Конституции РФ). Конституция РФ вместе с Законом о конкуренции, издаваемыми в соответствии с ним ФЗ, указами Президента РФ, постановлениями и распоряжениями Правительства РФ и образует А.з. РФ в его современном виде, которое является федеральным (ст. 71 Конституции РФ). Основные особенности А.з. РФ состоят в том, что оно содержит нормы о пресечении недобросовестной конкуренции, а положения о запретах адресованы не только частным лицам, но и органам исполнительной власти. Выявлены характер, специфика противоречащих А.з. действий (бездействия) хозяйствующих субъектов или органов исполнительной власти, направленных на недопущение, ограничение или устранение конкуренции.

Законом запрещены действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на рынке, которые имеют или могут иметь своим результатом существенное ограничение конкуренции и (или) ущемление интересов других хозяйствующих субъектов или физических лиц. Приводится открытый перечень таких действий.

Запрещаются и в установленном порядке признаются недействительными (полностью или частично) заключенные в любой форме соглашения (согласованные действия) конкурирующих хозяйствующих субъектов (потенциальных конкурентов), занимающих в совокупности доминирующее положение, если таковые соглашения (согласованные действия) имеют или могут иметь своим результатом существенное ограничение конкуренции. Лишь в исключительных случаях названные соглашения (согласованные действия) могут быть признаны правомерными, если хозяйствующие субъекты докажут, что положительный эффект от их действий, в том числе в социально-экономической сфере, превысит негативные последствия для рассматриваемого товарного рынка. В Законе о конкуренции приводится перечень соглашений, которые по своей сути нарушают положения А.з. и на которые не распространяются названные изъятия.

К монополистическим действиям органов власти и управления относятся принимаемые ими акты и действия, которые ограничивают самостоятельность хозяйствующих субъектов, создают дискриминирующие или, напротив, благоприятствующие условия для отдельных хозяйствующих субъектов.

Запрещается:

- а) образование органов исполнительной власти РФ, субъектов РФ и местного самоуправления с целью монополизации производства или реализации товаров;
- б) наделение названных органов полномочиями, осуществление которых имеет либо может иметь своим результатом ограничение конкуренции;
- в) совмещение функций указанных органов с функциями хозяйствующих субъектов;
- г) наделение последних функциями названных органов.

Запрещаются и в установленном порядке признаются недействительными согласованные монополистические действия органов исполнительной власти РФ, субъектов РФ, муниципальных образований (между собой либо с хозяйствующим субъектом), когда они имеют либо могут иметь своим результатом ограничение конкуренции и (или) ущемление интересов хозяйствующих субъектов или граждан.

Государственная политика по содействию развитию товарных рынков и конкуренции, предупреждению, ограничению и пресечению монополистической деятельности и

недобросовестной конкуренции проводится федеральным антимонопольным органом, положение о котором утверждается Президентом РФ. Федеральным антимонопольным органом – МАП РФ осуществляется контроль за соблюдением антимонопольных требований при создании, реорганизации и ликвидации хозяйствующих субъектов и за приобретением акций (долей) с правом голоса в уставном капитале хозяйственных обществ, которое может привести к доминирующему положению на рынках РФ хозяйствующих субъектов либо к ограничению конкуренции. Для осуществления своих полномочий МАП РФ вправе создавать собственные территориальные органы и наделять их полномочиями в пределах своей компетенции.

За нарушение А.з. предусмотрена гражданско-правовая, административная и уголовная ответственность. В самом Законе о конкуренции установлена система административных штрафов, налагаемых за нарушение А.з. на должностных лиц исполнительных органов государственной власти и местного самоуправления, коммерческие и некоммерческие организации и их руководителей, индивидуальных предпринимателей. Уголовная ответственность за монополистические действия и ограничение конкуренции предусмотрена в ст. 178 У К.

Особым разделом А.з. является законодательство о естественных монополиях.

**Лит.:**

*Агаев Р.Г.* Сравнительно-правовой анализ антимонопольного законодательства зарубежных стран и практики его применения//Законодательство и экономика, 1995, № 3–4;

*Еременко В.И.* Антимонопольное законодательство. М., 1997;

*Жидков О.А.* Законодательство о капиталистических монополиях. М., 1968;

*Жидков О.А.* Антитрестовское законодательство на службе монополий. М., 1968;

*Качалин В.В.* Система антимонопольной защиты общества в США. М., 1997;

*Клейн Н.И.* Антимонопольное регулирование предпринимательской деятельности. В кн.: Предпринимательское право. М., 1993;

*Клейн Н.И., Авилев Г.Е.* Антимонопольные законы государств Содружества//Законодательство и экономика, 1995, № 3–4;

Рынок и антимонопольное законодательство России. М., 1992;

*Святоцкий Ю.И.* Регулирование ограничительной хозяйственной практики в буржуазном праве. М., 1988;

*Сесекин В.Б.* Основные положения Картельного права ЕС//Проблемы интеллектуальной собственности, 1996, № 7. С. 65;

*Сесекин В.Б.* Основные положения Антитрестовского права США//Проблемы интеллектуальной собственности, 1996. № 1;

*Тотьев К.Ю.* Конкуренция и монополия. Правовые аспекты регулирования. М., 1996.

*Сесекин В.Б.*

## **Антропологическая школа уголовного права**

АНТРОПОЛОГИЧЕСКАЯ ШКОЛА УГОЛОВНОГО ПРАВА – основа на итальянским врачом-психиатром, профессором Чезаре Ломброзо (1835–1909) во второй половине XIX в. Основная посылка А.ш.у.п. заключается в том, что преступность – явление не социальное, а сугубо биологическое, в силу чего преступника необходимо изучать с антропологической точки зрения. В своем трехтомном сочинении "О преступном человеке", положившем начало антропологическому учению в уголовном праве, Ломброзо предпринял попытку обосновать теорию врожденного и неисправимого преступника. По его мнению лицо, совершившее преступление, – это особый биологический тип, имеющий такие антропологические признаки-стигматы, знание которых позволяет безошибочно выявить прирожденных преступников. Эти черты могут быть как наследственными, так и приобретенными, а их носители составляют в обществе специфический класс, особую разновидность человеческого рода.

Первоначально Ломброзо выставлял один тип прирожденного преступника-убийцы; позднее этот единый тип раскололся на три частных: тип прирожденного убийцы, насильника и вора.

Согласно данной классификации для убийц характерны: большие скулы и челюсть, длинные зубы, похожие на клыки, тонкие губы, большой, часто орлиный, загнутый вниз нос,

холодные глаза, налитые кровью.

Для воров характерны блуждающие и маленькие глаза, необыкновенная подвижность лица и рук, сдвинутые брови, редкая борода, оттопыренные уши, длинные пальцы, кривой, впалый или же курносый нос.

Лица, предрасположенные к совершению половых преступлений, отличаются мягкими чертами лица, длинными волосами, толстыми губами, блестящими глазами, большими челюстями, женственными телодвижениями, высоким или же сиплым голосом.

Помимо этих особенностей врожденного преступника Ломброзо выделял и другие факультативные признаки анатомического, физиологического и нравственного характера.

Исходя из теории врожденного и неисправимого преступника, которых, по мнению антропологов, в обществе около 40 %, Ломброзо и его последователи (Энрико Ферри, Рафаэль Гарофало и др.) предлагали применять к ним такие крайние меры возмездия, как смертную казнь, кастрацию, стерилизацию и т. д., которые должны заменять наказание, назначаемое судом. Иными словами, А.ш.у.п. смотрела на карательную деятельность как на основное средство защиты общества от преступников. В силу этого антропологи игнорировали традиционные институты уголовного права, требовали отказаться от таких понятий, как преступление, уголовная ответственность, вина, тяжесть содеянного, соразмерность наказания, стадии совершения преступления, соучастие. Сторонники А.ш.у.п. предлагали упразднить и органы суда, а вместо них создавать специальные административные учреждения (комиссии), призванные выявлять у тех или иных правонарушителей наличие черт преступного человека и решать вопрос о мерах безопасности, которые должны быть применены к ним.

Иными словами, место судебного разбирательства, построенного на принципах публичности, гласности, непосредственности и состязательности должна была занять процедура «научного» обследования личности подозреваемого, которую будет проводить комиссия экспертов, состоящая из антропологов, врачей, психологов, психиатров. Эта комиссия, заменившая собою суд, должна была не исследовать представленные доказательства виновности или невиновности, а оценить степень "опасности личности" и избрать соответствующую "меру исключения из общества" или иную меру, обеспечивающую "общественную безопасность".

Ломброзо следующим образом объяснял прирожденную преступность. Во-первых, преступность есть проявление атавизма, т. е. воскрешения в преступнике черт предков-дикарей, для которых деяния, считающиеся в цивилизованном обществе преступлением, были широко распространенными образами действий. Во-вторых, прирожденный преступник – нравственно помешанный и лишенный чувства добра и зла, слепой в нравственном отношении. Наконец, Ломброзо наделял врожденного преступника еще одной чертой, в которой он усматривал корень наклонности к преступлению, – эпилепсией: прирожденный преступник и нравственное помешательство, писал он, не что иное, как форма проявления эпилепсии.

Значительная часть критики в адрес А.ш.у.п. была связана с попытками этой школы дать расистское истолкование проблем причин преступности, обосновать тезис о существовании «неполноценных» рас и национальностей, якобы предрасположенных к совершению любых либо определенного вида преступлений.

В конце XIX – начале XX в., когда наряду с А.ш.у.п. все более прочные позиции стала занимать социологическая школа в уголовном праве, большинство сторонников А. ш.у.п. отказалось от объяснения преступности влиянием одной только антропологической предрасположенности. Отныне они допускали влияние факторов внешней географической среды (в особенности климата) и факторов социального плана (нищеты, неграмотности, распространения алкоголизма и др.). Некоторые из сторонников А.ш.у.п. стали придавать антропологическим (или, как их принято ныне называть, биопсихологическим) факторам лишь второстепенное значение и в трактовке причин преступности по существу перешли на позиции социологической школы (в частности, Э. Ферри стал одним из ведущих ее

теоретиков).

Исходя из «новых» представлений о причинах преступности и критики «устаревших» положений классической школы уголовного права, сторонники А.ш.у.п. предложили свою программу реформ в области уголовного права и процесса. В противовес учению «классиков» о том, что уголовная ответственность должна быть основана только на законе и определяться его нормами, в противовес требованиям установления индивидуальной вины правонарушителя и соответствия наказания тяжести содеянного сторонники А.ш.у.п. предложили создать принципиально иную систему уголовной репрессии. В центре ее лежало учение не о преступном деянии, а о "преступной личности". Задача уголовного права и процесса отныне должна была состоять в выявлении "опасного состояния" личности, предрасположенной к совершению преступлений. При этом весьма убедительно для обычных граждан выглядит идея, согласно которой не следует дожидаться, пока лицо, находящееся в "опасном состоянии", совершит убийство, ограбление, любое другое преступление, а необходимо заранее «выявить» его по тем или иным признакам (в том числе и по физическим "стигматам") и "обезвредить".

Для сторонников А.ш.у.п. теряли свое значение различия между преступниками и душевнобольными, поскольку последние могли представлять не меньшую опасность для окружающих. И к тем. и к другим следует применять не «наказание», а "меры исключения из общества" (пожизненная каторга, ссылка на необитаемые острова, помещение в сумасшедший дом тюремного типа и др.).

Русские криминалисты конца XIX- начала XX в. отвергли учение А.ш.у.п. При этом особое осуждение с их стороны вызвали требования «антропологов» ликвидировать демократические институты уголовного права и процесса.

**Лит.:**

*Герцензон А.А.* Введение в советскую криминологию. М., 1965;

*Остроумов С.С.* Преступность и ее причины в дореволюционной России. М., 1970;

*Решетников Ф.М.* Классическая школа и антрополого-социологическое направление. М., 1985.

*Аликперов Х.Д., Решетников Ф.М.*

## **Антропометрия**

см. *Бертильон.*

## **Апартеид**

АПАРТЕИД (африкаанс (язык буров) *apartheid* – раздельное проживание, разделение, обособление) – международное преступление, направленное против человечества, политика расовой сегрегации, дискриминации и угнетения, проводившаяся правительством ЮАР в отношении коренного африканского и другого неевропейского населения вплоть до начала 90-х гг. XX в.

Прежде чем А. стал официальной политикой. Южная Африка имела длинную историю расовой сегрегации и господства белого меньшинства. В 1910 г. членство в парламенте стало возможным только для белых, в 1913 г. закон ограничил земельную собственность коренных африканцев 13 % от общего количества земель Южной Африки. В 1912 г. был основан Африканский национальный конгресс (АНК), поставивший своей целью противодействие А. В 1947 г. А. был объявлен официальной политикой в ЮАР. После ряда выступлений чернокожих в марте 1960 г. правительство запретило все их политические организации, включая АНК.

С 1960 г. до середины 1970-х гг. правительство ЮАР пыталось проводить политику "раздельного развития". На территории ЮАР были созданы квазинезависимые государства – бантустаны, в которые была помещена часть чернокожего населения. Белое население сохранило контроль более чем над 80 % земли. Рост насилия, забастовок, бойкотов и

демонстраций противников А. вынудил правительство ослабить некоторые из ограничений, что было реализовано реформами 1970–1980 гг. (в частности, черным профсоюзам было разрешено заниматься некоторой политической деятельностью). Конституция 1984 г. допустила членство в парламенте азиатов и цветных, но черные африканцы, которые составляли 75 % населения, были по-прежнему лишены избирательных прав. В 1990 г. новый президент ЮАР де Клерк объявил формальный конец А., ознаменовавшийся освобождением лидера АНК Нельсона Манделы из тюрьмы и легализацией политических организаций чернокожего большинства.

В 1973 г. Генеральная Ассамблея ООН приняла Конвенцию о пресечении преступлений А. и наказании за него, в которой А. назван преступлением против человечества, международного права, создающим угрозу международному миру и безопасности. Конвенция, направленная против А. в Южной Африке, имеет более широкий смысл потому, что А. проявляется и в других странах, где главенствуют националистические настроения и политика расовой дискриминации в отношении коренного населения и национальных меньшинств. Результатом этой Конвенции стало изменение внутренней политики ЮАР, где режим А. потерпел поражение.

В Конвенции к актам А. отнесены следующие деяния:

а) лишение расовой группы или групп права на жизнь и свободу личности путем убийств и причинения серьезных телесных повреждений или умственного расстройства, посягательства на их свободу и достоинство, применения пыток или жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство обращения или наказания, а также путем произвольных арестов и незаконного содержания в тюрьмах;

б) умышленное создание для расовой группы или групп населения жизненных условий, рассчитанных на их полное или частичное физическое уничтожение;

в) любые меры, в том числе и законодательного характера, рассчитанные на то, чтобы воспрепятствовать участию расовой группы или групп в политической, социальной, экономической и культурной жизни страны, и умышленное создание условий, препятствующих полному развитию такой группы, в частности путем лишения ее членов основных прав и свобод человека;

г) любые меры, направленные на разделение населения по расовому признаку посредством создания изолированных резерваций и гетто для членов расовой группы, запрещения смешанных браков для членов различных расовых групп, экспроприации земельной собственности, принадлежащей расовой группе или ее членам;

д) эксплуатация труда членов расовой группы, в частности использование их принудительного труда;

е) преследование организаций и лиц путем лишения их основных прав и свобод за выступление против А.

Характерно, что некоторые акты А., связанные с уничтожением расовой группы или групп населения, могут квалифицироваться и как геноцид.

Субъектами А. независимо от мотивов являются физические лица, члены организаций, учреждений, представители государства независимо от места совершения преступления. Помимо исполнителей наказанию подлежат подстрекатели, организаторы, а также лица, которые непосредственно содействуют совершению актов А.

В отношении этих преступлений установлена универсальная юрисдикция. Виновные могут предаваться суду любого государства – участника Конвенции. При необходимости преступники подлежат выдаче, так как А. не считается политическим преступлением. Поэтому экстрадиция производится в соответствии с национальным законодательством и международными договорами. В Конвенции предусмотрена возможность учреждения Международного уголовного трибунала в случае согласия государств с его юрисдикцией.

*Панов В.П., Додонов В.Н.*

## **Апатриды (Аполиды)**

АПАТРИДЫ (Аполиды) – то же, что и лица без гражданства.

## **Апелляционный суд**

АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД – в ряде зарубежных государств судебный орган по пересмотру дел, решения и приговоры по которым еще не вступили в законную силу. А.с. проводит повторное исследование доказательств и вправе либо утвердить ранее вынесенное решение, либо вынести новое решение по делу.

## **Апелляционная инстанция**

АПЕЛЛЯЦИОННАЯ ИНСТАНЦИЯ – суд, рассматривающий дело по апелляции на решение или приговор. Как правило, это суд, вышестоящий по отношению к тому, которым поставлены обжалуемые решение или приговор. Такие суды называются по-разному. Например, во Франции – это апелляционный суд.

Согласно ФКЗ РФ от 28 апреля 1995 г. № 1-ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации" и АПК апелляционные жалобы на решения арбитражного суда субъекта Федерации рассматриваются апелляционной инстанцией в составе того же суда.

*Корневский Ю.В.*

## **Апелляция**

АПЕЛЛЯЦИЯ (от лат. *appellatio*) – одна из двух форм обжалования в вышестоящую судебную инстанцию решений, приговоров, определений и постановлений суда, не вступивших в законную силу. Впервые А. была введена в уголовно-процессуальном законодательстве Франции в начале XIX в. и в последующем воспринята правовыми системами других государств, в том числе и России.

В отличие от обжалования в кассационном порядке (см. *Кассация*) апелляционная инстанция:

- рассматривает дело заново;
- проверяет не только соблюден ли при разрешении дела судом первой инстанции закон, но также правильно ли установлены фактические обстоятельства дела;
- по уголовным делам – было ли в действительности совершено преступление; когда, где, при каких обстоятельствах, каким способом; совершил ли его подсудимый, с какой целью, по каким мотивам и т. п.

Поэтому апелляционная инстанция в тех пределах, в которых приговор оспаривается в жалобе, непосредственно исследует доказательства: допрашивает подсудимого, потерпевшего, свидетелей, заслушивает заключения экспертов, осматривает вещественные доказательства, оглашает документы.

Производство в апелляционной инстанции происходит в основном по тем же правилам, что и разбирательство в суде первой инстанции. Если апелляционный суд признает решение или приговор незаконным и необоснованным, то отменяет его и выносит новое решение или приговор.

А. с теми или иными особенностями применяется в большинстве стран. Однако возможность апелляционного обжалования ограничена. Приговоры многих судов, в частности суда присяжных, не могут быть обжалованы в апелляционном порядке. Жалоба на неправильное установление фактических обстоятельств дела в ряде случаев может быть подана только с разрешения суда.

В дореволюционной России А. была введена в ходе судебной реформы 1864 г.

Декретом о суде № I от 24 ноября 1917 г. она была упразднена и установлен как единственно возможный кассационный порядок обжалования.

В настоящее время в законодательстве РФ регламентирован порядок А. только в арбитражных судах. Согласно АПК правом на А. обладают наряду с участвующими в деле иные лица, если обжалуемым судебным актом непосредственно затронуты их права и обязанности. А. подается на акт суда первой инстанции, не вступивший в законную Силу, в течение месяца после его принятия. Апелляционному обжалованию подлежат все решения арбитражных судов первой инстанции (кроме решений ВАС РФ, которые могут быть пересмотрены только в надзорном порядке), а также определения этих судов, но только в случае прямого указания об этом в АПК. А. должна содержать ряд обязательных атрибутов:

- наименование суда, которому адресуется жалоба;
- наименование лица, подавшего жалобу, и лиц, участвующих в деле;
- наименование суда, принявшего решение;
- номер дела и дату принятия решения;
- предмет спора;
- перечень прилагаемых к жалобе документов.

Лицо, обращающееся с А., обязано указать в ней основания, по которым оно считает обжалуемый судебный акт неправильным (со ссылкой на законы, иные нормативные правовые акты и материалы дела). К жалобе прилагаются доказательства уплаты государственной пошлины и направления копий жалобы лицам, участвующим в деле. Рассмотрение А. осуществляет апелляционная инстанция арбитражного суда, принявшего решение в первой инстанции. А. рассматривается в месячный срок со дня ее поступления в арбитражный суд.

При рассмотрении дела в апелляционной инстанции арбитражный суд по имеющимся в деле и дополнительно представленным доказательствам повторно рассматривает дело. Дополнительные доказательства принимаются лишь в том случае, если заявитель обосновал невозможность их представления в суде первой инстанции по причинам, не зависящим от него. Эти причины могут выражаться в том, что:

- а) доказательства существовали в момент рассмотрения в первой инстанции, но заявитель не знал не мог знать об их существовании;
- б) заявитель знал о существовании этих доказательств, но не мог представить их в суд по не зависящим от него причинам;
- в) дополнительные доказательства появились после рассмотрения дела в суде первой инстанции;
- г) суд первой инстанции, неверно применив правила об относимости и допустимости доказательств, исключил из судебного разбирательства доказательства, имеющие значение для дела;
- д) суд первой инстанции необоснованно отказал заявителю в получении и исследовании доказательств, имеющих значение для дела. В апелляционной инстанции не принимаются и не рассматриваются новые требования, которые не были предъявлены в суде первой инстанции. Вместе с тем суд не связан с доводами А. и проверяет законность и обоснованность решения в полном объеме.

Дело в апелляционной инстанции рассматривается в порядке, установленном для разрешения дел арбитражным судом первой инстанции. Лица, участвующие в деле, имеют здесь те же процессуальные права. Имеющиеся в деле и дополнительно представленные доказательства непосредственно исследуются в судебном заседании. В суде апелляционной инстанции не применяются правила, установленные только для суда первой инстанции:

- о передаче дела на рассмотрение третейского суда;
- о привлечении второго ответчика;
- о замене ненадлежащей стороны;
- об изменении оснований или предмета иска, увеличении размера исковых требований, отказе от иска;
- о вступлении в дело третьих лиц;
- о предъявлении встречного иска.

Арбитражный суд апелляционной инстанции вправе:

- оставить решение суда без изменения, а жалобу – без удовлетворения;
- отменить решение полностью или в части и принять новое решение;
- изменить решение;
- отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу или оставить иск без рассмотрения полностью или в части.

Особенность положения апелляционной инстанции обуславливает отсутствие в числе ее полномочий права отменять решение полностью или в части с передачей дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции. Суд апелляционной инстанции вправе принять по результатам рассмотрения А. иное решение, чем то, которое просило лицо, обратившееся с жалобой, поскольку для этой инстанции неприменимо правило о недопустимости поворота к худшему.

Основаниями к изменению или отмене решения арбитражного суда являются:

- а) неполное выяснение обстоятельств, имеющих значение для дела: недоказанность имеющих значение для дела обстоятельств, которые арбитражный суд считал установленными;
- б) несоответствие выводов, изложенных в решении, обстоятельствам дела;
- в) нарушение или неправильное применение норм материального права.

Нарушение или неправильное применение норм процессуального права является основанием к изменению или отмене решения, если это нарушение привело или могло привести к принятию неправильного решения. По результатам рассмотрения дела в апелляционной инстанции выносится постановление, которое вступает в законную силу с момента его принятия. Постановление может быть обжаловано в кассационном порядке.

*Корневский Ю.В., Карлин А.Е.*

## **Апостиль**

АПОСТИЛЬ – специальный штамп, который в соответствии с Конвенцией, отменяющей требования легализации иностранных официальных документов (заключена в Гааге 5 октября 1961 г., вступила в силу для РФ 31 мая 1992 г.), ставится на официальных документах государств – участников Конвенции с целью освободить эти документы от необходимости дипломатической или консульской легализации. А. удостоверяет "подлинность подписи, качество, в котором выступало лицо, подписавшее документ, и в надлежащем случае подлинность печати или штампа, которыми скреплен этот документ".

## **Арбитраж**

АРБИТРАЖ – способ разрешения экономических и трудовых споров, состоящий в их передаче на рассмотрение избранному (назначенному) сторонами третейскому суду, а также одно из названий последнего. См. также *Третейский суд* .

## **Арбитражная оговорка**

АРБИТРАЖНАЯ ОГОВОРКА (арбитражное соглашение) – соглашение сторон о передаче в арбитраж всех или определенных споров, которые возникли или могут возникнуть между ними в связи с каким-либо правоотношением, независимо от того, носило оно договорный характер или нет (Закон РФ от 7 июля 1993 г. № 5338-1 "О международном коммерческом арбитраже", разработанный на основе Типового закона Комиссии ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) 1985 г.).

Под арбитражем понимаются не государственные арбитражные суды, а арбитраж (третейский суд), избранный сторонами для разрешения между ними спора.

На рассмотрение арбитража могут быть переданы споры, возникающие как из



договорных, так и из иных гражданско-правовых отношений (например, деликтных).

А.о. может быть включена в текст договора или составлена в виде отдельного документа (соблюдение письменной формы во всех случаях обязательно; соответствующее требование содержится в Законе РФ "О международном коммерческом арбитраже" и в основных международных конвенциях по данному вопросу – в Нью-Йоркской конвенции о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 г. и Европейской конвенции о внешнеторговом арбитраже 1961 г.).

Письменная форма А.о. может иметь различное выражение: стороны могут составить единый документ, обменяться письмами, а также сообщениями с использованием средств электросвязи, обеспечивающих фиксацию такого сообщения. Если А.о. содержится в генеральном соглашении, определяющем отношения сторон, то она распространяется на все договоры, заключенные в соответствии с этим генеральным соглашением – даже при отсутствии А.о. в отдельных договорах. А.о. является также ссылкой в договоре на другой документ, содержащий А.о., если договор заключен в письменной форме и данная ссылка такова, что делает упомянутую А.о. частью договора.

А.о. может быть выражена путем обмена искомым заявлением и отзывом на иск. Истец в этом случае указывает в тексте искового заявления на А.о., а ответчик против этого не возражает. Ответчик в отзыве на иск может и не упоминать об А.о. – она считается заключенной по умолчанию, путем конклюдентных действий, однако сам факт наличия отзыва ответчика необходим. Отсутствие какого-либо отзыва означает отсутствие А.о.

Содержание А.о. часто стандартизировано, однако не исключен и отход от принятого стандарта. А.о. может указывать на конкретные виды споров, передаваемых на рассмотрение арбитража, может определять вид арбитража, его местонахождение, порядок выбора арбитров, вопросы процедуры рассмотрения спора. Если А.о. подчиняет спор юрисдикции постоянно действующего арбитражного суда, имеющего регламент, то соглашение сторон по процессуальным вопросам не должно противоречить этому регламенту.

А.о. обладает обязательной силой для сторон и исключает юрисдикцию государственных судов. В случае когда при наличии А.о. иск был предъявлен в государственный суд, последний обязан прекратить производство по делу и направить стороны в арбитраж, однако по своей инициативе он этого сделать не может – необходимо ходатайство ответчика о наличии А.о., причем до представления им своего первого заявления по существу спора. По такому ходатайству ответчика государственный арбитражный суд оставляет иск без рассмотрения. Отсутствие ходатайства означает отказ сторон от А.о., в результате чего государственный арбитражный суд вправе рассматривать подведомственный ему спор.

Для признания или приведения в исполнение арбитражного решения сторона, подающая соответствующее ходатайство в компетентный государственный суд, должна помимо самого решения представить А.о., поскольку ряд оснований для отказа в признании или приведении в исполнение арбитражного решения связан именно с А.о. По просьбе стороны, против которой вынесено арбитражное решение, в его признании и приведении в исполнение может быть отказано в случаях недееспособности одной из сторон в А.о., недействительности А.о. по закону, которому стороны ее подчинили, а при отсутствии такого указания – по закону страны, где было вынесено решение. Сюда же относятся случаи, когда решение было вынесено по спору, не предусмотренному А.о. или не подпадающему под ее условия, или содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы А.о., а также если состав арбитража или арбитражная процедура не соответствовали А.о.

Допускается также оспаривание арбитражного решения, которое осуществляется компетентным государственным судом по ходатайству заинтересованной стороны об отмене этого решения (исключительное средство оспаривания арбитражного решения). Государственный суд в подобных случаях вправе приостановить производство по этому вопросу и предоставить арбитражному суду возможность устранить основания для отмены арбитражного решения.

## **Арбитражное процессуальное право**

**АРБИТРАЖНОЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО** – самостоятельная отрасль законодательства РФ, призванная обслуживать систему арбитражных судов; получила окончательное оформление в 1992 г. с принятием первого в истории РФ АПК (был введен в действие с 15 апреля 1992 г.). А.п.п. имеет самостоятельные правовые источники, включающие нормы организационные (закрепляющие систему и полномочия арбитражных судов), процессуальные и специальные процессуальные (предусматривающие особенности рассмотрения отдельных категорий дел).

Согласно ст. 71 Конституции РФ арбитражное процессуальное законодательство относится к ведению Федерации. А.п.п. – право кодифицированное, его нормы закреплены в федеральных законах; основной из них – действующий АПК (введен в действие с 1 июля 1995 г.). А.п.п. делится на Общую и Особенную части. Процессуальные нормы и институты, имеющие значение для всех стадий арбитражного процесса, образуют Общую часть А.п.п. К ним относятся нормы, закрепляющие право на обращение в арбитражный суд, принципы арбитражного процесса, состав суда, подведомственность и подсудность дел, доказательства, состав лиц, участвующих в деле, представительство, арбитражные расходы и сроки.

Нормы, регулирующие постадийные процессуальные отношения, составляют Особенную часть А.п.п. К ним относятся нормы о возбуждении дела, подготовке дела к судебному разбирательству, порядке рассмотрения и разрешения споров, обжаловании решения, исполнении судебных актов. Специальные процессуальные нормы регулируют особенности производства по отдельным категориям дел (о несостоятельности (банкротстве) предприятий и граждан, об установлении фактов, имеющих юридическое значение, по делам с участием иностранных лиц). Наряду с А.п.п. как отраслью права выделяются одноименные наука и учебная дисциплина. А.п.п. как наука представляет собой совокупность развивающихся знаний о соответствующей отрасли права и практике ее применения арбитражными судами.

Наука А.п.п. отражается в правовых доктринах, концепциях и комментариях, адресуемых арбитражным судам, участникам процесса, законодателю и материализуется в научных трудах. А.п.п. как учебная дисциплина изучает действующее арбитражное процессуальное законодательство, практику его применения, концепции, правовые взгляды и реализуется в учебных планах и программах различных образовательных учреждений. А.п.п. по ряду основных характеристик имеет близкое сходство с гражданским процессуальным правом. Различия заключаются в особенностях регулирования отдельных процессуальных институтов, их применении разными судебными системами.

*Карлин А.Б.*

## **Арбитражные суды**

**АРБИТРАЖНЫЕ СУДЫ** – специализированные суды по разрешению имущественных, коммерческих споров между предприятиями, а также рассмотрению исков предпринимателей о признании недействительными актов государственных органов, нарушающих их права и законные интересы. А.с. рассматривают споры с участием иностранных предпринимателей.

В РФ в рамках судебной реформы, в частности в соответствии с ФКЗ РФ от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" и ФКЗ от 28 апреля 1995 г. № 1-ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации", создана единая судебная система. В ее состав входят и А.с., имеющие статус федеральных.

Организационно-структурная система А.с. строится на трех уровнях.

Первый уровень составляют федеральные А.с. субъектов РФ. В их числе А.с.

республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов. В них рассматриваются дела по первой инстанции, а также пересматриваются в полном объеме дела по апелляциям на не вступившие в законную силу решения.

Второй уровень образуют 10 федеральных А.с. округов, каждый из которых работает в качестве кассационной инстанции по отношению к группе А.с., составляющих один судебный округ. Их состав определяется ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации".

В кассационной инстанции решения А.с. проверяются с позиций правильности применения норм материального и процессуального права.

Третий уровень представляет ВАС РФ.

В соответствии со ст. 127 Конституции РФ ВАС является высшим судебным органом по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых А.с., осуществляет судебный надзор за их деятельностью и дает разъяснения по вопросам судебно-арбитражной практики. Он входит в единую судебную систему страны наряду с КС и судами общей юрисдикции во главе с ВС РФ.

ВАС действует в составе:

- Пленума ВАС;
- Президиума ВАС;
- судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений;
- судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений;
- судебных составов.

ВАС выступает в качестве суда первой инстанции по определенным категориям дел о признании недействительными ненормативных актов высших органов федеральной власти, а также о разрешении экономических споров между РФ и ее субъектами, между субъектами РФ.

Главным в деятельности ВАС является обеспечение единообразного понимания и применения всеми А.с. законодательства, регулирующего экономические отношения. Эта важнейшая задача решается путем обобщения судебной практики и дачи разъяснений Пленумом или Президиумом ВАС.

В состав Пленума ВАС входят Председатель и заместители Председателя, а также судьи ВАС. В заседаниях Пленума могут принимать участие представители других ветвей судебной власти, законодательной и исполнительной власти, научных учреждений и граждане. Пленум решает вопросы о выступлении с законодательной инициативой, об обращении в КС с запросами о проверке конституционности законов, нормативных правовых актов и договоров, утверждает регламент А.с.

Судебные коллегии ВАС рассматривают дела в первой инстанции, изучают и обобщают судебную практику, разрабатывают предложения по совершенствованию законов и нормативных правовых актов, осуществляют иные полномочия в соответствии с регламентом.

На ВАС закон возлагает организационное обеспечение деятельности А.с., подбор и подготовку кандидатов в судьи, работу по повышению квалификации судей и работников аппаратов А.с., финансирование А.с.

При ВАС действует Совет председателей А.с., являющийся совещательным органом (рассматривает вопросы организационной, кадровой и финансовой деятельности). Для подготовки научно обоснованных рекомендаций по вопросам, связанным с формулированием практики законов и иных нормативных актов и разработкой предложений по их совершенствованию, при ВАС действует Научно-консультативный совет. В его составе образованы секции: процедурного законодательства, административно-правовая, гражданско-правовая и международного частного права.

В целях полного и независимого осуществления правосудия в соответствии с федеральным законодательством финансирование системы А.с. производится за счет средств федерального бюджета. Расходы на содержание А.с. предусматриваются отдельной строкой в федеральном бюджете.

Печатным органом ВАС является "Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации".

Внутренний порядок деятельности А.с. и взаимоотношения между ними регулируются Регламентом А.с. (принимается Пленумом ВАС и является для этих судов обязательным).

Структура А.с. различного уровня определяется в зависимости от выполняемых ими функций и объема работы.

Федеральные А.с. округов действуют в составе президиума федерального А.с. округа, судебной коллегии по рассмотрению споров, вытекающих из гражданских и иных правоотношений, судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений. В некоторых судах созданы налоговые коллегии.

А.с. субъектов РФ осуществляют свою деятельность в составе президиума и судебных составов, но могут быть образованы и соответствующие коллегии.

Президиумы федеральных А.с. округов и А.с. субъектов РФ по представлению их председателей утверждают членов судебных коллегий и председателей судебных составов соответствующего суда, а также рассматривают другие вопросы организации работы суда и вопросы судебной практики.

А.с. в РФ осуществляют правосудие путем разрешения экономических споров и рассмотрения иных дел, отнесенных к их компетенции Конституцией РФ, ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации", АПК и принимаемыми в соответствии с ними другими ФЗ.

В течение года А.с. РФ рассматривают по несколько сотен тысяч дел. Это, в частности, споры по договорам купли-продажи, о собственности, о налогах и оценке актов налоговых органов, о несостоятельности (банкротстве), о кредитных договорах, о страховании, о признании недействительными актов государственных и иных органов и многие другие.

Основными задачами А.с. при этом являются защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов предприятий, учреждений, организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, а также содействие укреплению законности и предупреждению правонарушений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Работа А.с. в РФ строится на основе принципов законности, независимости судей, равенства организаций и граждан перед законом и судом, состязательности и равноправия сторон, гласности разбирательства дел и др.

Важное значение для реализации вступивших в законную силу судебных актов А.с. имеет обязательность их исполнения. Неисполнение решений, постановлений и определений А.с. рассматривается как неуважение к суду и влечет за собой ответственность, установленную законодательством.

*Яковлев В.Ф.*

## **Арбитражный процесс**

АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС – установленная нормами арбитражного процессуального права деятельность арбитражных судов, направленная на защиту оспариваемого или нарушенного права организаций и граждан-предпринимателей. Предметом А.п. являются экономические споры и иные дела, отнесенные к компетенции арбитражного суда АПК и другим ФЗ. Объективную сторону А.п. составляют процессуальные действия, процессуальные права и обязанности арбитражного суда, сторон и других участников А.п.

Рассмотрение споров осуществляется арбитражным судом в определенной логической последовательности А.п.:

- возбуждение производства по делу;
- подготовка материалов к рассмотрению в заседании;
- основная стадия – судебное разбирательство, которое проходит в форме заседания арбитражного суда;

4 возможные стадии пересмотра решений: в суде апелляционной инстанции, в кассационной инстанции, производство в порядке надзора, пересмотр вступивших в законную силу актов арбитражных судов по вновь открывшимся обстоятельствам;

- последняя стадия – исполнение решений арбитражного суда.

Основной принцип деятельности арбитражного суда – законность (ФКЗ РФ от 28 апреля 1995 г. № 1-ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации"), суть которой выражается в требовании к судам правильно применять нормы материального права и совершать процессуальные действия в строгом соответствии с нормами арбитражного процессуального права.

В науке арбитражного процессуального права выделяются следующие организационно-функциональные принципы А.п.:

- назначаемость судей арбитражных судов на должность, сочетание единоличного и коллегиального состава суда при рассмотрении дел, независимость судей арбитражных судов, равенство организаций и граждан перед законом и судом, гласность, государственный язык судопроизводства в арбитражном суде;

- а также функциональные принципы: диспозитивности, состязательности, процессуального равноправия сторон, сочетания устности и письменности, непосредственности, непрерывности.

Подведомственность споров арбитражному суду установлена ст. 22 АПК, а также другими ФЗ (например, ГК РФ, ФЗ РФ от 8 января 1998 г. № 6-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)", ФЗ РФ от 21 июля 1997 г. № 123-ФЗ "О приватизации государственного имущества и об основах приватизации муниципального имущества в Российской Федерации" и др.). Компетенция арбитражных судов отличается от компетенции судов общей юрисдикции по двум категориям:

- а) субъективному составу участников спора;
- б) характеру спорного правоотношения.

Закон относит к подведомственности арбитражного суда дела с участием иностранных организаций, организаций с иностранными инвестициями, международными организациями, иностранными гражданами, лиц без гражданства, осуществляющих предпринимательскую деятельность, если иное не предусмотрено международными договорами РФ. Спор, подведомственный арбитражным судам, должен носить экономический характер и быть связан с Предпринимательской деятельностью.

Для защиты своего нарушенного или оспариваемого права заинтересованное лицо подает в арбитражный суд в письменной форме исковое заявление, содержание которого предусмотрено АПК. Решение принимается в заседании арбитражного суда по результатам полного и всестороннего исследования представленных доказательств, после заслушивания объяснений сторон, других лиц, участвующих в деле.

Решения арбитражного суда, не вступившие в законную силу, могут быть пересмотрены в апелляционной инстанции, которая заново рассматривает дело по существу в полном объеме. Десять федеральных арбитражных судов округов рассматривают кассационные жалобы на вступившие в законную силу решения.

Проверка законности решений арбитражных судов в порядке надзора осуществляется ВАС по заявлениям заинтересованных лиц. При незаконности и необоснованности судебного акта в Президиум ВАС приносится протест заинтересованным лицом, в том числе по своей инициативе.

В А.п. входят правоотношения и по исполнению принятых решений.

*Ариффулин А.А.*

## Аренда

АРЕНДА (польск. *arenda*, лат. *arrendare* – отдавать внаймы) – основанное на договоре срочное владение и пользование (или только пользование) имуществом за плату. Синоним – имущественный наем. Гражданское законодательство устанавливает особый правовой режим для отдельных видов А. (см. *Договор аренды, Аренда земельных участков, Аренда участков лесного фонда, Аренда транспортных средств*). Совершенно специфическим видом А. является международная аренда территории.

### Аренда земельных участков

АРЕНДА ЗЕМЕЛЬНЫХ УЧАСТКОВ – один из основных видов временного пользования землей, при котором собственник земли сам непосредственно не использует ее, а передает арендатору по договору за определенную плату. Договорный статус А.з.у. отличает ее от других видов пользования землей – постоянного (бессрочного), пожизненного наследуемого владения, где режим землепользования устанавливается нормами закона в бездоговорном порядке. По полноте и определенности своих прав и обязанностей арендатор занимает более выгодное положение по сравнению с обычным пользователем, получившим землю от государства на основании административно-правового акта (решения).

Арендаторами могут быть граждане, их объединения, хозяйственные товарищества, акционерные общества, другие юридические лица, иностранцы, лица без гражданства, международные организации, а также иностранные государства. Арендодателями государственной земли являются соответствующие государственные органы, уполномоченные законом или собственником сдавать землю в аренду:

- как правило, исполнительные органы субъектов РФ – в отношении земель, находящихся в собственности субъекта РФ;
- федеральные органы – в отношении федеральных земель.

Арендодателями земель, находящихся в муниципальной собственности, являются муниципальные органы.

Земли частных собственников сдаются в аренду ими самими.

Предметом договора А.з.у. является земельный участок, ограниченный в натуре (на местности). Границы земельного участка должны быть отражены на плане, прилагаемом к договору аренды. Сроки А.з.у. при долгосрочной аренде – до 50 лет, при краткосрочной – до 3 лет. Основные права и обязанности арендатора и арендодателя определены законом (ст. 606–624 ГК РФ, ст. 52, 53 ЗК).

Арендатор имеет право:

- самостоятельно хозяйствовать на земле, соблюдая ограничения, установленные договором, использовать для нужд хозяйства (без права продажи) имеющиеся на участке общераспространенные полезные ископаемые, торф, лесные угодья, водные объекты, пресные подземные воды;
- возводить хозяйственные и другие постройки, если это обусловлено договором;
- другие права.

Так, арендатор имеет право с согласия собственника сдавать земельный участок в субаренду (ст. 615, 618 ГК РФ), передавать права аренды в залог для обеспечения взятых на себя обязательств, вносить арендные права в качестве вноса в уставный капитал или паевого вноса в имущество юридического лица. Арендатор имеет также преимущественное перед другими лицами право продлить договор на новый срок, право расторгнуть договор досрочно, если возникают препятствия для его исполнения со стороны арендодателя (ст. 620, 621 ГК РФ).

Арендатор обязан: использовать земельный участок в соответствии с договором, своевременно вносить арендную плату, соблюдать ограничения (сервитуты) в использовании данного земельного участка, установленные законом или договором (ст. 614–616 ГК РФ, ст.

53 ЗК).

По соглашению сторон на арендатора могут быть возложены и другие обязанности в целях надлежащего использования земли, например, не употреблять на участке химикаты свыше обусловленной нормы или вообще их не применять, проводить специальные противоэрозионные мероприятия, соблюдать севообороты, проводить строительство только с разрешения арендодателя и т. д.-

Арендодатель имеет следующие права, закрепленные в ст. 619 ГК: получить от арендатора информацию о состоянии использования земли, своевременного получения арендной платы, расторгнуть договор досрочно, если арендатор пользуется земельным участком с существенным нарушением условий договора, ухудшает качество угодий, более двух раз подряд по истечении срока не вносит арендную плату.

Обязанностью арендодателя являются передача земельного участка арендатору в сроки и в состоянии, отвечающем условиям договора, предупреждение арендатора о правах третьих лиц на участок и других ограничениях при использовании участка. Для более полного регулирования отношений, связанных с арендой земель сельскохозяйственного назначения, постановлением Правительства РФ от 19 марта 1992 г. утверждена форма договора аренды этих земель.

Лит.: Земля и право: Пособие для российских землевладельцев. М., 1997.

*Жариков Ю.Г.*

## **Аренда транспортных средств**

АРЕНДА ТРАНСПОРТНЫХ СРЕДСТВ – один из видов арендных отношений (см. *Аренда*), основывающийся на договоре А.т.с., который подразделяется на:

а) договор А.т.с. (фрахтования на время) с экипажем, по которому арендодатель предоставляет его арендатору во временное владение и пользование за плату и при этом оказывает своими силами услуги по управлению им и технической эксплуатации;

б) аналогичный договор, но без экипажа и предоставления дополнительных услуг (ст. 632, 642 ГК РФ).

Общим для договоров этой группы является:

а) договоры А.т.с. заключаются только в письменной форме, независимо от срока действия договора и состава участников, т. е. с участием как юридических, так и физических лиц (ст. 633 и 643 ГК РФ);

б) к договорам А.т.с., относящихся к недвижимому имуществу (согласно ст. 130 ГК РФ недвижимым имуществом считаются воздушные и морские суда, а также суда внутреннего плавания), не применяются правила ст. 609 ГК РФ об обязательной государственной регистрации сделок с недвижимым имуществом;

в) на договоры А.т.с. не распространяется правило ст. 621 ГК РФ о возможном возобновлении договора на неопределенный срок – по истечении периода его действия и фактическом продолжении пользования имуществом – и о преимущественном праве арендатора на заключение нового договора А.т.с. на последующий период (ст. 632 и 642 ГК РФ). Это не лишает арендатора права по истечении срока А.т.с. повторно взять транспортное средство внаем, но уже на основе нового договора, заключаемого на общих основаниях;

г) транспортные средства берутся в аренду преимущественно в коммерческих целях, поэтому закон наделяет их арендаторов более широкими правами по использованию арендованного имущества по сравнению с обычными правилами аренды (ст. 615 ГК РФ). Арендатор транспортного средства может сдавать его в субаренду без согласия арендодателя (если иное не предусмотрено договором), от своего имени заключать с третьими лицами договоры перевозки и иные договоры, исходя из целей использования взятого в аренду транспортного средства, а если они не определены в договоре – в соответствии с назначением данного транспортного средства (ст. 638 и 647 ГК РФ);

д) особенности аренды отдельных видов транспортных средств устанавливаются

транспортными уставами и кодексами. Так, для безопасной эксплуатации воздушных и морских судов необходимо соблюдать ряд специальных требований, предусмотренных Воздушным и Водным кодексами, КТМ СССР.

Различия в правовом регулировании договоров А.т.с. с экипажем и без экипажа связаны главным образом с обязанностями сторон по их содержанию, эксплуатации, а также с ответственностью за причиненный вред.

На арендодателя, сдающего транспортное средство с предоставлением услуг по управлению им и технической эксплуатации, возлагается обязанность в течение всего срока действия договора поддерживать его в надлежащем состоянии, включая осуществление как капитального, так и текущего ремонта и предоставление необходимых принадлежностей (ст. 634 ГК РФ). При А.т.с. без экипажа все эти обязанности возлагаются на арендатора, который должен осуществлять ремонт, поддерживать надлежащее состояние арендованного имущества (ст. 644 ГК РФ). В договоре А.т.с. стороны не могут предусматривать иное распределение обязанностей по проведению ремонта находящегося в аренде имущества, чем указано в ГК РФ.

Арендодатель по договору А.т.с. должен обеспечивать нормальную и безопасную эксплуатацию транспортного средства в соответствии с целями аренды, указанными в договоре. В договоре А.т.с. может быть предусмотрено предоставление арендатору дополнительных услуг, выходящих за рамки технической эксплуатации транспортного средства.

Арендодатель (при А.т.с. с экипажем) обязан укомплектовывать экипаж транспортного средства. Состав и квалификация экипажа должны отвечать обязательным для сторон правилам и условиям договора, а если обязательными правилами такие требования не установлены – требованиям обычной практики эксплуатации транспортного средства данного вида. Члены экипажа в этих случаях являются работниками арендодателя, т. е. находятся с ним в трудовых отношениях. По всем вопросам управления и технической эксплуатации транспортного средства они подчиняются распоряжениям арендодателя, в части его коммерческой эксплуатации – распоряжениям арендатора.

Если в договоре А.т.с. не предусмотрено иное:

а) расходы по оплате услуг членов экипажа, а также расходы по их содержанию несет арендодатель, с которым они состоят в трудовых отношениях. Арендатор возмещает эти расходы арендодателю в составе арендных платежей (они должны учитываться при определении размера арендной платы);

б) расходы, связанные с коммерческой эксплуатацией транспортного средства, относятся на арендатора. В их состав входят затраты по оплате топлива и других материалов, используемых в процессе эксплуатации, внесению различных сборов (ст. 636 ГК РФ);

в) обязанность страховать транспортное средство, а также ответственность за ущерб, который может быть причинен им или в связи с его эксплуатацией (например, при международных перевозках), возлагается на арендодателя, если транспортное средство обслуживается его экипажем (ст. 637 ГК РФ), и на арендатора – при аренде без экипажа (ст. 646 ГК РФ).

При сдаче в А.т.с. с экипажем ответственность за вред, причиненный третьим лицам, несет арендодатель, являющийся владельцем транспортного средства – источника повышенной опасности и осуществляющий управление им (ст. 640 ГК РФ). Ответственность арендодателя перед третьими лицами (в виде обязанности возместить причиненный ущерб) наступает в этих случаях в соответствии с правилами ст. 1079 ГК РФ и другими положениями гл. 59 ГК РФ. Меры имущественной ответственности применяются независимо от вины владельца источника повышенной опасности. Основанием освобождения от ответственности может служить в таких случаях лишь наличие обстоятельств непреодолимой силы либо умысла потерпевшего, вследствие которых причинен ущерб (ст. 1079 и 1083 ГК РФ).

При А.т.с. без экипажа арендатор выступает по отношению к третьим лицам как



владелец источника повышенной опасности (ст. 1079 ГК РФ). В этой связи ответственность за вред, причиненный транспортным средством (его механизмами, устройствами, оборудованием), несет арендатор в соответствии с правилами гл. 59 ГК РФ (ст. 648 ГК РФ).

В случае гибели или повреждения транспортного средства, сданного в аренду с экипажем, на арендатора может быть возложена обязанность возместить арендодателю причиненные убытки лишь при условии, если последний докажет, что гибель или повреждение произошли по обстоятельствам, за которые арендатор отвечает в соответствии с законом или договором (ст. 639 ГК РФ). Все последствия случайной гибели или случайного повреждения транспортного средства несет арендодатель как его собственник (ст. 211 ГК РФ).

По истечении срока действия договора А.т.с. транспортное средство возвращается арендодателю.

*Шалкана Г.С.*

## **Аренда участков лесного фонда**

АРЕНДА УЧАСТКОВ ЛЕСНОГО ФОНДА – одна из специфических разновидностей аренды, форма использования лесных ресурсов.

Основанием возникновения права пользования участками лесного фонда на условиях аренды выступает договор аренды. По этому договору федеральный орган управления лесным хозяйством (арендодатель) обязуется предоставить лесопользователю (арендатору) участок лесного фонда за плату на срок от 1 года до 49 лет для осуществления одного или нескольких видов лесопользования.

Добытые в соответствии с договором А.у.л.ф. лесные ресурсы (продукция) являются собственностью арендатора. Субаренда участков запрещена. А.у.л.ф. регулируется ЛК, ГК РФ и Положением об аренде участков лесного фонда, утвержденным Правительством РФ 23 июля 1993 г. Договор А.у.л.ф. заключается в письменной форме и подлежит государственной регистрации в соответствии с гражданским законодательством.

Договор считается заключенным только с момента государственной регистрации. В договоре А.у.л.ф. указываются следующие условия:

- а) граница участка лесного фонда;
- б) виды лесопользования;
- в) размеры (объемы) лесопользования;
- г) срок аренды;
- д) размер арендной платы и порядок ее внесения;
- е) обязанности сторон по охране, защите участка лесного фонда и воспроизводству лесов;
- ж) порядок оплаты лесопользователю проведенных им лесохозяйственных работ (а также иные условия, определенные по усмотрению сторон).

Участки лесного фонда предоставляются в аренду на основании решений органов государственной власти субъектов РФ, принимаемых по представлению территориальных органов управления лесным хозяйством или по результатам лесных конкурсов.

Представление территориальных органов подготавливается с участием органов местного самоуправления и лесопользователей. На основании решений органов государственной власти субъектов РФ участки лесного фонда предоставляются в аренду на срок от 1 года до 5 лет лесопользователям, длительное время осуществляющим свою деятельность на данной территории и имеющим производственные мощности для заготовки и переработки древесины и других лесных ресурсов, а также расположенным на территории субъекта РФ сельскохозяйственным организациям.

Предоставление участков лесного фонда в аренду должно осуществляться гласно, с учетом интересов населения, проживающего на соответствующей территории. Арендатор должен иметь лицензию на осуществление соответствующей деятельности. Участки лесного

фонда, переданные в аренду, не подлежат переходу в собственность арендатора по истечении срока аренды. Выкуп арендованных участков запрещается.

*Русев Р.К.*

## **Арест**

АРЕСТ (лат. *arrestum* – судебное постановление) – 1) в уголовном праве РФ один из основных видов наказания, предусмотренный в перечне наказаний в ст. 44 УК. Регламентация А. содержится в ст. 54 УК.

А. заключается в содержании осужденного в условиях строгой изоляции от общества и устанавливается на срок от 1 до 6 месяцев.

А. может быть применен и в порядке замены обязательных или исправительных работ. В этом случае А. может быть назначен в соответствии с ч. 1 ст. 54 УК на еще меньший срок – менее 1 месяца.

Строгая изоляция означает содержание, установленное УИК для осужденных к лишению свободы, отбывающих наказание в ИТУ общего режима. Местом отбывания А. являются арестные дома. Перевод из одного арестного дома в другой допускается лишь в исключительных случаях. Осужденным к А. не предоставляются свидания с родственниками и другими лицами, за исключением свиданий с адвокатами и иными лицами, имеющими право на оказание юридической помощи. Им не разрешается получение посылок, передач и бандеролей, кроме содержащих предметы первой необходимости и сезонной одежды. Общее образование и профессиональная подготовка осужденных не осуществляется, передвижение без конвоя не допускается. Разрешается приобретать (один раз в месяц) продукты питания и предметы первой необходимости на сумму не свыше 20 % МРОТ, установлена ежедневная прогулка продолжительностью не менее одного часа. Телефонный разговор с близкими может быть дозволен осужденным лишь при исключительных личных обстоятельствах.

С учетом повышенно жесткого воздействия А. на осужденного закон ограничивает возможность применения этого наказания к определенному кругу лиц. Запрещается назначение А. лицам, не достигшим к моменту вынесения судом приговора 16-летнего возраста, а также беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до 8 лет. Смягчается порядок и условия исполнения наказания в виде А. несовершеннолетним осужденным. Им предоставляются свидания один раз в месяц продолжительностью до 3 часов с родителями или заменяющими их лицами. Продолжительность ежедневной прогулки, на которую имеют право несовершеннолетние, должна составлять не менее полутора часов. Военнослужащие отбывают А. на гауптвахте.

Наказание в виде А. (как и в виде обязательных работ, ограничения свободы) вводится в действие ФЗ по мере создания необходимых условий для исполнения этого вида наказания, но не позднее 2001 г.

2) В уголовно-процессуальном праве мера пресечения, состоящая в заключении под стражу обвиняемого (см. *Заключение под стражу*).

3) Самая строгая мера административного взыскания в законодательстве РФ (см. *Административный арест*).

4) Мера дисциплинарного взыскания, предусмотренная дисциплинарными уставами армии и органов внутренних дел (А. дисциплинарный).

5) См. также: *Арест имущества, Арест денежных сред ств.*

*Минская В.С.*

## **Арест денежных средств**

АРЕСТ ДЕНЕЖНЫХ СРЕДСТВ – запрет на осуществление права требования денежных средств, числящихся на банковском счете (в банковском вкладе), наложенный решением уполномоченного государственного органа.

А.д.с. обычно применяется с целью обеспечить исполнение решений о взыскании денежных средств с владельца счета (вклада) по гражданским и уголовным делам. А.д.с. налагается определениями судов и арбитражных судов, постановлениями органов предварительного следствия или дознания, вынесенными с санкции прокурора (ФЗ РФ от 3 февраля 1996 г. № 17-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Закон РСФСР "О банках и банковской деятельности в РСФСР").

Владелец счета (вклада) вправе обжаловать акты, налагающие А. д.с., в судебном порядке. Определения судов и судей обжалуются по правилам, установленным ГПК и АПК. Постановления органов дознания и предварительного следствия федеральных органов налоговой полиции обжалуются по правилам, установленным УПК, Законом РФ от 24 июня 1993 г. № 5238-1 "О федеральных органах налоговой полиции" и Законом РФ от 27 апреля 1993-г. № 4866-1 "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан".

*Белов В.А.*

## **Арест имущества**

АРЕСТ ИМУЩЕСТВА – проведение описи имущества и объявление запрета распоряжаться им (ст. 370 ГПК). А.и. применяется для обеспечения исполнения судебных решений и приговоров по решению суда или арбитражного суда. Действия по наложению А.и. производятся судебным приставом-исполнителем суда по месту нахождения ответчика (должника).

Опись имущества должника производится в количестве, необходимом для погашения присужденной взыскателю суммы (суммы иска) и расходов по исполнению (ст. 371 ГПК). Имущество должника оценивается судебным приставом-исполнителем. Если оценка отдельных предметов затруднительна либо если должник или взыскатель возражает против произведенной оценки, судебный пристав для определения стоимости имущества приглашает эксперта (ст. 373 ГПК).

Судебный пристав имеет право опечатать предметы, подвергшиеся описи. Опись имущества производится в присутствии должника и понятых. В случаях отсутствия должника опись составляется с участием кого-либо из совершеннолетних членов его семьи, а при отсутствии этих лиц – с участием уполномоченных жилищно-эксплуатационной организации или местной администрации. При описи имущества должник вправе заявить судебному исполнителю, на какие предметы взыскание должно быть обращено в первую очередь. Судебный пристав обязан удовлетворить такое заявление, если это не препятствует исполнению решения (ст. 371 ГПК).

В удостоверение факта наложения А.и. судебный пристав составляет акт об А.и. Акт должен содержать:

- указание времени и места его составления;
- наименование судебного пристава, составляющего акт, а также лиц, присутствовавших при составлении акта;
- наименование суда и решение, которое приводится в исполнение;
- наименование взыскателя и должника;
- название каждого занесенного в акт предмета, отличительные его признаки (вес, метраж, степень износа и т. п.), оценку каждого предмета в отдельности и стоимость всего имущества;
- указание на то, какие предметы были опечатаны, если опечатывание производилось;
- наименование лица, которому имущество передано на хранение, и его адрес, если хранение имущества возлагается не на самого должника;
- отметку о разъяснении должнику и другим лицам порядка и срока обжалования действий судебного исполнителя, а также о разъяснении должнику или хранителю имущества их обязанностей по хранению и об ответственности за растрату, отчуждение или

сокрытие переданного на хранение имущества;

– замечания и заявления взыскателя, должника, лиц, присутствовавших при описи, и распоряжения по ним судебного исполнителя,

Акт об А.и. подписывается судебным приставом, взыскателем, должником, хранителем имущества и другими лицами, присутствовавшими при его составлении, копия акта вручается должнику (ст. 372 ГПК).

Имущество должника, на которое наложен А.и., передается на хранение под расписку должнику или другим лицам, назначенным судебным исполнителем. Хранитель может пользоваться этим имуществом, если по свойствам имущества пользование им не ведет к уничтожению имущества или уменьшению его ценности. Хранитель, если таковым не является должник или член его семьи, получает вознаграждение по установленной таксе. Кроме того, хранителю возмещаются произведенные им необходимые расходы за вычетом фактически полученной выгоды от использования этого имущества (ст. 374 ГПК). Изъятые у должника валютные ценности, ювелирные и другие бытовые изделия из золота, серебра, платины и металлов платиновой группы, драгоценных камней и жемчуга, а также лом таких изделий сдаются судебным приставом на хранение в учреждение ЦБ или Сберегательного банка РФ. Обнаруженные у должника денежные суммы, необходимые для погашения присужденной взыскателю суммы и расходов по исполнению, изымаются у должника и вносятся на депозитный счет суда, при котором он состоит (ст. 375 ГПК).

При обращении взыскания на жилое строение судебный пристав выясняет вопросы, касающиеся принадлежности строения должнику, действительной стоимости строения, наложения на строение ареста и лежащих на нем обременений. Удостоверившись в принадлежности строения должнику, он включает в опись все строение или часть его (в зависимости от размера взыскания), налагает на него арест и направляет в местную администрацию или специально уполномоченный орган предложение о регистрации А.и., а также сообщает об этом в нотариальную контору по месту нахождения строения. О наложении ареста на заложенное строение судебный пристав немедленно извещает залогодержателя (ст. 377 ГПК).

При получении сообщения о наличии имущества должника у других лиц судебный пристав налагает арест на это имущество. В случае если нахождение имущества должника у других лиц обусловлено заключенным между ними договором, вопрос о возможности сохранения за другими лицами вытекающих из договора прав и об изъятии имущества решается в порядке, предусмотренном ст. 429 ГПК. Имущество должника, находящееся у государственных предприятий, учреждений и организаций, не подвергается аресту (ст. 391 ГПК) (о специальных правилах об А.и. в виде денежных средств на счетах и во вкладах см. *Арест денежных средств* ).

*Белов В.А.*

## **Арестные дома**

**АРЕСТНЫЕ ДОМА** – в дореволюционной России места заключения, где отбывали краткосрочное лишение свободы (арест) по приговорам мировых судей, городских судей и земских начальников.

В РФ (с 1997 г.) – специальные учреждения, в которых отбывают наказание осужденные к аресту (ст. 68 УИК). В А.д. наказание отбывается по месту осуждения.

## **Аристотель**

**АРИСТОТЕЛЬ** (384–322 гг. до н. э.) – один из наиболее известных древнегреческих мыслителей, философ и ученый, энциклопедист, основатель перипатетической школы. Ученик и критик Платона.

А. родился в эллинском городе Ста-гире (восточное побережье п-ва Халкидика),

поэтому в литературе его иногда называют Стагиритом. В 17 лет приехал в Афины, учился там, а затем преподавал в платоновской Академии. В 347 г. до н. э. А. основал свою философскую школу – Ликей (лицей).

А. написал большое количество произведений, но многие из них утеряны. Исследованию политико-правовых явлений посвящены такие сохранившиеся работы, как «Политика», «Афинская политая» и «Этика».

Государственно-правовая проблематика рассматривается А. с позиций идеального понимания греческого полиса (города-государства), в котором происходит политическое общение людей – свободных и равных.

Государство возникло, подобно семье и селению, в результате естественного развития. Семья и селение – это первичные формы общения людей, государство – высшая форма общения, которая объединяет все остальные. В государстве все формы общения достигают своей цели (блага) и получают завершение. Человек – существо политическое по своей природе, и в государстве он завершает свое развитие. А. считает, что не все народности достигли такого уровня. Например, варвары, у которых не развита человеческая природа, не способны создать политическую форму жизни. В этом проявилась эллиоцентристская позиция А.

Гражданином может быть только тот, кто «обладает совокупностью гражданских прав», может участвовать в отправлении функций законосоветательной и судебной власти государства. Определение государства зависит от понятия гражданина. С этой точки зрения государство – достаточная для самодовлеющего существования совокупность граждан. В каждой форме государства имеется свое понятие гражданина (отсюда вывод А., что с изменением понятия гражданина – и соответственно формы государства – изменяется само государство).

Критерием определения формы государства у А. является верховная власть. Государственная форма определяется числом властвующих (один, немногие, большинство). Кроме того, А. делит формы государства на правильные и неправильные. В государствах правильных форм правители руководствуются общественной пользой, неправильных – личными интересами. Согласно А., возможны шесть форм государственного строя: три правильные и три неправильные.

Из форм правления, имеющих в виду общую пользу, правильны:

- монархия (или царская власть) – правление одного;
- аристократия – правление немногих (но более одного) и
- полития – правление большинства.

А. считает последнюю самой правильной формой. Все остальные формы – отклонения от политии. Как лучшая форма государства, она соединяет в себе лучшие стороны олигархии и демократии, но не имеет их недостатков. Полития – «средняя» форма государства, основанная на «среднем элементе» – наилучшем классе общества со средним размером имущественного состояния, которому и принадлежит власть в государстве.

Все правильные формы государственного устройства могут при известных условиях отклоняться и вырождаться в неправильные: тиранию, олигархию, демократию. А. критикует крайнюю демократию, так как власть в ней принадлежит демосу, а не закону, и с одобрением относится к цензовой демократии, которая считается с законом и основывается на примирении богатых и бедных. Тирания – наихудшая из форм государственного строя и всего дальше отстоит от его сущности: она не направлена на защиту интересов подданных и всегда возникает против их желания.

Олигархия – вырожденная форма аристократии, считает А. Это своекорыстное господство меньшинства, состоящего из богатых. Демократия – такая же своекорыстная форма господства большинства, состоящего из бедных.

Отсутствие равенства, по А. есть та причина, по которой происходят в государстве междоусобицы и мятежи. Когда в обществе нарушается относительный характер равенства и искажается принцип политической справедливости, возникают перевороты. Принцип

политической справедливости требует руководствоваться либо количественным равенством, либо равенством по достоинству. В демократии относительное равенство влечет за собой абсолютное равенство, а в олигархии, наоборот, относительное неравенство вызывает неравенство абсолютное. Такая ошибка в исходных принципах государственных форм и приводит к переворотам.

А. предлагает свой проект идеального государства, который он противопоставляет отвергнутым теориям государственного устройства (Платона, Фалея Халцедонского и др.), а также осужденным формам реально существовавших в его время государств.

В «Политике» (гл. II кн. I), характеризуя идеальное государство, А. говорит о большом числе рабов в нем. При этом рабы исключаются из числа членов общества, обладающих политическими правами. Рабы даже не входят в состав аристотелевского государства; они его экономическая и социальная предпосылка, но не признанный политический элемент. Гражданских прав лишены также ремесленники, торговцы, "толпа матросов".

Территория государства должна быть хорошо ориентирована по отношению и к морю, и к материку. Земля в государстве делится на две части: для общего пользования и для частного владения граждан.

Хороший законодатель, истинный политический деятель, по мнению А., должен обеспечить гражданам досуг и мир, поскольку "конечной целью войны служит мир, работы – досуг". А. высоко ценил благо мира. Он считал войну противной идее права. Эту мысль развили в дальнейшем критики войны и сторонники "вечного мира", в частности немецкие мыслители Кант и Фихте.

У А., как и у Платона, справедливое и законное совпадают. Право – это политическая справедливость и норма политических отношений между людьми. "Понятие справедливости связано с представлением о государстве, так как право, служащее критерием справедливости, является регулирующей нормой политического общения", – полагал А. Право вообще А. называл "политическим правом", так как неполитическое право невозможно. Право вообще, по А., отсутствует в неполитических формах правления, например в деспотиях.

Политическое право бывает двух видов – естественное и условное (воле-установленное). В учении А. эти два вида различаются между собой, но оба относятся к политическим явлениям.

Естественное право А. определяет как такое, которое "везде имеет одинаковое значение и не зависит от признания или непризнания его". К условному праву А. относит всеобщие соглашения и установления закона, причем последние делятся на писанные и неписанные. Неписанные законы включают в себя также правовые обычаи (обычное право). Под условным правом у А. понимается все то, что позже стало обозначаться термином "позитивное (положительное) право".

В концепции А. существенным качеством закона признается его соответствие праву и политической справедливости. "Всякий закон в основе предполагает своего рода право". Отступление закона от права приводит к вырождению закона в средство деспотизма. Политическое правление основано на законе и не зависит от людей. А. считал, что правители подвержены чувствам, закон же – "уравновешенный разум".

Историческая заслуга А. заключается в попытке энциклопедического охвата действительности и систематизации ее в учении о государстве и праве.

**Лит.:**

Полный свод всех древних биографических свидетельств об Аристотеле в комм.: J. During. Aristotele in the ancient biographical tradition, 1957;

Лучшие издания греческого текста отдельных трактатов в сериях: Oxford Classical Texts и Collection G. Bude (P.); рус. пер. Соч. в 4-х томах. Т. 1–3. М., 1975–1981;

Аристотель. Соч. в 4-х томах. М., 1975;

Политика. Пер. С.А. Жебе лева. СПб., 1911;

Доватур А.И. Политика и полития Аристотеля. М.-Л., 1965;

- Рожанский И. Д.* Развитие естествознания в эпоху античности. М., 1979;
- Brockter W., Aristoteles.* Fr./M., 1964;
- Poss W.D.* Aristotele. L, 1964;
- Лосев А.Ф.* Аристотель: жизнь и смысл. М., 1982.
- Тимошевская А.Д.*

## Арктика

АРКТИКА – часть земного шара, прилежащая к Северному полюсу и ограниченная с юга Северным полярным кругом, находящимся на 66°33 с.ш.; включает окраины материков Евразии и Северной Америки, почти весь Северный Ледовитый океан с островами и окраинными морями (Баренцево, Белое, Карское, Море Лаптевых, Восточно-Сибирское и Чукотское). Площадь А. составляет 21 млн. кв. км. На арктическую материковую сушу приходится 8 млн. кв. км, она вся находится под суверенитетом арктических государств.

Международно-правовой статус А. характеризуется следующими особенностями. А. разделена на 5 секторов, основанием которых служат северные побережья РФ, Канады, США, Норвегии и Дании (о. Гренландия), боковыми гранями – меридианы, соединяющие крайние западные и восточные точки побережий, а вершиной – Северный полюс. Система секторов сложилась на основе длительного разграничения прав и интересов соответствующих государств. Это разграничение в 1920-30-е гг. получило всеобщее признание, было закреплено в Парижском договоре 1920 г. по архипелагу Шпицберген, решением международного арбитража 1933 г., признавшего спор между Норвегией и Данией о принадлежности Гренландии в пользу Дании. В 1925 г. об А. был принят закон в Канаде, в 1926 г. – соответствующий акт в СССР. К настоящему времени нет единого многостороннего документа о международно-правовом статусе А.

Российский сектор в А. - самый большой. Права России на острова в Северном Ледовитом океане, вытекающие из фактов открытия, давности владения и освоения, были провозглашены в 1916 г., а затем были подтверждены в Ноте НКВД от 6 ноября 1924 г. в связи с попытками Канады и США закрепить на о. Врангеля и Герольда. Правовой статус российского сектора А. регулируется постановлением Президиума ЦИК СССР от 15 апреля 1926 г. В соответствии с ним к российской территории относятся все открытые и могущие быть открытыми земли и острова, расположенные в Северном Ледовитом океане, к северу от территории РФ до Северного полюса в пределах между меридианом 32°04'35" в.д. и меридианом 168°49'30" з.д. Исключение составляют лишь восточные острова архипелага Шпицберген, лежащие между 32 и 35° в.д., принадлежащие Норвегии по Парижскому договору 1920 г.

Правовой статус Северного Ледовитого океана соответствует статусу открытого моря, за исключением некоторых районов, в которых в целях общей защиты оборонных интересов арктических государств, обеспечения безопасности судоходства и сохранения природной среды сделаны определенные изъятия в пользу прибрежных государств.

*Стародубцев Г.С.*

## Артель

АРТЕЛЬ – организационно-правовая форма юридического лица, основанная на имущественных вкладах и личном трудовом участии собственных учредителей.

В дореволюционной России под А. понималось общество работников, составленное на добровольной основе для отправления служб и работ, "силам одного человека несоизмерных". Члены А. разделялись на собственно артельщиков – лиц, полностью внесших вступительный взнос ("вкуп"), и новиков (мальчиков), внесших часть «вкупа». Различие правового положения артельщиков и новиков состояло в том, что первые получали за работу сполна, а вторые – пропорционально внесенной ими части взноса.

В России периода нэпа в основном сохранилась А. в ее традиционном понимании. В посленэповской Советской России термином "А." обозначалось трудовое объединение старателей. В настоящее время термин "А." является синонимичным термину "производственный кооператив", что закреплено в ст. 107 ГК РФ. Подробнее об этом см. *Производственный кооператив*.

Белов В.А.

## Архипелажные воды

АРХИПЕЛАЖНЫЕ ВОДЫ (греч. *arche* – начало, главенство и *pelagos* – море) – воды, разделяющие и окружающие группы островов, составляющие единое географическое и политическое целое и подпадающие под суверенитет какого-либо одного островного государства. Один из наиболее молодых институтов международного морского права, сформировавшийся в ходе работы Третьей конференции ООН по морскому праву 1973–1982 гг.

Основное содержание юридического статуса А.в. закреплено в принятой в 1982 г. Конвенции ООН по морскому праву (вступила в силу 16 ноября 1994 г.): распространение суверенитета государств-архипелагов на омывающие их территории воды, воздушное пространство над ними, их дно и недра, а также весь комплекс имеющихся там живых и неживых природных ресурсов. Второй составной элемент правового положения А.в. – предоставляемое иностранным мореплавателям право мирного прохода через указанные воды, как это имеет место в территориальном море (см. *Территориальные воды*).

Кроме того, они наделяются правом архипелажного прохода по морским коридорам, устанавливаемым государствами-архипелагами как в А.в., так и в прилегающем к ним территориальном море (последнее относится и к пролету иностранных летательных аппаратов). Конвенция предусматривает, что морские и воздушные коридоры могут прокладываться через А.в. и территориальные воды, включая все обычные пути прохода, используемые в качестве путей для международного судоходства или пролета над этими водами, а то, что касается судов – включая все обычные судоходные фарватеры при условии, что отсутствует необходимость дублировать одинаково удобные пути между одними и теми же пунктами входа и выхода.

А.в. включают в себя расположенные между островами государства-архипелага воды, отграничивающиеся от других частей окружающих морских пространств прямыми исходными (базисными) линиями, соединяющими наиболее выдающиеся в море точки самых удаленных из островов, географически тяготеющих к архипелагу, и осыхающих рифов. Предусматривается, что длина каждой из таких линий не должна превышать 100 морских миль, с тем, однако, что до 3 % от общего числа этих линий, замыкающих архипелаг по периметру, может превышать указанный лимит до максимума, равняющегося 125 морским милям. В общий периметр государства-архипелага могут быть включены главные его острова и район, в котором соотношение между площадью акватории и площадью суши, включая атоллы, находится в пределах от 1:1 до 9:1. Если же часть А.в. государства-архипелага лежит между двумя частями непосредственно прилегающего соседнего государства, то традиционные права и интересы последнего в таких водах сохраняются и уважаются.

В пределах А. в., где государство-архипелаг не установило морских и воздушных коридоров, за иностранными судами всех флагов сохраняется право архипелажного прохода(пролета) с использованием для этого обычных (существовавших до сих пор) путей. С учетом различий в регулировании к плаванию в А.в. применяются те же конвенционные положения, под действие которых подпадает транзитный проход через указанные проливы. Это означает, что государства-архипелаги не должны препятствовать транзитному проходу либо его приостанавливать. В то же время при установлении морских коридоров они могут предписывать мореплавателям схемы разделения путей для обеспечения безопасного



прохода судов по узким фарватерам в таких коридорах А.в. Государства-архипелаги, когда этого требуют обстоятельства и после надлежащего оповещения мореплавателей, могут заменять любые морские коридоры или схемы разделения, установленные в А.в. ранее, другими морскими коридорами или схемами разделения. Непременное условие установления или замены морских коридоров или схем разделения движения – их соответствие общепринятым международным правилам и предварительное (до введения в действие) утверждение соответствующих предложений архипелажного государства компетентной международной организацией.

Обязанности мореплавателей в А.в. состоят в том, чтобы при проходе (пролете) не отклоняться более чем на 25 морских миль в любую сторону от осевых линий, установленных государством-архипелагом в морских (воздушных) коридорах, и не приближаться к берегам ближе чем на 10 % расстояния между ближайшими точками на островах, граничащих с данным морским (воздушным) коридором (см. также *Архипелажный проход*).

Конвенция 1982 г. не наделяет государства правом устанавливать режим А.в. в отношении морских пространств, отделяющих их основную территорию от далеко отстоящих от нее островов, как это, например, имеет место в Великобритании. или Японии.

Осуществляя суверенитет в А.в., государство-архипелаг обязано признавать традиционные права на рыболовство и другие виды правомерной деятельности непосредственно прилегающих соседних государств в определенных районах А.в. Порядок и условия реализации таких прав и такой деятельности, включая их характер, объем и районы, по просьбе любого из заинтересованных государств регулируются двусторонними соглашениями между ними. Такие права не могут передаваться третьим государствам или их гражданам либо осуществляться совместно. Суверенитет в отношении своих А.в. не должен наносить ущерба существующим подводным кабелям, которые проложены другими государствами и проходят через эти воды, не подходя к берегу. Поддержание в исправном состоянии и замена таких кабелей производятся заинтересованными государствами с разрешения соответствующего государства-архипелага, выдаваемого по получении им надлежащего уведомления.

*Волосов М.Е.*

### **Архипелажный пролет**

АРХИПЕЛАЖНЫЙ ПРОЛЕТ – осуществление воздушным (летательным) аппаратом независимо от того, в каком государстве он зарегистрирован, пролета над архипелажными водами (по установленным государством-архипелагом воздушным коридорам). Является одним из видов архипелажного прохода. Требования к воздушным летательным аппаратам, осуществляющим А.п., в целом совпадают с требованиями, установленными Конвенцией ООН по морскому праву 1982 Г. в отношении транзитного прохода через проливы, используемые для международного судоходства.

*Волосов М.Е.*

### **Архипелажный проход**

АРХИПЕЛАЖНЫЙ ПРОХОД – осуществление иностранными мореплавателями всех флагов (любой национальности) нормального судоходства по устанавливаемым государствами-архипелагами в своих архипелажных водах морским коридорам. Соответствующее право предусмотрено Конвенцией ООН по морскому праву 1982 г.) единственно с целью непрерывного, быстрого и беспрепятственного транзита из одной части открытого моря или исключительной экономической зоны в другую часть открытого моря или исключительной экономической зоны. Суда, осуществляющие право А.п., должны соблюдать применимые морские коридоры и схемы разделения движения, установленные в

соответствии с положениями Конвенции.

При осуществлении А.п. суда обязаны, в числе прочего:

– воздерживаться от любой угрозы силой или ее применения против суверенитета территориальной целостности или политической независимости государства-архипелага или каким-либо другим образом в нарушение принципов международного права, воплощенных в Уставе ООН;

– воздерживаться от любой деятельности, кроме той, которая свойственна их обычному порядку непрерывного и быстрого транзита, за исключением случаев, когда такая деятельность вызвана обстоятельствами непреодолимой силы или бедствием;

– соблюдать общепринятые международные правила, процедуры и практику, которые касаются обеспечения безопасности на море, включая Международные правила предупреждения столкновения судов в море, а также устанавливающие порядок предотвращения, сокращения и сохранения под контролем загрязнения с судов.

Суда, осуществляющие право А.п., обязаны, кроме того, соблюдать законы и правила, установленные государством-архипелагом в отношении безопасности судоходства, регулирования движения в морских коридорах и в соответствии со схемами разделения движения, предотвращения, сокращения и сохранения под контролем загрязнения нефтью, нефтесодержащими отходами и другими ядовитыми веществами, недопущения рыболовства, погрузки или выгрузки любых товаров или валюты, посадки или высадки лиц.

Когда судно или летательный аппарат, обладающие суверенным иммунитетом (т. е. принадлежащие какому-либо государству), нарушают вышеупомянутые законы и правила, государство флага судна или регистрации летательного аппарата несет международную ответственность за любой ущерб или убытки, причиненные данному архипелажному государству. Со своей стороны, государства-архипелаги не должны препятствовать осуществлению А.п., а, напротив, обязаны соответствующим образом оповещать о любой известной им опасности для судоходства или пролета над архипелажными водами. Не должно допускаться никакого приостановления А.п.

*Волосов М.Е.*

### **Ассоциация диспетчеров**

АССОЦИАЦИЯ ДИСПАШЕРОВ – организация при Торгово-промышленной палате РФ, которая устанавливает наличие общей аварии при кораблекрушении или происшествиях на море, исчисляет ее размеры, определяет стоимость имущества, участвующего в покрытии общей аварии, и составляет соответствующий документ – диспашу.

### **Ассоциация международного права**

АССОЦИАЦИЯ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА – 1) учрежденная в 1873 г. (Брюссель) неправительственная международная организация научно-прикладного характера, цели которой состоят в изучении закономерностей развития международных отношений, способствовании прогрессивному развитию международного публичного права и международного частного права, подготовке для заинтересованных правительств предложений по разрешению международно-правовых проблем и достижению взаимопонимания между народами.

Первоначально (до 1895 г.) именовавшаяся Ассоциацией по реформе и кодификации права народов, А.м.п. за время своего существования оказала серьезное позитивное воздействие на формирование многих институтов современного международного права. Это выразилось, например, в создании при непосредственном участии объединившихся под ее эгидой правоведов всех континентов и правовых школ таких организаций, как действующая поныне Гаагская конференция по международному частному праву (1893), Международный институт по унификации частного права при Совете Лиги Наций – УНИДРУА (1928),

Комиссия ООН по праву международной торговли – ЮНСИТРАЛ (1996). На основе прикладных разработок этих организаций приняты и эффективно действуют многочисленные конвенции, направленные на устранение коллизий национального законодательства в области семейного, наследственного, финансового права, интеллектуальной собственности, международной торговли, транспорта, туризма, международного гражданского процесса, арбитражного производства и т. д. Уставом А.м.п. предусматривается возможность участия в ее работе на условиях индивидуального и коллективного членства правоведов-теоретиков, юристов-практиков, адвокатов, работников правоохранительных, право-применительных и законодательных органов государственной власти различных стран, политических и общественных деятелей, дипломатов, представителей профессуры высшей школы.

Организационная структура А.м. п; включает созываемую один раз в два года Конференцию – главный представительный орган, Административный совет – главный исполнительный орган, состоящий из президента Ассоциации и председателей национальных отделений, а также действующие на постоянной основе профильные комитеты, каждый из которых ведет разработку проблематики в одной из отраслей международного публичного или частного права, готовит доклады для рассмотрения их на очередных конгрессах, проекты международных нормативных актов.

Местонахождение штаб-квартиры А.м.п. – г. Лондон.

2) Российская ассоциация международного права (до 1991 г. – Советская А.м.п.), образованная 17 апреля 1957 г. в соответствии с постановлением Президиума Академии наук СССР и других директивных инстанций независимая общественная организация, цели которой состоят во всемерном содействии укреплению и повышению роли прогрессивных принципов и норм международного права. Важное место в деятельности Российской А.М.п. занимает стимулирование развития в стране науки международного права, а также ознакомление широкой научной общественности, работников-прикладников с новейшими идеями в области международной юриспруденции, с деятельностью межгосударственных организаций, с международно-правовыми актами, ходом работ дипломатических конференций, двусторонних контактов тех или иных стран по юридическим вопросам. Постоянное внимание Российской А.М.п. обращено на повышение научного потенциала юристов-международников в ходе их подготовки в вузах, аспирантуре, в таких специализированных центрах подготовки юристов-международников, как Московский государственный институт международных отношений, Дипломатическая академия МИД РФ.

Солидный вклад в развитие международного права связан с именами многих ее членов, известных своей деятельностью в Международном Суде ООН (Ф.И. Кожевников, В.С. Верещетин), Комиссии международного права ООН (Г.И. Тункин, Н.А. Ушаков, И.И. Лукашук), главных органах ООН, ее специализированных учреждений, других межгосударственных организаций (А.П. Мовчан, В.И. Собакин, Г.Н. Пирадов, Г.П. Жуков, О.Н. Хлестов), а также на крупных дипломатических конференциях (С.Б. Крылов, Е.Н. Дурденевский, С.В. Молодцов, Ю.М. Колосов, Е.Т. Усенко, Г.Б. Старушенко, Б.М. Клименко, И.П. Блищенко и др.).

Главные органы Российской А.М.п.: ежегодное общее собрание ее членов, избираемый сроком на 3 года Исполком, в составе которого действует оперативный орган – Бюро Исполкома, ревизионная комиссия, редакционная коллегия, а также работающие на постоянной основе профильные комитеты (всего их 31), в задачи которых входит подготовка материалов для заслушивания на общих собраниях по соответствующим направлениям науки международного права (публичного и частного). Печатный орган Российской А.М.п. – Российский ежегодник международного права (до 1991 г. – Советский ежегодник международного права).

Российская А.М.п. – коллективный член А.М.п. с 1957 г.

Пост Председателя Российской А.М.п. с момента ее основания до своей кончины в

1993 г. бессменно занимал чл. – корр. РАН Тункин Г.И. В настоящее время Председателем является проф. Колодкин А.Л.

*Волосов М.Е.*

## **Атташе**

АТТАШЕ (фр. *attache* – причислять, прикомандировывать, прикреплять) – должность или ранг, звание, присваиваемое дипломатическим работникам некоторых категорий, к числу которых относятся представители военного и некоторых других министерств или ведомств страны, аккредитующей таких лиц в иностранных государствах – А. военные, военно-морские, военно-воздушные, а также А. специальные – по промышленности и сельскому хозяйству, финансам и торговле (А. коммерческие), транспорту и связи, труду и культуре, науке и технике.

Задачи А. этой категории:

– изучение в стране пребывания комплекса вопросов, относящихся к их профессиональному профилю;

– ведение работы по развитию деловых связей с компетентными государственными и общественными органами страны пребывания;

– консультирование главы и других работников отечественного дипломатического представительства;

– информирование представляемого министерства или ведомства о политике и ситуации в государстве аккредитования в соответствующей области жизни;

– участие в подготовке дипломатических документов, проектов международных договоров, в переговорном процессе.

А. по вопросам печати или пресс-А. - ответственный работник дипломатического представительства, входящий в состав дипломатического персонала и выполняющий функции информационного характера. На пресс-А. возлагается работа по поддержанию связей с соответствующими подразделениями органов государственной власти страны пребывания, СМИ, представителями общественных организаций.

А. почетные – в практике некоторых зарубежных государств лица, проходящие стажировку на нештатной основе (безвозмездно) в дипломатических представительствах государств, гражданами которых они являются, с целью приобретения опыта работы в данной области и возможного зачисления на постоянную службу в ведомстве иностранных дел своей страны.

А. дипломатический – дипломатический работник начальной (низшей) ступени, зачисляемый обычно сразу после окончания учебного заведения на работу в центральном аппарате ведомства иностранных дел, зарубежном дипломатическом, торговом либо ином представительстве государства, гражданином которого он является. В РФ – учрежденный в 1943 г. младший ранг работника дипломатической службы, присваиваемый приказом министра иностранных дел независимо от назначения на ту или иную должность в аппарате ведомства иностранных дел или зарубежного дипломатического представительства.

*Волосов М.Е.*

## **Аттестация государственного служащего**

АТТЕСТАЦИЯ ГОСУДАРСТВЕННОГО СЛУЖАЩЕГО – определение квалификации государственного служащего с целью проверки соответствия его занимаемой должности. В соответствии с ФЗ РФ от 31 июля 1995 г. № 119-ФЗ "Об основах государственной службы Российской Федерации" и Положением о проведении аттестации федерального государственного служащего, утвержденным Указом Президента РФ от 9 марта 1996 г. № 353 аттестации подлежат служащие, замещающие в государственных органах должности определенного уровня (от младших до высших). Установлено, что А.г.с. проводится не реже

1 раза в 4 года и не чаще 1 раза в 2 года. Не подлежат А.г.с. следующие категории государственных служащих:

- состоящие в должности соответствующей группы менее 1 года;
- достигшие предельного возраста, установленного для замещения должности;
- женщины в состоянии беременности;
- находящиеся в отпуске по уходу за ребенком;
- в течение года с момента замещения должности по конкурсу, присвоения квалификационного разряда (классного чина, дипломатического ранга), окончания обучения в системе повышения квалификации или переподготовки, сдачи государственного квалификационного экзамена. А.г.с. проводится в целях совершенствования работы с кадрами федеральных государственных служащих, определения уровня их профессиональной подготовки и соответствия занимаемым должностям, решения вопросов о присвоении аттестуемому соответствующего квалификационного разряда. Для проведения А.г.с. создается аттестационная комиссия в составе председателя, заместителя председателя, секретаря и членов комиссии. В нее входят представители юридической, кадровой служб государственного органа, представители профсоюзной организации и независимые эксперты.

При проведении А.г.с., занимающих высшие и главные государственные должности, состав комиссии согласуется с Советом по вопросам государственной службы при Президенте РФ.

В комиссию не позднее 2 недель до дня проведения А.г.с. на аттестуемого представляется утвержденный вышестоящим руководителем отзыв. А.г.с., как правило, проводится в присутствии аттестуемого. Аттестационная комиссия считается правомочной, если на заседании присутствует не менее 2/3 ее состава.

Решение комиссии принимается в отсутствие аттестуемого и его непосредственного руководителя открытым или тайным голосованием простым большинством голосов. Аттестуемый государственный служащий, являющийся членом комиссии, в голосовании не участвует. При равенстве голосов решение о признании аттестуемого соответствующим занимаемой должности считается принятым.

Решение комиссии может содержать одну из следующих оценок аттестуемого:

- соответствует замещаемой государственной должности;
- соответствует замещаемой государственной должности при условии выполнения рекомендаций аттестационной комиссии;
- не соответствует замещаемой государственной должности.

Выводы по результатам А.г.с. заносятся в аттестационный лист, с которым аттестуемый знакомится под расписку. Аттестационный лист и отзыв хранятся в личном деле государственного служащего. Вопросы, связанные с проведением А.г.с., могут рассматриваться вышестоящим государственным органом или по инициативе несогласных с решением аттестационной комиссии в суде.

А.г.с., кроме персональной оценки профессиональных качеств государственного служащего, может преследовать иные цели: проведение в 1992 г. аттестации служащих для установления разрядов по Единой тарифной сетке по оплате труда работников бюджетной сферы или проведение внеочередной аттестации в порядке реализации требований Указа Президента РФ от 4 апреля 1992 г. № 361 "О борьбе с коррупцией в системе государственной службы".

*Колодкин Л.М.*

## **Атторней**

**АТТОРНЕЙ** (англ. *attorney* – уполномоченный, доверенный) – в англосаксонских странах доверенный представитель, оказывающий юридические услуги какому-либо лицу или компании. В США А. именуется также государственным должностное лицо, выполняющее функции обвинителя или защитника. Служба А. (американский аналог

прокуратуры) участвует наряду с полицией в расследовании уголовных дел. А. вправе возбуждать уголовные дела и предъявлять обвинения. В США функционируют две параллельные системы А. - федеральная и штатов. Первую возглавляет генеральный атторней США (он же руководитель министерства юстиции), назначаемый президентом "по совету и с согласия Сената на 4 года". Контроль за исполнением федеральных законов на местах осуществляют подчиненные генеральному А. федеральные окружные А. (всего их в США 94), которые, кроме того, поддерживают в суде обвинение. Систему А. штатов возглавляет генеральный А. штата.

Местные А.(округов, районов, городов) осуществляют расследование преступлений. В крупных городах в распоряжении А. находится постоянно действующий следственный орган, состоящий из специально выделяемых для этой цели сотрудников полиции (детективы А.).

По делам, расследуемым полицией, А. контролирует правильность расследования, составляет обвинительное заключение и направляет дело в суд. А. также могут выступать в гражданских делах, если одной из сторон (заинтересованных лиц) является государство, штат или муниципальное образование(графство, город).

*Лит.: Боботов С.Б., Жигачев И.Ю. Введение в правовую систему США. М., 1997.*

## **Аудиовизуальное произведение**

АУДИОВИЗУАЛЬНОЕ ПРОИЗВЕДЕНИЕ – один из видов произведений, охраняемых авторским правом. А.п. представляет собой зафиксированное на материальном носителе произведение, состоящее из движущихся изображений, воспринимаемых зрительно; наличие звука при этом необязательно. К А.п. относятся кино-, теле- и видеофильмы, зафиксированные на материальном носителе телепередачи, клипы, диафильмы, слайд-фильмы и т. п. Отдельный кадр фильма (передачи) не входит в понятие А.п.

А.п. имеет две особенности:

- в их создании участвует большое число авторов;
- для их создания требуются большие материальные затраты, которые обычно осуществляют не авторы, а изготовители – физические или юридические лица, оплачивающие создание А.п.

В этой связи законодательство РФ об авторском праве устанавливает особые правила, касающиеся А.п.

Авторами А.п. считаются только следующие лица:

- режиссер-постановщик;
- автор сценария;
- автор музыкального произведения, специально созданного для этого А.п.

Все остальные лица, внесшие творческие вклады в создание А.п. (автор романа, положенного в основу сценария, оператор-постановщик, художник-постановщик, автор слов использованной песни) не считаются авторами А.п.

Авторы А.п., заключая авторский договор или трудовой договор с изготовителем А.п., предоставляют по нему изготовителю исключительное право на воспроизведение, распространение, публичное исполнение, передачу в эфир или по кабелю А.п., а также право на дублирование А.п. или снабжение его субтитрами. Вместе с тем указанные договоры могут ограничить эти права либо даже вовсе исключить их предоставление изготовителю.

Но если таких особых указаний в договорах нет, то все упомянутые права переходят к изготовителю, причем на весь срок действия авторского права. Переходящее к изготовителю право распространять произведение включает в себя право проката. К изготовителю не переходит право на переработку (переделку) произведения. Несмотря на переход к изготовителю практически всех имущественных авторских прав на использование А.п., закон предусматривает право автора музыки, использованной в А.п. (композитора), на вознаграждение при публичном исполнении А.п. Норма о выплате вознаграждения

композитору может быть изменена соглашением между ним и организацией, имеющей право на прокат А.п. Такой организацией является изготовитель или другое лицо.

Публичным исполнением считается показ А.п. в кинотеатре, видеосалоне и т. п., но не показ А.п. по телевидению.

А.п., созданное за рубежом, охраняется в РФ обычно в соответствии с международными договорами РФ по авторскому праву. Однако при использовании такого А.п. в РФ его автор (носитель авторских прав) определяется в соответствии с законодательством РФ. Когда российское А.п. используется за рубежом, то его автор (носитель авторских прав) определяется на основе национального законодательства соответствующей страны. В зарубежных странах носителями авторских прав на А.п. признаются либо режиссер-постановщик, либо организация, осуществившая съемку.

*Гаврилов Э.П.*

## **Аудиторская деятельность**

**АУДИТОРСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ** (аудит, аудитор) – предпринимательская деятельность аудиторов (аудиторских фирм) по осуществлению независимых вневедомственных проверок бухгалтерской (финансовой) отчетности, платежно-расчетной документации, налоговых деклараций и других финансовых обязательств и требований экономических субъектов с составлением аудиторского заключения, а также по оказанию аудиторских услуг, как-то:

- постановка, восстановление и ведение бухгалтерского учета;
- составление деклараций о доходах и бухгалтерской (финансовой) отчетности;
- анализ финансово-хозяйственной деятельности;
- оценка активов и пассивов экономического субъекта;
- консультирование в вопросах финансового, налогового, банковского и иного хозяйственного законодательства;
- обучение маркетингу, менеджменту, технологическое и экологическое консультирование и др.;
- разработка учредительных документов и др.;
- предоставление информации о будущих партнерах;
- информационное обслуживание клиентов.

Аудитор должен быть квалифицированным специалистом, аттестованным на право А.д. в порядке, установленном законодательством.

Исторической родиной аудита считается Англия, где в 1844 г. была принята серия законов о компаниях, согласно которым правления акционерных компаний обязаны были приглашать не реже одного раза в год специального человека для проверки бухгалтерских счетов и отчета перед акционерами.

Основная цель аудита – установление достоверности бухгалтерской отчетности и соответствия совершенных финансовых операций нормам законодательства. При этом под достоверностью бухгалтерской отчетности понимается такая степень точности данных, которая позволяет потенциальному пользователю отчетности делать на ее основе выводы о реальных результатах деятельности компании и принимать на основании этих выводов решения. В ходе аудиторской проверки финансовых отчетов устанавливаются:

- точность отражения в них финансового положения и результатов деятельности предприятия;
- соответствие ведения бухгалтерского учета установленным требованиям и критериям;
- соблюдение проверяемым предприятием действующего законодательства.

А.д. при прочих условиях отвечает своей цели и назначению только тогда, когда ее осуществляет независимый аудитор.

Существует несколько правил, соблюдение которых обеспечивает качество

независимости А.д.:

- свободный выбор аудитора (аудиторской фирмы) хозяйствующим субъектом;
- договорные отношения между аудитором (аудиторской фирмой) и клиентом, позволяющие аудитору самому выбирать клиента и быть независимым от указаний каких-либо государственных органов;
- возможность отказать клиенту в выдаче аудиторского заключения до устранения отмеченных недостатков;
- невозможность аудиторской проверки при родственных или деловых отношениях с клиентом;
- запрещение аудиторам и аудиторским фирмам заниматься хозяйственной, коммерческой и финансовой деятельностью, не связанной с выполнением аудиторских, консультационных и других услуг, разрешенных законодательством.

Для дачи своего заключения аудитор должен составить мнение об:

- общей приемлемости отчетности (соответствует ли отчетность в целом всем требованиям, предъявляемым к ней, и не содержит ли противоречивой информации);
- обоснованности (существуют ли основания для включения в отчетность указанных в ней сумм);
- законченности (включены ли в отчетность все надлежащие суммы, в частности все ли активы и пассивы принадлежат компании);
- оценке (все ли категории правильно оценены и безошибочно подсчитаны);
- классификации (есть ли основания относить сумму на тот счет, на который она записана);
- разделении (отнесены ли операции, проводимые незадолго до даты составления баланса или непосредственно после нее, к тому периоду, в котором были проведены);
- аккуратности (соответствуют ли суммы отдельных операций данным, приведенным в книгах и журналах аналитического учета, правильно ли они просуммированы, соответствуют ли итоговые суммы данным, приведенным в Главной книге);
- раскрытию (все ли категории занесены в финансовую отчетность и правильно отражены в отчетах и приложениях к ним).

В настоящее время правовая основа аудиторской деятельности в РФ включает в себя четыре уровня. Общие начала функционирования независимых аудиторов в РФ определяют "Временные правила аудиторской деятельности в Российской Федерации", введенные в действие Указом Президента РФ от 22 декабря 1993 г. № 2263.

Следующий по значению комплекс правовых норм (второй уровень) – стандарты (правила) А.д. В РФ действует более 10 правил (стандартов), одобренных Комиссией по А.д. при Президенте РФ.

Документы третьего уровня регулирования носят вспомогательный характер – прежде всего это акты, определяющие технические аспекты реализации требований закона и стандартов, прогрессивные приемы и рациональные способы организации деятельности независимого аудиторского контроля. К ним относятся, в частности:

- утвержденное приказом ЦБ от 10 сентября 1997 г. Положение об аудиторской деятельности в банковской системе РФ;
- ежегодные письма ЦБ о порядке составления и предоставления аудиторского заключения по результатам деятельности кредитных организаций;
- "Порядок составления аудиторского заключения", одобренный Комиссией по аудиторской деятельности при Президенте РФ 9 февраля 1996 г.

К этому уровню относятся также акты, утверждаемые негосударственным органом – ассоциацией "Аудиторская палата России". К наиболее значительным из принятых ею актов можно отнести "Положение о Третейском суде при Ассоциации" (с "Регламентом Третейского суда") и "Кодекс профессиональной этики аудиторов".

Документы четвертого (локального) уровня – рекомендации по аудиторской деятельности на отдельных предприятиях, определяющие не урегулированные на других



уровнях вопросы функционирования определенных служб или организации в целом.

В РФ функционирует система государственных органов, осуществляющих контроль за деятельностью независимых аудиторов. Вышестоящий орган – Комиссия по А.д. при Президенте РФ, при которой действует Консультативный совет. На уровне ведомств действует Департамент по организации А.д. Минфина РФ (общий аудит, аудит страховых организаций, аудит бирж, внебюджетных фондов и инвестиционных институтов) и Департамент лицензирования банковской и А.д. ЦБ (банковский аудит). В целях контроля за квалификацией аудиторов действуют центральные аттестационно-лицензионные аудиторские комиссии (ЦАЛАК) при Минфине РФ и ЦБ.

*Чаадаев С.Г.*

## **Аукцион**

**АУКЦИОН** (публичные торги на повышение) – разновидность торгов, характеризующаяся тем, что договор купли-продажи имущества заключается с лицом, предложившим наивысшую цену. Наименование А. публичными торгами свидетельствует о том, что А., в которых участвовало только одно лицо, признаются несостоявшимися (ст. 447 ГК РФ).

Продажа на А. может быть принудительной (в случаях, предусмотренных, например, ст. 350 ГК РФ) или добровольной. Добровольная продажа имущества с А. либо организуется самим продавцом, либо осуществляется им через специальную организацию, выступающую в этих отношениях в качестве поверенного или комиссионера. Принудительная продажа производится на А., организованном взыскателем или по его инициативе судебным приставом-исполнителем. Кроме того, А. разделяются на открытые и закрытые. В открытом А. может участвовать любое лицо, в закрытом – только лица, специально приглашенные для этой цели (ст. 448 ГК РФ).

Общие требования к проведению любых торгов, в том числе в форме А., установлены ст. 447–449 ГК РФ. К публичным торгам, проводимым в порядке исполнения решения суда, данные правила применяются постольку, поскольку иное не предусмотрено процессуальным законодательством (ст. 447 ГК РФ).

Если иное не предусмотрено законом, извещение об А. должно быть сделано организатором не менее чем за 30 дней до его проведения. В нем следует указать о времени, месте и форме А., его предметах и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в А., определении лица, выигравшего А., а также сведения о начальных ценах предметов, выставляемых на А. Предметом А. не может быть право на заключение договора – оно является предметом торгов только в форме конкурса.

Организатор открытого А., известивший о торгах, вправе отказаться от их проведения в любое время, но не позднее чем за 3 дня до наступления даты торгов (он лишается этого права, если в законе или в самом извещении о проведении А. предусмотрено иное). В случаях когда организатор открытого А. отказался от его проведения с нарушением указанных сроков, он обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб. Это правило действует независимо от того, в какой именно срок после отправки извещения последовал отказ от торгов. Организатор А. вправе обязать его участников вносить до проведения А. задатки в размере, сроки и порядке, которые указаны в извещении об А., с последующим их возвратом в случае, если торги не состоялись, а также лицам, которые участвовали в торгах, но не выиграли их (ст. 448 ГК РФ). Несмотря на наименование данной суммы задатком, она имеет особую правовую природу и не является задатком в смысле ст. 380 ГК РФ.

Лицо, выигравшее А., и организатор А. подписывают в день проведения А. протокол о результатах торгов, который имеет силу договора. При уклонении от подписания протокола победитель торгов утрачивает внесенный им задаток. Организатор, уклонившийся от подписания протокола, обязан вернуть задаток в двойном размере, а также возместить

лицу, выигравшему торги, убытки, причиненные участием в торгах, в части, превышающей сумму задатка (ст. 448. ГК РФ).

А., проведенный с нарушением правил, установленных законом, может быть признан судом недействительным по иску заинтересованного лица. Признание А. недействительным влечет недействительность договора, заключенного с лицом, выигравшим А. (ст. 449 ГК РФ).

Особыми видами А. были чековые А. по продаже акций приватизированных предприятий за приватизационные чеки.

После окончания «чековой» приватизации остались АО, акции которых были закреплены в государственной собственности и подлежали обязательной продаже на чековых А. В связи с невозможностью проведения чековых А. продажа таких акций осуществляется на специализированных А.

*Белов В.А.*

## **Аутентичный**

**АУТЕНТИЧНЫЙ** (аутентический) (греч. *authentikos* – подлинный, исходящий из первоисточника) –

1) текст какого-либо документа, который при наличии на то необходимых оснований (в случае соответствия определенным критериям) признается в официальном порядке идентичным подлиннику, верным, правильным, действительным; синоним понятия "официальный документ". В качестве А. могут рассматриваться тексты юридических нормативных актов законодательного и подзаконного уровней, обнаруженные в официальных источниках соответствующих органов государственной власти. В числе таких источников – издаваемые "Собрание законодательства Российской Федерации. Официальное еженедельное издание", "Сборник федеральных конституционных законов и федеральных законов", "Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти".

2) Экземпляр межгосударственного официального документа (надлежащим образом оформленный, содержащий текст международного договора), которому решением, согласованным договаривающимися сторонами и зафиксированным в этом же договоре либо в особом дипломатическом документе, прилагаемом к нему (дополнительное соглашение, протокол, обмен нотами), придается юридический статус подлинного, достоверного, основного.

В современной практике заключения двусторонних международных договоров, составляемых обычно на государственных языках стран-контрагентов, равно А. признается каждый из подписанных экземпляров, что согласуется с одним из основных принципов международного права – принципом суверенного равенства государств. В некоторых других случаях двусторонние международные договоры содержат необходимые уточнения: так, русско-японский мирный договор, заключенный в 1905 г. (Портсмутский мирный договор), который был составлен на английском и французском языках (причем в нем прямо указывалось на абсолютное сходство обеих редакций по их содержанию), оговаривал, что в случае возникновения спора о толковании его положений обязательным (т. е. А.) будет считаться текст, составленный на французском языке.

В прежние времена многосторонние международные договоры оформлялись на "дипломатических языках" – латинском (средние века), французском (XVII–XIX вв.), английском (конец XIX – начало XX в.), в связи с чем проблем в установлении аутентичности текстов, как правило, не возникало. Сегодня, когда единого и обязательного для всех государств "дипломатического языка" не существует, эта категория международных договоров оформляется на языках, согласованных договаривающимися сторонами (в большинстве случаев на языках всех или некоторых из них). В частности, один из наиболее известных многосторонних международных договоров – Устав ООН – оформлен на китайском, французском, русском, английском и испанском языках, причем каждый из текстов является равно А.

Процедура аутентификации может быть предусмотрена в самом тексте договора или согласована участвующими в переговорах государствами особо. В случае отсутствия такой процедуры установление аутентичности подготовленного текста производится одним из следующих способов: путем подписания с условием последующего подтверждения со стороны компетентного органа данного договаривающегося государства либо парафирования (скрепления каждой страницы текста инициалами уполномоченных на ведение переговоров лиц в знак их согласия с такой редакцией).

3) А. толкование закона – разновидность официального толкования текста нормативного акта или отдельного его положения (нормы права), которое исходит от самого органа власти, издавшего такой акт. Подобное разъяснение является обязательным, т. е. имеет нормативный характер для всех лиц и органов, применяющих данный акт или норму права. А. толкование может даваться также и органами, которые не издавали толкуемого нормативного акта, но наделены на это специальными полномочиями со стороны компетентных властей (например, правомочия министерства соответствующего профиля разъяснять постановления правительства, относящиеся к деятельности этого министерства); А. толкование международного договора – выяснение действительного смысла и содержания такового, осуществляемое самими договаривающимися сторонами на основе взаимного согласия и потому обладающее обязательной силой для государств-контрагентов. Данный вид толкования осуществляется посредством обмена нотами, подписания протокола, специального соглашения.

*Волосов М.Е.*

## **Аффект**

АФФЕКТ (лат. *affectus* – душевное волнение, страсть) – бурная кратковременная эмоция (гнев, ярость, ужас, страх), внезапно возникающая, стремительно развивающаяся и резко выраженная в состоянии сильного душевного волнения человека, которая выводит психику лица из нормального состояния, характеризуется сильными переживаниями, ярким внешним проявлением, сужением сознания, снижающим способность лица понимать значение своих действий и руководить ими. Возникает обычно как ответная реакция на сильный раздражитель.

Различаются два вида А.: физиологический и патологический.

Физиологический А., хотя и затрудняет самоконтроль и критическую оценку принимаемых решений, но не полностью лишает человека возможности сознавать и контролировать свое поведение и быть за него ответственным. Поэтому совершение преступления в состоянии физиологического А. не исключает уголовной ответственности лица, однако при определенных условиях смягчает ее. В УК ответственность за убийство, совершенное в состоянии А., вызванного насилием, издевательством или тяжким оскорблением со стороны потерпевшего либо иными противоправными или аморальными действиями (бездействием) потерпевшего, а равно длительной психотравмирующей ситуацией, возникшей в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего, а также за умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, совершенное в состоянии А., предусмотрена в самостоятельных составах преступлений ст. 107, 113 УК. Соответствующие санкции содержат менее строгое наказание, чем аналогичные составы, но при отсутствии А.

Патологический А. связан с глубоким помрачением сознания и может привести к опасным для окружающих действиям. Наличие у лица патологического А. в момент совершения общественно опасного деяния исключает вменяемость. Установить это состояние может только судебно-медицинская экспертиза (см. *Вменяемость*).

*Минская В.С.*

## **Аффилированные лица**

**АФФИЛИРОВАННЫЕ ЛИЦА** – физические и юридические лица, способные оказывать влияние на деятельность юридических и (или) физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность. А.л. юридического лица являются:

– член его совета директоров (наблюдательного совета) или иного коллегиального органа управления, член его коллегиального исполнительного органа, а также лицо, осуществляющее полномочия его единоличного исполнительного органа;

– лица, принадлежащие к той же группе лиц, что и данное юридическое лицо;

– лица, которые имеют право распоряжаться более чем 20 % общего количества голосов, приходящихся на акции (вклады, доли), составляющие уставный (складочный) капитал данного юридического лица;

– юридическое лицо, в котором данное юридическое лицо имеет право распоряжаться более чем 20 % общего количества голосов, приходящихся на акции (вклады, доли), составляющие уставный (складочный) капитал этого (первого) юридического лица.

Если юридическое лицо является участником финансово-промышленной группы, к его А.л. также относятся члены советов директоров (наблюдательных советов) или иных коллегиальных органов управления, коллегиальных исполнительных органов участников финансово-промышленной группы, а также лица, осуществляющие полномочия единоличных исполнительных органов участников финансово-промышленной группы.

А.л. физического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, являются:

– лица, принадлежащие к той же группе лиц, что и данное физическое лицо;

– юридическое лицо, в котором данное физическое лицо имеет право распоряжаться более чем 20 % общего количества голосов, приходящихся на акции (вклады, доли), составляющие уставный (складочный) капитал данного юридического лица.

АО ведет учет своих А.л. и представляет отчетность о них в порядке, определенном федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим регулирование рынка ценных бумаг.

ОАО обязано ежегодно опубликовывать в СМИ, доступных для всех акционеров данного общества, списки А.л. общества с указанием количества и категорий (типов) принадлежащих им акций.

А.л. общества обязаны в письменной форме уведомить его о принадлежащих им акциях общества с указанием их количества и категорий (типов) не позднее 10 дней с даты приобретения акций.

В случае если в результате непредставления по вине А.л. указанной информации или несвоевременного ее представления обществу причинен имущественный ущерб, А.л. несет перед обществом ответственность в размере причиненного ущерба.

Нарушение установленного порядка представления сведений о своих А.л. при представлении информации на основании ходатайств и уведомлений влечет наложение штрафа антимонопольными органами в размере до 5 тыс. МРОТ.

АО и ООО обязаны хранить списки своих А.л. В настоящее время термин "А.л." используется в антимонопольном законодательстве, а также в законодательстве об АО и ООО (см. *Акционерное общество* ).

## **"Б"**

### **Багаж**

**БАГАЖ** (фр. *bagage* ) – вещи, иные материальные ценности, отправляемые пассажиром для личных бытовых целей за отдельную плату в багажном вагоне до станции назначения, указанной в проездном документе пассажира. В РФ перевозка Б. регулируется специальными

правилами, установленными на каждом виде транспорта. Пассажир вправе требовать перевозки Б. только на том виде транспорта, на котором едет он сам. С момента сдачи Б. к перевозке и до момента его выдачи доступ пассажира к Б. не разрешается. Пассажир может сдавать в Б. любое количество вещей (кроме автомобильного транспорта, где пассажирам предоставлено право провозить по установленному тарифу два места Б. определенного размера, и судов на подводных крыльях и на воздушной подушке, где вообще запрещается принимать Б. к перевозке).

К перевозке принимаются вещи и предметы, которые по размерам, упаковке и свойствам без затруднения, не причиняя вреда Б. других пассажиров, могут быть погружены и размещены в багажном отделении. Например, на воздушном транспорте в качестве Б. могут перевозиться места массой не более 30 кг. Размер каждого места Б. не должен превышать 0.5x0.5x1.0 м. С согласия перевозчика (в исключительных случаях) к перевозке могут быть приняты места большей массы или большего размера. Запрещается перевозить взрывчатые, ядовитые, легковоспламеняющиеся, самовозгорающиеся и другие опасные вещества. Если к перевозке предъявляется Б. в неисправной упаковке, транспортная организация обязана отказать в его приемке. Пассажир может сдать Б. к перевозке заблаговременно (по билету), но не позднее времени, установленного на каждом виде транспорта (например, на железной дороге – за 20 мин до отправления поезда, на морском транспорте – за 2 ч до отправления судна). В подтверждение договора перевозки Б. пассажиру выдается багажная квитанция, а на проездном билете ставится штампель «Багаж». В отличие от накладной, которая является именованным документом, багажная квитанция не содержит наименования получателя Б. Он выдается предъявителю квитанции.

Решение вопроса об объявлении ценности Б. зависит от пассажира. Когда же ценность объявлена, то для любой транспортной организации такое решение пассажира (т. е. указание об объявленной ценности) обязательно. Объявление ценности Б. важно для определения объема ответственности транспортной организации на случай его порчи, утраты или повреждения. Если размер оценки Б. вызывает сомнение, транспортная организация вправе подвергнуть его проверке путем вскрытия и осмотра, но с согласия пассажира. В случае когда пассажир отказывается от вскрытия Б. и не согласен с суммой оценки, установленной транспортной организацией, Б. с объявленной ценностью к перевозке не принимается.

С момента принятия Б. к перевозке и выдачи пассажиру багажной квитанции или иного документа (например, отрывного талона-бирки при перевозках Б. воздушным транспортом) договор перевозки Б. считается заключенным и транспортная организация несет ответственность за его ценность и сохранность до выдачи получателю.

*Егузаров В.А.*

## **База данных**

БАЗА ДАННЫХ – один из видов сборников или составных произведений, охраняемых авторским правом. От других сборников Б.д. отличается тем, что может быть обработана с помощью ЭВМ.

Сборники или составные произведения состоят из отдельных однородных элементов (частей), которые соответствующим образом отобраны из числа известных элементов и расположены в определенном порядке. Элементы (части) могут в свою очередь представлять собой произведения, охраняемые авторским правом.

Автор Б.д. получает авторское право на Б.д. в целом, поскольку проявил творческий подход при отборе и расположении отдельных элементов, входящих в Б.д. (но он не становится автором отдельных элементов). Таким образом, использование одного или нескольких элементов из Б.д. не нарушает авторские права создателя Б.д.

Если Б.д. «создана» самой ЭВМ, то ее автором должно считаться лицо, которое разработало программу работы ЭВМ, либо оператор.

*Пугинский Б.И.*

## **Базисные условия поставки**

БАЗИСНЫЕ УСЛОВИЯ ПОСТАВКИ – применяемые во внешнеторговой практике перечни условий договоров купли-продажи, определяющие способ доставки проданного товара, место его передачи продавцом покупателю или перевозчику, момент перехода от продавца к покупателю права собственности на товар, обязанности по упаковке, индивидуализации (обособлению) товара при транспортировке и хранении, по оформлению и передаче покупателю документов, а также обязанности по страхованию товара и др. Установление Б.у.п. влияет на калькулирование цены товара, распределение рисков и ответственности сторон, другие условия договора.

Определение Б.у.п. упорядочено в результате использования специальных торговых терминов. Термины, обозначающие Б.у.п., закреплены в Инкотермс – сборнике правил толкования торговых терминов, подготовленном МТП.

Термины Б.у.п. закреплены многолетней торговой практикой. В ряде стран их применение санкционировано законом. В РФ они признаются арбитражами и судами в качестве обычая делового оборота.

Для применения Б.у.п. во взаимоотношениях сторон в договоре необходимо указать соответствующий термин, сделав ссылку на Инкотермс. Применение Б.у.п. допускается не только во внешнеторговых сделках, но и во внутреннем обороте.

Содержащиеся в своде Инкотермс Б.у.п. разделяют на 4 группы исходя из распределения соответствующих обязанностей между сторонами. Чаще всего во внешнеторговых сделках используются условия FOB (FOB) и СИФ (SIF).

Термины Б.у.п., содержащиеся в Инкотермс, могут быть изменены по соглашению сторон. В договоре может даваться иная интерпретация терминов по сравнению со сложившейся на практике. Если стороны договора не дали иного толкования термина Б.у.п., то они обязаны придерживаться Инкотермс.

*Гаврилов Э.П.*

## **Базисный сорт**

БАЗИСНЫЙ СОРТ (марка) – установленный соответствующей товарной биржей в качестве обязательного уровня показателей качества товара, с которым совершаются сделки. Установление Б.с. позволяет использовать стандартизированные формы биржевых контрактов, ускорять совершение срочных сделок, упрощает расчеты по ним, облегчает ликвидацию контракта – прекращение контракта путем предъявления его стороной по контракту для расчетов в расчетный (клиринговый) центр биржи (см. *Биржевая сделка*).

Наряду с Б.с. биржи разрешают применение еще ряда строго регламентированных сортов (марок) с более высокими или низкими показателями качества товара. Стоимость контракта при совершении сделок определяется путем котировки к цене Б.с. На товар пониженного сорта применяется скидка (дисконт) по установленным нормативам, а на товар более высокого сорта – надбавка (премия). Право выбора сорта (марки) товара, предлагаемого к продаже, принадлежит продавцу. При этом сорт (марка) должны соответствовать предельным показателям качества, допускаемым на бирже. Б.с. применяется также во внебиржевых сделках. Предприниматели в заключаемых внутренних и внешнеторговых контрактах нередко определяют качество товара путем отсылки к Б.с., установленному на соответствующей товарной бирже.

*Луганский Б.И.*

## **Бандитизм**

БАНДИТИЗМ – одно из наиболее тяжких преступлений, посягающих на общественную

безопасность. Ст. 209 УК устанавливает ответственность за создание, руководство бандой, участие в ней и в совершаемых ею нападениях.

Б. присущи особые характеристики:

– организованность – установление определенных организационных форм связи между всеми участниками;

- иерархическое строение, распределение функций, согласованность действий, дисциплина и т. п.;

- устойчивость – стабильность ее состава и организационных структур, сплоченность членов банды, неоднократность совершения преступлений или наличие умысла на их систематическое совершение в будущем;

- вооруженность – наличие огнестрельного или холодного оружия хотя бы у одного члена банды.

Непригодное к использованию оружие, а также имитация оружия исключают уголовную ответственность за Б. (в этих случаях преступная группа может привлекаться к ответственности за разбой или иные преступления).

Нападение при Б.-это агрессивное противоправное действие, сопровождающееся применением физического либо психического насилия в виде угрозы физической расправой. Создание банды заключается в подыскании лиц, готовых участвовать в бандитских нападениях, консолидации сил участников, приобретении оружия и т. п. Руководство бандой включает в себя планирование нападений, решение вопросов подчиненности. Участие в банде предполагает выполнение тех обязанностей, которые были возложены на конкретное лицо в интересах банды. УК устанавливает ответственность для лиц, являющихся организаторами, руководителями, участниками банды или участниками совершаемых ею нападений, если при этом имело место использование ими своего служебного положения, под которым следует понимать совокупность тех профессиональных обязанностей и прав, которые облегчают или способствуют совершению преступления.

Б. - умышленное преступление, совершаемое только с прямым умыслом. Субъект Б. - вменяемое лицо, достигшее на момент преступления 16 лет. Лица в возрасте от 14 до 16 лет несут ответственность за конкретные преступления, в совершении которых они участвовали и за которые законом (ст. 20 УК) установлена ответственность с 14 лет.

Убийство, совершенное при Б., дополнительно квалифицируется по ст. 105 УК РФ.

*Устинова Т.Д.*

## **Банк коммерческий**

БАНК КОММЕРЧЕСКИЙ – кредитная организация, имеющая исключительное право на банковские операции, привлечение во вклады денежных средств физических, и юридических лиц;

– размещение указанных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности;

- открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц (ФЗ РФ от 2 декабря 1990 г. "О банках и банковской деятельности").

Б.к. возник в эпоху позднего средневековья, значительно позднее, чем само банковское дело, зачатки которого отмечаются уже в Древнем Вавилоне, Египте, у финикийцев, карфагенян и иудеев. Носителями основ банковского дела были ростовщики и менялы; в Египте – государственные учреждения, в Вавилоне – единоличные банкирские заведения (банкирские дома). Однако далеко не все они осуществляли операции трех основных типов, которые сегодня принято именовать банковскими. Так, вавилонские банкирские дома кредитовали знать, церковь и государство, а также принимали вклады, но ведением счетов и производством расчетов они не занимались; греческие трапедзиты и римские аргентарии (менялы), наоборот, специализировались на вкладах, счетах и переводах (расчетах), но мало кого кредитовали и т. п.

В условиях феодальной раздробленности возобновилась профессиональная деятельность менял, каковыми становились выходцы из Восточной Римской империи – иудеи, сирийцы и греки. Основное занятие менял – обмен валют одних государств на валюты других – вскоре отступило на второй план перед более рискованной, но зато более прибыльной кредитной деятельностью. Менялы стали ростовщиками: причем ростовщическим промыслом начали заниматься не только приезжие, но и местные жители Европы, преимущественно выходцы из Северной Италии (Ломбардии и Флоренции). Именно в Италии из объединений менял и ростовщиков возникают прототипы первых Б.к.

Очевидно, первым из известных Б.к. был Генуэзский банк Святого Георгия, созданный на базе крупного объединения менял в 1407 г. По его образу и подобию создаются и другие Б.к. Позднее (в 1460-х гг.) появляется учреждение типа *montes pietatis* – нечто вроде товарищества со складочным капиталом, сформированным из взносов частных лиц. В дальнейшем аналогичные организации создают на основе частных банкирских домов; последним из таковых стал Общественный венецианский банк, созданный в 1584 г. на базе одного из крупнейших банкирских домов Венеции. Буквально через 3 года он был преобразован в Государственный банк, а в 1619 г. – в Венецианский жиробанк (банк для взаимных расчетов), который проработал до 1807 г.

Преемницей Италии в организации Б.к. стала Голландия, где в 1609 г. создается Амстердамский банк, в 1619 г. – Гамбургский (в 1873 г. преобразован в отделение Германского имперского банка), в 1621 г. – Нюрнбергский банк и др. Все названные Б.к. были учреждены как товарищества на взносы частных лиц, однако в связи с огромной их значимостью для жизни страны объявлены банками государственными.

В 1694 г. создается первый в мире акционерный Б.к. The Governor and Company of the Bank of England, который был монополистом в осуществлении банковских операций на территории Британии. Но в 1834 г. у него появился конкурент – *London and Westminster Bank*. С развитием капиталистических отношений в Англии идут процессы укрупнения Б.к., происходят их массовые поглощения и слияния.

Развитие банковских систем других государств отличалось своими национальными особенностями, однако для всех них была характерна общая закономерность: создание банковских систем начиналось именно с Б.к., которые с середины XIX – начала XX в. стали основой для создания в последующем как национальных банков, так и большинства современных крупнейших Б.к. Таковы Банк Франции (основан в 1800 г. как АО), Нидерландский банк (1814), Австрийский национальный банк (1816), Банк Дании (1818), Польский банк (1828), Бельгийский национальный банк (1850), Российский государственный банк (1860), Банк Испании (1856), Банк Италии (1893), Банк Финляндии (1811), "Банк Париба" (Франция, 1872), "Креди Мобиле" (Франция, 1852), "Креди Лионе" (Франция, 1863), Германский имперский банк (1873), "Креди Сьюисс" (Швейцария, 1856), "Банка коммерциале Итальяна" (1894), "Банко ди Рома" (Италия, 1880) и др. Приблизительно в это же время происходит становление Б.к. в развитых странах Америки и Азии (Банк Японии (1882), Федеральная резервная система США (1913) и др.).

В настоящее время Б.к. всех развитых государств мира делятся на банки европейского и американского типа. Основное их отличие друг от друга – в масштабах и предмете деятельности. Б.к. в европейских странах – как правило, крупные банки универсального характера с широко разветвленной сетью агентств и филиалов; они выполняют не только собственно банковские операции, но и сопутствующие, а также активно работают на рынке ценных бумаг. Банки американского типа – это средние и мелкие банки, обычно имеющие достаточно узкую предметную и территориальную специализацию. В США насчитывается более 10 тыс. Б.к., специализирующихся в основном на классических банковских сделках – вкладах, счетах и расчетах, а также кредитах и не имеющих права работы на рынке эмиссионных ценных бумаг.

Российская банковская система в отличие от стран Западной Европы создавалась на базе не частных Б.к., а государственных банков, занимающихся коммерцией. Первым таким



«банком» (более похожим на ломбард) была Монетная канцелярия Императрицы Анны Иоанновны, которая с 1733 г. кредитовала лиц всех сословий под заклад золотых и серебряных изделий, взимая 8 % годовых. В 1754 г. Коммерц-коллегия учреждает купеческие банки в Москве и Санкт-Петербурге, а Сенат – Московский и Санкт-Петербургский дворянские заемные банки. В 1786 г. купеческие и дворянские банки сливаются в единый Государственный заемный банк. Несмотря на то что все названные банки были созданы на государственные средства, они не имели ничего общего с современными государственными (центральными) банками – предметом их деятельности были коммерческие операции по кредитованию.

Первыми расчетными банками стали "Банковые конторы вексельного производства", открытые в Москве и Санкт-Петербурге в 1758 г. «Конторы» учитывали купеческие векселя и периодически инициировали зачеты требований по ним, что можно считать прототипом российских безналичных расчетов. Тогда же открывается много других государственных банков, деятельность которых носила хотя и коммерческий, но своеобразный «целевой» характер, о чем свидетельствуют сами наименования банков: Банк артиллерийского и инженерного корпусов (Москва, 1760), Медный банк (Москва и Санкт-Петербург, 1764), Астраханский банк содействия торговле с Персией и Средней Азией (1764), Ассигнационный банк (1769). Последний с перерастанием выпущенных им ассигнаций в бумажные деньги также перерос из Б.к., созданного на казенные деньги, в банк государственный – национальный банк в современном понимании, каковым фактически стал уже в 1786 г., а юридически – в 1860 г.

По мере того как Государственный ассигнационный банк превращался в центр российской банковской системы, он утрачивал многие качества Б.к., что привело к выделению из его состава Дисконтных контор (1797), на базе которых через 20 лет был организован Государственный коммерческий банк. В 1860 г. капитал данного банка (наряду с активами Государственного заемного и ассигнационного банков) послужил основой создания Государственного банка России. Под его эгидой и всесторонней опекой началось создание в России частных Б.к., первый из которых был учрежден в 1864 г. С 1869 г. начинается период массового учредительства акционерных Б.к.; за неполных 5 лет было создано более 60 банков, из которых к 1914 г. осталось около половины.

Первая мировая война и последовавшая за ней революция сначала сильнее всего образом затормозили развитие банковского дела в России, а затем и вовсе ликвидировали его. 24 ноября 1917 г. место управляющего Государственным банком занял назначенный правительством комиссар, а сам Госбанк стал называться Народным.

Изъятие средств у частных Б.к. и их помещение в Народный банк началось с принятием Декрета СНК от 23 января 1918 г. "О конфискации акционерных капиталов бывших частных банков". В течение 1918 г. все звенья бывшей российской банковской системы были ликвидированы, а их средства объединены в Народном банке, который был ликвидирован Декретом СНК от 19 января 1920 г. "Об упразднении Народного банка".

С переходом к нэпу в советской России вновь стала складываться банковская система, однако классических Б.к. – организованных в форме АО, принимающих вклады, ведущих счета и предоставляющих кредиты – создано практически не было. В 1921–1923 гг. организовано несколько государственных и кооперативных банков-монополистов, обслуживающих определенные сферы народного хозяйства. Именно их создание и было целью ленинской политики. Наряду с банками-гигантами (Госбанком, Торгбанком, Цекомбанком, Сельхозбанком, Внешторгбанком) и системой Гострудсберкасс функционировали мелкие небанковские кредитные организации, главным образом в форме обществ взаимного кредита. Это явление современники характеризовали как "влияние нэпа". С развитием системы отделений банков и сберкасс к концу 30-х гг. "влияние нэпа" было преодолено – исчезли и мелкие частные небанковские кредитные организации. СССР участвовал в капитале 6 Б.к., находящихся за границей (Коммерческий банк для Северной Европы (Франция), Московский народный банк (Лондон), Ост-Вест Хандельсбанк

(Франкфурт-на-Майне), Восход Хандельсбанк (Цюрих), Ист-Вест Юнайтед банк (Люксембург) и Донау банк (Вена)).

Возрождение Б.к. в современной России началось в 1990 г. с преобразования государственных специализированных банков СССР – Промстройбанка, Агропромбанка, Жилсоцбанка и Сберегательного банка – в акционерные коммерческие. В том же 1990 г. создается Центральный банк РФ (Банк России), в 1991 г. с ликвидацией СССР и его структур бывшие специализированные банки СССР становятся банками российскими (за исключением Внешэкономбанка СССР, сохранившегося до сих пор). Параллельно с середины 90-х гг. (с принятием Положения об акционерных обществах и обществах с ограниченной ответственностью) начинают создаваться акционерные Б.к. на основе капиталов негосударственных организаций и физических лиц.

ФЗ о банках и банковской деятельности и изданными в его развитие подзаконными актами предусмотрен особый порядок создания и регистрации Б.к. (см. *Кредитные организации* ). Б.к. (и все иные кредитные организации) подлежат государственной регистрации в ЦБ.

После государственной регистрации всякая вновь созданная кредитная организация проходит процедуру лицензирования. Поскольку лицензия на привлечение денежных средств от физических лиц не может быть получена до истечения 2 лет с начала работы, ни одна вновь созданная кредитная организация не может немедленно обрести статус Б.к. (см. *Банковская тайна, Банковские операции, Банковские сделки, Эмиссия ценных бумаг* ).

#### Лит.:

- Бимман А.Б. История банков. Историческое развитие банков в России и за границей. СПб.;
- Банковская энциклопедия/Под ред. Л.Н. Яснопольского . Т.1. Коммерческие банки. Киев, 1914;
- Блюм А.А. История кредитных учреждений и современное состояние кредитной системы СССР (1729–1929 гг.). М. 1929;
- Рот П. История старинных кредитных учреждений. СПб., 1877;
- Боровой С.Я. Кредит и банки в России (середина XVII века – 1861 год). М., 1958;
- Гиндин И.Ф. Русские коммерческие банки. М., 1948;
- Левин И.И. Акционерные коммерческие банки в России. Т. 1. Пг., 1917;
- Левин И.И. Докладная записка о положении провинциальных коммерческих банков в России. СПб., 1914;
- Памфилов С.Ф. Акционерные коммерческие банки в России в прошлом и настоящем. Н. Новг., 1924;
- Рафалович Л. Акционерные коммерческие банки, их операции и балансы. СПб., 1887;
- Атлас М.С. Национализация банков в СССР. М., 1948;
- Силин Н.Д. Банки/Финансовая энциклопедия. Изд. 2-е. М., 1927. С. 76–97;
- Сокольников Г.Я. К вопросу о национализации банков. М., 1918;
- Юровский Л.Н. Банки в России и в СССР. Кредит и банки. М., 1929. С. 383–430;
- Ангелиди М.С., Газибеков Д.Г. Управление коммерческими банками: Учебн. пособ. Ташкент, 1991;
- Белоглазова Г.Н. Коммерческие банки в условиях формирования рынка. Л., 1991;
- Голубкова Н.Л. Коммерческие банки в условиях становления рыночной экономики. М., 1990;
- Добкин Л.З. Второе поколение коммерческих банков России//Деньги и кредит, 1992, № 6;
- Ефимова Л.Г. Коммерческий банк: предприятие или учреждение//Хозяйство и право, 1992, № 7. С. 100–106;
- Захаров В.С. Коммерческие банки в СССР: практика становления//Деньги и кредит, 1989, № 6;
- Захаров В.С. Перспективы и условия развития коммерческих банков//Бизнес и банки. 1992, № 51. С. 1–2: Открытие коммерческих банков. М., 1994;
- Симпсон Т.Д. Основные вопросы регулирования деятельности коммерческих банков//Деньги и кредит, 1993. № 3. С. 20–26;
- Сарче в А.М. Ведущие коммерческие банки в мировой экономике. М., 1992;
- Фиске А.К. Современные банки в США и других государствах: очерк банковых систем. СПб., 1910.
- Белов В Л.

## Банкнота

БАНКНОТА (банковский, или банковый, билет) – 1) первоначально – ценная бумага, удостоверяющая приказ банка-эмитента самому себе уплатить ее предъявителю немедленно

по предъявлении денежную сумму находящейся в обращении монетой;

2) в настоящее время – заменитель бумажных денежных знаков, выпускаемый центральным эмиссионным банком.

Упоминание о первых Б. относится к Древнему Вавилону. Крупнейшие банкирские дома Вавилона выпускали документы, удостоверявшие факт приема эмитентом на хранение определенной денежной суммы и обязательство хранителя возвратить таковую по требованию предъявителя документа. Обычно их предъявителем был тот, кто сдал деньги на хранение, хотя никаких препятствий для передачи соответствующих прав не существовало.

В Европе первые Б. были выпущены в 1694 г. при учреждении Банка Англии. С принятием в 1844 г. Банкового акта Р. Пиля право эмитировать Б. стало монопольным и было предоставлено только Банку Англии. Данный акт предусматривал также и особую систему обеспечения Б., получившую позднее наименование английской: вся эмиссия, за исключением твердо установленной суммы, должна была обеспечиваться металлическим запасом банка-эмитента, главным образом – золотом. Это была первая система частичного обеспечения Б., пришедшая на смену системе полного обеспечения.

Выпуск Б. в России впервые организовали Московский и Санкт-Петербургский ассигнационные банки в 1769 г.; назывались эти Б. ассигнациями. В последующем русские Б. назывались также государственными кредитными билетами, а позднее – банковскими билетами или билетами Государственного банка. Последнее наименование сохранилось за Б. и в СССР. В настоящее время российские Б. называются билетами Банка России.

Во Франции выпуск Б. начался в 1800–1803 гг., в Германии Пруссии – в 1846 г. Регулярные крахи банков по причине неконтролируемых эмиссий Б., увеличение социальной напряженности и усугубление экономических неурядиц привели все континентальные европейские государства (как ранее Англию) к введению монополии выпуска Б. Эти страны дали новую систему обеспечения Б., получившую наименование германской. В отличие от английской системы с ее лимитом фидуциарной эмиссии (банковская эмиссия, не обеспеченная запасом драгоценных металлов банка-эмитента) германская система предусматривала минимальную долю обеспечения Б. В конце XIX – начале XX в. в различных странах такая доля составляла от 50 до 30 % общего объема выпуска Б. Позднее сложилась еще одна система обеспечения, названная американской, суть которой состояла в своеобразном «удвоении» частичного обеспечения: 15 % объема эмиссии Б. обеспечивалось золотом и, кроме того, 90 % – государственными ценными бумагами. Особого рода предписания существовали во Франции, где законодатель просто определял максимальный объем Б., который мог находиться в обращении, не указывая, чем и насколько он обеспечен, хотя, безусловно, также исходил из некоторых минимальных норм обеспечения.

Таким образом, объем выпуска Б. привязывался к размерам золотых запасов банков-эмитентов, что создавало, во-первых, возможность размена Б. на золото, выполнявшее в то время роль денежного металла, но, во-вторых, в периоды оттока золотого запаса приводило к финансовым кризисам. В период первой мировой войны размен Б. на золото был фактически прекращен, хотя юридическое закрепление это обстоятельство получило гораздо позднее. Б. стали заменителями сначала собственно денег в обращении, а затем и бумажных денег.

Из-за утраты связи Б. с золотым обеспечением можно заключить, что в настоящее время их выпуск должен производиться либо под рост национального богатства, либо в порядке кредитования производства, внешней и внутренней торговли. Следовательно, Б. превращаются в обязательства государства в целом, так как оно придает им принудительный курс, т. е. обязано гарантировать, что каждый держатель Б., независимо от их суммы, сможет обменять их на реальные товары, работы, услуги – элементы актива национальной экономики.

Таким образом, сегодняшняя запись об «обеспечении» билетов Банка России равнозначна принятию на себя государством, в лице ЦБ, обязательства обеспечения стабильной и устойчивой покупательной способности денежной единицы. Причем

обязательство государства обеспечивать покупательную способность денежных знаков (Б. и монет) имеет смысл только при условии оговорки того масштаба цен, за которые государство выходить не вправе.

Б. и монета Банка России не могут быть объявлены недействительными (утратившими силу законного средства платежа), если не установлен достаточно продолжительный срок их обмена на Б. и монету нового образца. Под достаточно продолжительным понимается срок не менее года. Не допускаются какие-либо ограничения по суммам или субъектам обмена. Решения о выпуске в обращение новых Б. и монет и об изъятии старых, а также номиналы и образцы новых денежных знаков принимаются Советом директоров Банка России. Описания новых денежных знаков, в том числе и Б., должны публиковаться в СМИ. Ветхие и поврежденные Б. обмениваются Банком России без ограничений. В настоящее время в России обращаются Б. достоинством в 5, 10, 50, 100 и 500 руб.

**Лит.:**

- Буковецкий А.И.* Банкнота//Финансовая энциклопедия. Изд. 2-е. М" 1927. С. 97–108;
- Юровский Л.Н.* Банкноты//БСЭ. Т. 4. М.,-1926. С. 654–660;
- Зак А.Н.* Денежное обращение и эмиссионная операция в России 1917–1918 гг. Государственный кредитный билет – банкнота. Пг., 1918;
- Белов В.А.* Банкноты и денежные знаки: законодательство и практика. Опыт комментария статей 6 и 7 Закона РФ "О денежной системе Российской Федерации"//Бизнес и банки, 1993, № 38.С.5.
- Белов В.А.*

## **Банковская гарантия**

**БАНКОВСКАЯ ГАРАНТИЯ** – письменное обязательство одного лица – кредитной или страховой организации (гаранта), принятое им по просьбе другого лица (принципала), уплатить третьему лицу – кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с определенными условиями денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования, о ее уплате (ст. 368 ГК РФ).

Классические Б.г. в международном торговом обороте определены и закреплены в нормах Унифицированных правил по договорным гарантиям МТП.

Правила не содержат определения Б.г. как таковой. Здесь используются термины "тендерная гарантия", "гарантия исполнения" и "гарантия возврата платежей". Общим для гарантии каждого типа является то, что она:

– представляет собой обязательство произвести платежи в предусмотренных им случаях;

- это обязательство обычно принимается банком или страховой компанией;
- принимается по инициативе одной стороны контракта (сделки, операции, торгов);
- принимается в пользу другой стороны контракта (сделки, операции, торгов);
- может быть принято стороной контракта на себя по собственной инициативе;
- сторона, принимающая на себя обязательство в форме гарантии, именуется «гарант»;
- сторона, по просьбе которой принимается обязательство в форме гарантии, именуется «принципал»;
- сторона, в пользу которой принимается обязательство в форме гарантии, именуется "бенефициар".

Различия между ними заключаются в следующем. Тендерная Б.г. обеспечивает исполнение обязательств участника торгов (перед их организатором) произвести платежи по итогам торгов в соответствии со сделанным участником предложением. Б.г. исполнения обеспечивает надлежащее исполнение обязательств поставщика или подрядчика (принципала) перед соответственно покупателем или заказчиком (бенефициаром) по заключенному контракту путем уплаты банком или страховой компанией (гарантом) в пределах указанной суммы денег или, если это предусмотрено в гарантии, по выбору гаранта – путем обеспечения исполнения контракта. Б.г. по возврату платежей обеспечивает

исполнение обязательства поставщика или подрядчика перед соответственно покупателем или заказчиком по возмещению каких-либо сумм, выплаченных бенефициаром по контракту и вопреки факту нарушения контракта не возвращенных ему.

Из иных типов Б.г. наиболее известными являются гарантии платежей, которые нельзя считать гарантиями исполнения, так как принципалом в них выступает покупатель или заказчик – сторона, обязанная производить платеж. Бенефициары же в ней – поставщики и подрядчики.

Выдача Б.г. представляет собой принятие на себя обязательства, т. е. совершение односторонней сделки. Одно из важнейших свойств всякой гарантии как сделки – ее условность: обязательство гаранта всегда осложнено отлагательным условием – оно не возникает до тех пор, пока не наступит определенное событие. Гарант по тендерной гарантии обязан совершать платеж только тогда, когда принципал (участник, выигравший торги) откажется заплатить организатору торгов названную цену; по гарантии платежей обязанность возникает только в случае, если платеж не совершен покупателем или заказчиком и т. п.

Бенефициар, предъявляющий требование к гаранту об исполнении по Б.г., обязан представить доказательства, что необходимое для исполнения отлагательное условие уже наступило. Унифицированные правила предусматривают следующее: перечень таких доказательств ("документация") должен содержаться в самой гарантии. И только на тот случай, когда Б.г. такого перечня не содержит, Правила устанавливают, каковы должны быть доказательства. Так, для случая с тендерной Б.г. бенефициар обязан представить:

а) заявление с указанием о принятии предложения принципала заключить сделку по итогам торгов;

б) заявление о том, что принципал после этого либо не подписал контракт, либо не представил гарантию исполнения в соответствии с условиями тендера;

в) письмо принципалу с доказательствами его получения последним, подтверждающее согласие бенефициара на рассмотрение какого-либо спора по любой претензии принципала о возврате ему бенефициаром всей или части суммы, выплаченной по гарантии, в суде или арбитраже, указанном в тендерных документах.

Если речь идет о Б.г. исполнения или гарантии возврата платежей, доказательствами неисполнения или невозврата платежей Правила считают решение суда или арбитража, удовлетворяющее иск, либо письменное согласие принципала с претензией и с суммой, подлежащей выплате. Правила ничего не говорят о доказательствах для Б.г. производства платежей. Следует считать, что таковые должны быть перечислены в самой Б.г. Если этого не сделано, бенефициар вправе представлять любые доказательства факта неплатежа, которые однозначно свидетельствуют о том, что платеж не совершен.

Существует и особый вид Б.г., где никаких доказательств наступления факта, являющегося основанием выплаты по гарантии, представлять не надо. Это "Б.г. под ответственность" или "Б.г. по первому требованию". Их применение регламентировано особым актом МТП – Унифицированными правилами для гарантий по первому требованию. Обязательным условием платежа по такой Б.г. должно быть представление бенефициаром платежного требования, содержащего простое утверждение о том, что принципал нарушил свои обязательства по контракту, обеспеченному Б.г., а также перечисление обязательств, которые нарушил принципал. В случае если в Б.г. предусмотрено представление наряду с платежным требованием каких-либо иных документов, таковые должны быть представлены. Но гарантии по первому требованию характеризуются именно тем, что обычно никаких дополнительных документов, подтверждающих констатацию фактов в платежном требовании, представлять не нужно. Правила говорят о том, что такие Б.г. выдаются под ответственность либо самого принципала, либо лица, действующего по его поручению, что означает право гаранта, исполнившего обязательство платежа по Б.г., предъявить регрессный иск к принципалу или иному лицу (в зависимости от того, под чью ответственность выдана Б.г.).

Институт Б.г., предусмотренный ныне действующим ГК РФ, – это гарантия по первому требованию, выданная под ответственность принципала. В отличие от Унифицированных правил ГК РФ не различает банковских гарантий по виду обязательств, которые они обеспечивают, и не предусматривает возможности принятия таких обязательств лицами, не являющимися банками, иными кредитными или страховыми организациями. Во всех остальных характеристиках институт Б.г. в ГК РФ идентичен институту гарантии по первому требованию Унифицированных правил.

Назначение Б.г. – обеспечивать надлежащее исполнение принципалом его обязательства перед бенефициаром (основного обязательства) (ст. 369 ГК РФ). При этом предусмотрено, что, несмотря на обеспечительный характер обязательства из Б.г., оно все-таки не зависит от основного обязательства, в обеспечение исполнения которого гарантия выдана, даже если в Б.г. содержится ссылка на это обязательство (ст. 370 ГК РФ). Этот принцип резко и выгодно отличает Б.г. от всех других общегражданских способов обеспечения исполнения обязательств, сближая ее с институтом авая.

По своей экономической природе Б.г. более всего близка институту поручительства, так как способ, которым достигается обеспечение интересов кредитора, идентичен в обеих конструкциях – таковым является кредитоспособность нового должника (поручителя, гаранта), берущего на себя все неблагоприятные последствия нарушения основного обязательства. Содержание обязательства гаранта – это ответственность за нарушение обеспеченного обязательства третьим лицом.

Вопрос об основании выдачи Б.г. в ГК решен не однозначно. С одной стороны (ст. 369 ГК РФ), установлено, что за выдачу Б.г. принципал уплачивает гаранту вознаграждение (сформулировав это правило императивно, законодатель не должен был бы допускать права регресса гаранта, оплатившего Б.г., к принципалу), а с другой (ст. 379 ГК РФ) – предусмотрена возможность установления в соглашении принципала и гаранта права последнего потребовать от принципала в порядке регресса возмещения сумм, уплаченных бенефициару по Б.г. Видимо, законодатель исходил из предположения, что вознаграждение за выдачу Б.г. будет не выше учетной банковской ставки. Однако на практике вознаграждение определяется гарантом с таким расчетом, чтобы его сумма за период действия Б.г. принесла доход, покрывающий разницу между суммой Б.г. и суммой полученного вознаграждения. В итоге гарант никогда не останется в накладе, даже при отсутствии у него права на регресс к принципалу.

Б.г. по общему правилу является безотзывным документом (это сближает ее с векселем), если только возможность отзыва не предусмотрена в тексте самой гарантии (ст. 371 ГК РФ). В отличие от векселя право из Б.г. непередаваемо, если в ней не предусмотрено иное (ст. 372 ГК РФ).

Б.г. вступает в силу со дня ее выдачи, если в гарантии не предусмотрено иное (ст. 373 ГК РФ), и действует до ее прекращения. Основаниями прекращения обязательства гаранта перед бенефициаром являются:

- а) уплата бенефициару суммы, на которую выдана Б.г.;
- б) окончание определенного в Б.г. срока, на который она выдана;
- в) отказ бенефициара от своих прав по Б.г. и возвращение ее гаранту;
- г) отказ бенефициара от своих прав по Б.г. путем письменного заявления об освобождении гаранта от его обязательств (ст. 378 ГК РФ).

Наиболее естественный способ прекращения Б.г. – уплата ее суммы. Уплата должна производиться гарантом только против представления бенефициаром требования по Б.г. Такое требование должно быть представлено гаранту в письменной форме с приложением указанных в Б.г. документов. В требовании или в приложении к нему бенефициар указывает, в чем состоит нарушение принципалом основного обязательства, в обеспечение которого выдана Б.г. Оно должно быть представлено гаранту до окончания определенного в Б.г. срока, на который она выдана (ст. 374 ГК РФ). Гарант, получивший требование бенефициара об уплате по Б.г., обязан: без промедления уведомить об этом принципала и передать ему копии

требования со всеми относящимися к нему документами, а также рассмотреть требование бенефициара с приложенными к нему документами в разумный срок и проявить разумную заботливость, чтобы установить, соответствует ли это требование и приложенные к нему документы условиям гарантии (ст. 375 ГК РФ).

Под разумным сроком в данном случае ГК РФ понимает время, которое необходимо и достаточно для получения гарантом ответа принципала на свое сообщение о полученном требовании, для рассмотрения и (при необходимости) проверки информации, содержащейся в ответе принципала. Обыкновенно в Б.г. устанавливается, что гарант обязан уплатить сумму гарантии в течение 3 банковских дней, следующих за днем получения им требования бенефициара об уплате.

Гарант имеет право (а в отношении принципала, к которому он может приобрести право регресса, – обязан (ст. 379 ГК РФ)) отказать бенефициару в удовлетворении его требования, если:

- а) требование либо приложенные к нему документы не соответствуют условиям Б.г.;
- б) требование либо приложенные к нему документы представлены гаранту по окончании определенного в Б.г. срока;
- в) если гаранту стало известно, что основное обязательство, обеспеченное банковской гарантией, полностью или в части прекратилось либо недействительно. Об отказе удовлетворить требование гарант должен немедленно известить бенефициара, а в последнем случае – и принципала (ст. 376 ГК РФ).

При получении гарантом повторного требования бенефициара, направленного им несмотря на отказ удовлетворить первое требование, заявленное по основанию «в», гарант обязан его удовлетворить. Очевидно, что в таком случае ответственность за возможные убытки принципала будет нести бенефициар, а не гарант.

Надлежащее исполнение обязательства гаранта само может быть обеспечено, в частности, неустойкой (штрафом, пеней). Кроме того, поскольку обязательство является денежным, его исполнение всегда обеспечивается уплатой процентов за пользование чужими средствами (ст. 395 ГК РФ).

**Лит.:**

- Вольман И.* Гарантйные операции банков//Кредит и хозяйство, 1927, № 5. С. 130–134;
- Казакова Н.А.* Банковские гарантии во внешней торговле СССР//Внешняя торговля, 1979, № 8.С. 18–24;
- Международные расчеты по коммерческим операциям. Ч.3. Определение оптимальных форм и условий расчетов. Гарантии. Изд. 2-е. М., 1994;
- Расчеты по документарным внешнеторговым сделкам. Аккредитивы. Документарные инкассо. Банковские гарантии: Практик. пособ./Пер. с нем. и обраб. *Г.А. Титовой*. М., 1995.
- Белов В.А.*

## **Банковская тайна**

**БАНКОВСКАЯ ТАЙНА** – разновидность коммерческой тайны; преднамеренно скрываемые сведения (информация), имеющие действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу их неизвестности третьим лицам при отсутствии к ним свободного доступа на законном основании и охраняемые обладателем такой информации. Содержание Б.т. образуют информация об операциях, счетах и вкладах клиентов и корреспондентов, а также иные сведения, устанавливаемые кредитной организацией, если это не противоречит федеральному законодательству.

Информация об операциях клиентов включает:

- движение (зачисление, списание) денежных средств по счету клиента, открытого в кредитном учреждении;
- данные о получателе или плательщике;
- основания перечисления (зачисления) денежных средств.

Информация о счетах и вкладах включает:

- данные о наличии счета клиента в кредитном учреждении, его реквизитах, движении денежных средств по счету (вкладу), размер остатка денежных средств на счете (по вкладу);
- данные о распорядителях денежных средств, образцы их подписей, требования и ограничения, предъявленные к счету, их основания и характер.

Обладатели Б.т.: кредитные организации, ЦБ, а также иные органы и организации, которым сведения, составляющие Б.т., стали известны в силу выполнения ими функций, возложенных федеральным законом. В числе таких органов – суды общей юрисдикции и арбитражные суды (судьи), Счетная палата РФ, органы государственной налоговой службы и налоговой полиции, таможенные органы, органы предварительного следствия, аудиторские организации. Порядок предоставления сведений, составляющих Б.т., определяется федеральным законодательством.

Кредитные организации обязаны предоставлять сведения, составляющие Б.т. юридических и физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, следующим органам и организациям:

- а) судам и арбитражным судам (судьям) на основании вынесенных ими определений в процессе рассмотрения конкретных гражданских и арбитражных дел;
- б) Счетной палате РФ (сведения должны касаться только тех организаций, деятельность которых связана с получением и расходованием бюджетных средств);
- в) органам государственной налоговой службы и налоговой полиции;
- г) таможенным органам;
- д) органам предварительного следствия – по делам, находящимся в их производстве (при наличии согласия прокурора).

Сведения по счетам и вкладам физических лиц выдаются кредитной организацией:

- а) судам на основании вынесенных определений;
- б) органам государственной налоговой службы при совершении физическим лицом операций на сумму, эквивалентную 10 тыс. долл. США и выше;
- в) органам предварительного следствия – по делам, находящимся в их производстве (при наличии согласия прокурора).

В случае смерти владельца счета (вклада) данные, составляющие Б.т., выдаются:

- а) лицам, указанным владельцем счета (вклада), – на основании сделанного в кредитной организации завещательного распоряжения;
- б) нотариальным конторам – по находящимся в их производстве наследственным делам о вкладах умерших вкладчиков;
- в) иностранным консульским учреждениям – в отношении счетов умерших иностранных граждан.

ЦБ, иные органы и организации, получившие на законных основаниях сведения, составляющие Б.т., предоставляют их только государственным органам в случаях, предусмотренных ФЗ.

За разглашение Б.т. ЦБ кредитные организации, иные органы, которым сведения, составляющие Б.т., стали известны в силу выполнения возложенных на них функций, а также их должностные лица и работники несут дисциплинарную, административную, уголовную, гражданско-правовую ответственность, включая возмещение нанесенного ущерба.

*Прозоров А.Л.*

## **Банковские операции**

**БАНКОВСКИЕ ОПЕРАЦИИ** – по законодательству РФ операции, которые могут осуществлять исключительно банки и другие кредитные организации, а именно: привлечение вкладов, размещение привлеченных средств от своего имени и за свой счет, открытие и ведение банковских счетов, осуществление расчетов, инкассация денежных средств, векселей, платежных и расчетных документов и кассовое обслуживание клиентуры, купля-продажа иностранной валюты, привлечение во вклады и размещение драгоценных



металлов, выдача банковских гарантий (ФЗ РФ от 3 февраля 1996 г. № 17-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Закон РСФСР "О банках и банковской деятельности в РСФСР").

## **Банковские сделки**

**БАНКОВСКИЕ СДЕЛКИ** – сделки, которые могут осуществлять наряду с банковскими операциями банки и другие кредитные организации; по своему содержанию распадаются на три группы:

а) сделки, которые составляют непосредственный предмет деятельности кредитных организаций;

б) сделки, имеющие вспомогательное значение и служащие для обеспечения организационных и материальных предпосылок работы кредитной организации (закупка бумаги, аренда помещения и т. п.);

в) ряд других небанковских сделок, не запрещенных законом, но не входящих во вторую группу (например, учреждение других предприятий и организаций).

Главная особенность Б.с. – использование при их заключении различных типовых (стандартизированных) формуляров.

Применительно к банковской практике РФ все типовые формы Б.с. можно условно разделить на две группы в зависимости от разработавшего и утвердившего их органа. Первую группу составляют формуляры различных традиционно «банковских» договоров: договора банковского счета, договора банковского вклада, кредитного договора и т. п. Вторую группу типовых форм Б.с. составляют бланки различных расчетных документов (платежное поручение, платежное требование, чек и т. п.) или иных документов, так или иначе обслуживающих безналичные расчеты (заявление об отказе от акцепта, аккредитивное заявление и т. п.), в разное время утвержденные нормативными актами Госбанка СССР и ЦБ.

В современной банковской практике имеется ряд сделок, которые все чаще заключаются с помощью средств электронно-вычислительной техники: расчетные сделки, межбанковские кредитные договора, заключаемые с помощью различных телекоммуникационных систем связи (СВИФТ (SWIFT), Рейтер (Reuter) и т. п.).

Практика выработала электронную цифровую подпись (ЭЦП), правомерность использования которой подтверждена законодательством. В соответствии со ст. 160 ГК РФ использование ЭЦП при совершении сделок допускается в случаях и порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Составляя расчетный документ или заключая кредитный договор в электронной форме, кредитные организации и их клиенты не нарушают требование закона о совершении сделки в письменной форме.

*Ефимова Л.Г.*

## **Банковский вклад**

**БАНКОВСКИЙ ВКЛАД** (депозит) – денежная сумма, внесенная одной стороной, обычно физическим лицом (вкладчиком), другой стороне (кредитной организации, обычно коммерческому банку) на определенный срок или бессрочно, что должно быть оформлено договором Б.в.

Б.в. вносится вкладчиком с целью получения по окончании срока действия договора или по его первому требованию суммы Б.в., а также дохода, исчисленного по определенной в соответствии с договором или законом ставке. Б.в. принимается кредитной организацией с целью использования полученных денежных средств для их размещения от собственного имени на условиях возвратности, срочности и платности.

Результатом внесения Б.в. является возникновение у вкладчика права требования к кредитной организации о выдаче суммы Б.в., а если вкладчик – физическое лицо, то и права требовать производства из суммы Б.в. безналичных, расчетов.

Банковский депозит – то же, что и Б.в., но применительно к случаю, когда вкладчиком выступает не физическое, а юридическое лицо. Кроме того, термин "банковский депозит" обычно обозначает сумму, внесенную в банк на строго определенный и не подлежащий изменению срок.

## **Банковский кредит**

БАНКОВСКИЙ КРЕДИТ – один из основных видов кредита (наряду с коммерческим, потребительским); предоставляется банками различным категориям заемщиков. Заемщиками могут выступать государство, муниципальные образования и частные лица (юридические и физические). Сфера Б.к. шире, чем коммерческого или потребительского, так как он обслуживает не только обращение товаров, но и накопление капитала, превращая в него часть денежных доходов и сбережений всех слоев общества. Специфические формы Б.к. – форфейтинг, факторинг.

## **Банковский перевод**

БАНКОВСКИЙ ПЕРЕВОД – разновидность денежного перевода, одна из форм безналичных, расчетов, заключается в принятии на себя за вознаграждение одной стороной (банком-эмитентом) по просьбе и за счет другой стороны (перевододателя) обязательства обеспечить выплату определенных денежных средств (суммы Б.п.) через исполняющий банк в пользу определенного лица (переводополучателя).

ГК РФ хотя и установил открытый перечень форм безналичных расчетов, но тем не менее ограничил его только теми формами, которые предусмотрены законом, установленными в соответствии с ним банковскими правилами и применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота (ст. 862 ГК РФ). В связи с тем что действующее сегодня Положение о безналичных расчетах в Российской Федерации (утверждено письмом ЦБ от 9 июля 1992 г. № 14) не предусматривает такой формы расчетов во внутреннем обороте, как Б.п., а также в связи с ограничением максимальной суммы наличных расчетов между юридическими лицами (постановление Правительства РФ от 17 ноября 1994 г. № 1258), российские банки практически не оказывают услуг по Б.п. В настоящее время Б.п. совершаются, как правило, либо в системе учреждений одного банка (например, переводы вкладов из одного отделения Сбербанка в другое), либо в международных расчетах.

Операция Б.п. оформляется и сопровождается по меньшей мере тремя видами документов; их наименования и использование напоминают документы об аккредитиве.

Первый – заявление на перевод (ранее – переводный билет или переводное письмо). Оно составляется перевододателем и вручается им обслуживающему банку. По своей юридической природе заявление на перевод представляет собой приказ банку обеспечить доставку денежных средств в определенное место и их выплату определенному лицу через определенную кредитную организацию.

Второй документ составляется банком, который принял заявление на перевод. Он предназначается для извещения банка-корреспондента (или своего учреждения), находящегося в месте предполагаемой выплаты (обслуживающего данного переводополучателя) о необходимости производства Б.п. Такие документы называются авизо и передаются телеграфной, телетрансмиссионной или модемной связью шифрованными ("заключенными") сообщениями либо пересылаются по почте (обычно – авиапочте). Они устанавливают правоотношения между банками-корреспондентами по поводу производства уплаты.

Банк, получивший авизо о Б.п., составляет третий документ – извещение о Б.п., направляемое переводополучателю. Получив такое извещение, переводополучатель приобретает право требования к известившему его банку о выплате суммы Б. п. против

указанных в извещении документов.

Порядок осуществления операций Б.п. в международной торговле в основном совпадает с общими приведенными здесь правилами и установлен положениями раздела 4 гл. IV Инструкции Внешторгбанка СССР от 25 декабря 1985 г. № 1 "О порядке совершения банковских операций по международным расчетам". Кроме того, на уровне унифицированных правил действует правовое руководство ЮНСИТРАЛ по электронному переводу средств, подготовленное секретариатом Комиссии ООН по праву международной торговли.

**Лит.:**

*Агарков М.М.* Основы банковского права. Учение о ценных бумагах. М., 1994. С. 136–142;

*Алексеевский Б.А.* Обращение взыскания на банковые переводы//Кредит и хозяйство, 1927, № 6;

*Крохалева И.А., Холопов К.В.* Практика внешнеторговых переводов: Метод. пособ. М. 1991;

Организация и техника совершения операций по международным расчетам предприятий: Документарное инкассо, банковский перевод. Метод, рекоменд.//Сост. *В.В.Коротков*, СПб. 1992;

*Садовский В.С., при участии А.А. Книрима и Э.Э. Пирвица.* Проект статей о переводе (переводном письме) с объяснениями. СПб., 1892.

*Белов В.А.*

## **Банковский сертификат**

**БАНКОВСКИЙ СЕРТИФИКАТ** – предъявительская или именная ценная бумага, удостоверяющая сумму вклада, внесенного в банк, и права вкладчика (держателя Б.с.) на получение (в установленный срок) в банке, выдавшем Б.с., или в любом филиале этого банка суммы вклада и обусловленных в Б.с. процентов на эту сумму либо досрочно суммы вклада и процентов в размере, установленном для вкладов до востребования, если условиями Б.с. не определен иной размер процентов.

Подробное правовое регулирование Б.с. осуществляется Правилами по выпуску и оформлению депозитных и сберегательных сертификатов, утвержденными письмом ЦБ от 10 февраля 1992 г. № 14-3-20.

Б.с. подразделяются на два типа – депозитный и сберегательный. Депозитный Б.с. – это передаваемый денежный документ, являющийся обязательством банка по выплате размещенных у него депозитов. Аналогичный документ, являющийся обязательством банка по выплате размещенных у него сберегательных вкладов, должен именоваться сберегательным Б.с. Правилами установлено, что:

а) сберегательный Б.с. может быть выдан только гражданину, а депозитный – только организации;

б) право требования по сберегательному Б.с. может быть передано только гражданину, а по депозитному – только организации;

в) денежные расчеты по купле-продаже депозитных Б.с. и выплате сумм по ним осуществляются только в безналичном порядке, а по сберегательным – по усмотрению вкладчика;

г) максимальный срок обращения депозитного Б.с. ограничивается годом, а сберегательного – 3 годами.

Остальные юридические характеристики обоих типов Б.с. общие:

а) всякий Б.с. является ценной бумагой, причем либо именной, либо на предъявителя;

б) всякий Б.с. может быть выдан, а право из него передано только резиденту РФ или иному государству, использующего рубль в качестве официальной денежной единицы;

в) Б.с. нельзя использовать на территории государства, где рубль не является официальной денежной единицей;

г) Б.с. могут выпускаться как в разовом порядке, так и сериями;

д) Б.с. не может служить расчетным или платежным средством за проданные товары или оказанные услуги.

## **Банковский счет**

**БАНКОВСКИЙ СЧЕТ** – учетная единица, применяемая в банковском деле с целью фиксации денежных требований одной стороны (клиента) к другой стороне (банку), возникающих из договора банковского счета, а также для учета банковских операций, предусмотренных для соответствующей категории Б.с.

Б.с. – собирательная категория, впервые введенная в законодательство ГК РФ. Последовательной классификации Б.с. в настоящее время не существует. Б.с. разделяют на корреспондентские, владельцами которых являются банки или иные кредитные организации, и клиентские (владельцы – все иные лица, не являющиеся кредитными организациями). Существует также разделение Б.с. по признаку той валюты, в которой учитываются требования: рублевые (ведущиеся в российских рублях) и валютные (в валюте иностранной). В рамках валютных счетов говорят о счетах в отдельных иностранных валютах (долларовый, стерлинговый и др.).

Рублевые счета в соответствии с валютным законодательством разделяются на счета резидентов и нерезидентов РФ. Среди рублевых счетов резидентов, не являющихся кредитными организациями, принято выделять счета расчетные, текущие и бюджетные. Данная классификация, будучи проведенной по признаку субъекта, который является владельцем Б.с., на сегодняшний момент фактически утратила свое значение. Рублевые счета нерезидентов разделяются на счета физических лиц и счета организаций; последние включают в себя счета типа «Т» (текущие счета, счета для текущих рублевых операций в РФ), счета типа «И» (инвестиционные счета, т. е. предназначенные для оплаты в РФ расходов по операциям, связанным с движением капитала) и счета типа «С» (специальные счета – для оплаты в РФ расходов по какой-то одной конкретной операции, связанной с движением капитала). Банки-нерезиденты имеют право открывать в российских банках рублевые и валютные корреспондентские Б.с.

Валютные счета в соответствии с законодательством о валютном и экспортном контроле подразделяются на транзитные и текущие. Транзитный валютный Б.с. имеет строго целевое назначение: на него может быть зачислена только валютная выручка по экспортному контракту. Списание денежных средств с транзитного Б.с. может быть произведено исключительно в целях исполнения обязанности владельца счета по продаже части экспортной выручки, и только после этого возможно списание на текущий валютный Б.с. С текущего валютного Б.с. его владелец вправе производить расчеты в случаях и в порядке, предусмотренных валютным законодательством.

*Лит.:* см. к статье Договор банковского счета.

*Белов В.А.*

## **Банковское право**

**БАНКОВСКОЕ ПРАВО** совокупность разнородных правовых норм, регулирующих организацию кредитной системы и деятельность банков. Б.п. не является ни подотраслью, ни самостоятельной отраслью права. Круг отношений, регулируемых Б.п., с одной стороны, достаточно узок, чтобы быть предметом регулирования целой отрасли, а с другой – не обладает единством и своеобразием (он включает гражданско-, административно- и финансово-правовые отношения). Соответственно у Б.п. отсутствует и собственный метод как необходимый признак «классической» отрасли права. Отношения банков коммерческих с ЦБ обычно строятся по схеме власти-подчинения. Здесь используется метод властных предписаний. Зато отношения самих банков с клиентурой и друг с другом основаны на юридическом равенстве сторон, т. е. в этих случаях действует гражданско-правовой метод. Поэтому более правильно говорить не о Б.п., а о банковском законодательстве.

## Банкротство криминальное

БАНКРОТСТВО КРИМИНАЛЬНОЕ – объединяет несколько составов преступлений, связанных с банкротством:

а) сокрытие имущества или имущественных обязательств, сведений об имуществе, о его размере, местонахождении либо иной информации об имуществе;

б) передача имущества в иное владение, отчуждение или уничтожение имущества;

в) сокрытие, уничтожение, фальсификация бухгалтерских и иных учетных документов, отражающих экономическую деятельность (если эти действия совершены руководителем или собственником организации-должника либо индивидуальным предпринимателем при банкротстве или в предвидении банкротства и причинили крупный ущерб);

г) неправомерное удовлетворение имущественных требований отдельных кредиторов руководителем или собственником организации-должника либо индивидуальным предпринимателем, знающим о своей фактической несостоятельности (банкротстве), заведомо в ущерб другим кредиторам, а равно принятие такого удовлетворения кредитором, знающим об отданном ему предпочтении несостоятельным должником в ущерб другим кредиторам, если эти действия причинили крупный ущерб.

Б.к. в соответствии с УК РФ влечет уголовную ответственность в виде лишения свободы или иных мер наказания (ст. 195 УК РФ). Также наказуемы вплоть до лишения свободы на срок до 6 лет за преднамеренное и фиктивное банкротство (соответственно ст. 196 и 197 УК РФ).

Первое заключается в умышленном создании или увеличении неплатежеспособности, совершенном руководителем или собственником коммерческой организации, а равно индивидуальным предпринимателем в личных интересах или интересах иных лиц, что причинило крупный ущерб либо иные тяжкие последствия.

Второе – в заведомо ложном объявлении руководителем или собственником коммерческой организации, а равно индивидуальным предпринимателем о своей несостоятельности с целью ввести в заблуждение кредиторов для получения отсрочки или рассрочки причитающихся им платежей или скидки с долгов, а равно для неуплаты долгов, если это деяние причинило крупный ущерб.

*Яни П.С.*

## Барристер

БАРРИСТЕР (англ. *barrister* от *bar* – барьер в зале суда, за которым находятся судьи) – член одной из двух существующих в Англии корпораций правозаступников, Б. Вторая корпорация – солиситоры. Термин "Б." появился в XV в. и означал "допуск к судебному барьеру", т. е. право быть заслушанным судом в интересах своего клиента.

Начиная с XIII в. тяжущийся мог поручить "ученому или красноречивому другу" изложить доводы по своему делу. Обычно в роли таких ораторов выступали доктора права или их ученики. В XIV в. судьи стали требовать от судебных ораторов профессионального искусства и получили право экзаменовывать их и допускать к судебным выступлениям. Практикующие юристы, не имеющие звания доктора права, объединялись для обучения и проживания в так называемые судебные подворья – инны, расположенные и до настоящего времени в центре Лондона.

Каждый Б. должен состоять в одном из этих иннов. Каждый инн управляется самостоятельно, и правила принятия новых членов, профессиональные требования у них различны. В 1984 г. создан единый для всех иннов совет Б., а в 1966 г. – сенат, в который в 1974 г. был включен совет Б. В сенат входят старейшины иннов (бенчеры), Б. со званием королевского советника, представители университетов, судьи, состоящие в корпорации Б. Сенат выступает от имени всей корпорации, хотя самостоятельность каждого инна

сохраняется. При сенате имеются дисциплинарный комитет и комитет по подготовке кандидатов в Б. Последний составляет учебные программы и принимает экзамены. Кандидат в Б. не может быть моложе 21 года. Он должен подать заявление о принятии его в один из иннов, представить рекомендацию двух членов инна, заявление о том, что он не состоит в корпорации солиситоров, не занимается торговлей, не является банкротом. После уплаты определенного взноса он зачисляется учеником своего инна и должен посещать его в течение 8 семестров обучения. Кандидат принимается в Б. после сдачи двух экзаменов: одного по обычной программе студентов-юристов, второго – по специальной. От первого экзамена освобождаются дипломированные юристы. После сдачи экзаменов обязательна годовичная стажировка в конторе практикующего Б.

Б. в иннах делятся на бенчеров (старейшин) и юниоров. После нескольких лет судебной практики Б. может получить звание королевского советника. Оно дает право на более высокие гонорары, шелковую мантию и ведение дел со своим юниором. Б. работают самостоятельно, не объединяются в фирмы, но могут делить помещение со своими коллегами и иметь с ними одного клерка.

Б. в отличие от солиситоров имеют привилегию выступления в высших судах, но могут вести дела во всех судах и выполняют "бумажную работу", которая состоит из письменных консультаций, изложения позиции по специальным или сложным вопросам права дел солиситора и из составления документов, связанных с принятым делом. Б. не имеет права себя рекламировать, хотя может указать на свою специализацию. Б. не должен брать клиента "с улицы", и в этом смысле он зависит от солиситора, который ведет переговоры с клиентом и готовит все дело. Солиситор должен присутствовать при разговоре Б. с клиентом и являться в суд, когда слушается дело. Размер гонорара Б. зависит от его репутации и от договоренности его клерка с солиситором. Сам он не ведет переговоры о гонораре, поскольку не вступает в договорные отношения с клиентом. Его клиентом является солиситор, который посылает Б. «бриф», письменное поручение. Он не имеет права взыскать в судебном порядке свой гонорар не только у клиента, но и у солиситора. В таких случаях вопрос обычно решается органом управления солиситоров, который может возместить гонорар из своего фонда. Однако Б. в отличие от солиситора не отвечает и за ущерб, причиненный его неправильной позицией в суде или допущенной небрежностью.

Судьи высших судов всегда назначались только из Б. в звании королевского советника. Это положение частично изменено Законом о судах и правовом обслуживании 1990 г. Должности судей теперь могут замещаться не только Б., но и другими высококвалифицированными юристами, получившими сертификат адвоката, который дает право на выступление во всех или в отдельных судах.

Корпорация Б. существует также в ряде стран англосаксонской правовой системы, в основном в бывших английских колониях.

#### Лит.:

*Апарова Т.В.* Суды и судебный процесс Великобритании. М., 1996.

*Уолкер Р.* Английская судебная система. М., 1980;

*Sim R.S. and Scott D.M.M.* A. Level English Law. L. 1984;

*Kiralfy A.K.: R.* The English Legal System. L., 1984.

*Апарова Т.В.*

## Бартерная сделка

БАРТЕРНАЯ СДЕЛКА (англ. *barter* – договор мены, обмен товаров) – договор между хозяйствующими субъектами, имеющий предметом товарообменные операции на безвалютной сбалансированной основе, оценка стоимостных составляющих которых взаимно согласовывается сторонами. В международных экономических отношениях гражданско-правового характера товарообменные операции большей частью именуются бартерными, или В.С., в то время как в отечественном внутривозвратном обороте

подобные отношения урегулированы, в частности, ГК РФ посредством договора мены.

Отношения по Б.с. регулируются, помимо общих гражданско-правовых норм, содержащихся в ГК РФ и ФЗ от 13 октября 1995 г. № 157-ФЗ "О государственном регулировании внешнеторговой деятельности", специальными актами:

Указом Президента РФ от 18 августа 1996 г. № 1209 "О государственном регулировании внешнеторговых бартерных сделок" и постановлением Правительства РФ от 31 октября 1996 г. № 1300 "О мерах по государственному регулированию внешнеторговых бартерных сделок", на основании которых определены требования к Б.с. и разработан особый порядок выдачи разрешений (на проведение отдельных бартерных операций), предоставляемых МВЭС РФ. Так, в соответствии с Указом Президента РФ впредь необходимо оформление паспорта Б.с., что распространяется и на иностранные юридические лица. В связи с этим вывоз товаров, работ и услуг, результатов интеллектуальной деятельности должен сопровождаться обязательным ввозом на таможенную территорию РФ товаров, работ и услуг, эквивалентным по стоимости экспортированным товарам, либо зачислением на счета в уполномоченных банках валютной выручки от экспорта товаров в установленном порядке.

Означенный порядок действует в отношении некоторых категорий Б.с., в частности:

а) сделок, по которым ввоз на таможенную территорию РФ товаров, работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности осуществляется с превышением сроков, установленных законодательством РФ для исполнения текущих валютных операций, исчисляемых с даты выпуска экспортируемых товаров таможенными органами РФ либо с момента выполнения работ, услуг и прав на результаты интеллектуальной деятельности;

б) сделок, по которым выполнение иностранным лицом встречного обязательства производится способом, не предусматривающим ввоза на таможенную территорию РФ товаров, работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности, в том числе способом, при котором имеется в виду передача третьей стороне получаемых российским лицом вне таможенной территории РФ товаров, работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности по другой Б.с. Осуществление внешнеторговых операций в форме Б.с. не освобождает стороны от необходимости соблюдать требования по лицензированию и квотированию товаров, работ и услуг, установленные как отечественным, так и иностранным законодательством.

*Ануфриева Л.П.*

## **Беженцы**

БЕЖЕНЦЫ – лица, покинувшие страну, в которой они постоянно проживали, в результате чрезвычайных обстоятельств (преследования, в том числе с применением военной силы, и др.). По законодательству РФ под беженцем понимается прибывшее или желающее прибыть на территорию РФ лицо, не имеющее гражданства РФ, которое было вынуждено или имеет намерение покинуть место своего постоянного жительства на территории другого государства вследствие совершенного в отношении него насилия или преследования в иных формах либо реальной опасности подвергнуться насилию или иному преследованию по признаку расовой или национальной принадлежности, вероисповедания, языка, а также принадлежности к определенной социальной группе или по политическим убеждениям (Закон РФ от 19 февраля 1993 г. № 4528-1 "О беженцах"). Появление в РФ законодательства о Б. связано с трагическими последствиями развала СССР, в числе которых ряд затяжных военных конфликтов (в Нагорном Карабахе, Южной Осетии, Абхазии, Таджикистане), а также факты преследования русскоязычного населения в бывших союзных республиках.

В международное право понятие "Б." было введено после первой мировой войны. Проблема Б. нашла отражение в ряде международных договоров. В рамках ООН для содействия ее решению создано Управление Верховного комиссара по делам беженцев (УВКБ). Устав УВКБ принят резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН от 14 декабря 1950 г.

№ 428 (V). 28 июля 1951 г. была заключена многосторонняя Конвенция о статусе беженцев. 16 декабря. 1966 г. Генеральная Ассамблея приняла к сведению специальный протокол, касающийся статуса беженцев, который предусматривал некоторые изменения Конвенции (вступил в силу 4 ноября 1967 г.).

Термин "Б." употребляется в договорах и резолюциях международных организаций в разных значениях. Конвенция и Устав УВКБ включают в это понятие лиц, которые в силу вполне обоснованных опасений стать жертвами преследований по признаку расы, вероисповедания, гражданства, принадлежности к определенной социальной группе или по политическим убеждениям находятся вне страны своей гражданской принадлежности и не могут или не желают пользоваться защитой правительства этой страны либо вследствие таких опасений, либо по причинам, не связанным с соображениями личного удобства; или, не имея определенного гражданства и находясь вне страны своего прежнего (обычного) местожительства, по тем же причинам не могут или не желают вернуться. Принадлежность к категории политических Б. может рассматриваться как основание для того, чтобы претендовать на получение политического убежища. Однако в конечном счете урегулирование этого вопроса зависит от законодательства и политики государства, на территории которого находятся Б.

**Лит.:**

Международное право: Учебник. М., 1995. С. 103–105;

Словарь международного права. М., 1986.

## **Безакцептное списание**

**БЕЗАКЦЕПТНОЕ СПИСАНИЕ** – 1) первоначально – списание денежных средств со счета плательщика по платежному требованию, содержащему специальную пометку типа: "Без акцепта",

2) в настоящее время – списание денежных средств со счета плательщика по инкассовому распоряжению (инкассовому поручению), производящееся при условии предварительного согласия плательщика на данную операцию, выраженного в договоре банковского счета и в документах, оформляющих отношения плательщика и взыскателя, являющиеся основанием Б.с.

Б.с. – разновидность беспорного списания, но имеет отличительные признаки; Б.с. свойственна возмездность, в то время как беспорное списание обычно является безвозмездным; Б.с. производится на основании договора и инкассового распоряжения, в то время как беспорное списание может производиться и на основании норм закона.

Возможность Б.с. денежных средств в некоторых договорных отношениях установлена законодательством. Таковыми являются, в частности:

- плата за электрическую и тепловую энергию, услуги водоснабжения, почтовые, телеграфные, телефонные и иные услуги;
- штрафы и излишне полученные суммы по договорам поставки;
- провозная плата и штрафы в транспортных обязательствах;
- суммы признанных должником претензий.

**Лит.:**

*Мальцев Ю., Шкаринов И.* К проблеме безакцептного и беспорного списания денежных средств с корсчетов банков//Бизнес и банки, 1996, № 21 и 22;

*Михайлов А. А.* Безакцептное или акцептное списание долга//Правоведение, 1986, № 4. С. 50–52;

*Новоселова Л.А.* Ответственность банков при беспорном и безакцептном списании средств//Закон, 1995, № 1. С. 100–102;

*Олейник О.* Проблемы оснований беспорного списания денежных средств//Закон, 1995, № 1. С. 93–99.

*Белов В.А.*

## **Безвестно отсутствующий**



**БЕЗВЕСТНО ОТСУТСТВУЮЩИЙ** – лицо, факт длительного отсутствия которого установлен в судебном порядке. Основная цель признания лица Б.о. – защита его прав и сохранение имущества; другая цель – обеспечение интересов его кредиторов, а также лиц, находившихся на его иждивении. В науке гражданского права бытуют разные точки зрения: согласно одной из них основу института безвестного отсутствия составляет презумпция смерти гражданина, по другой – презумпция жизни, по третьей – это лишь констатация невозможности решения вопроса о жизни или смерти данного лица.

ГК РФ устанавливает, что гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом Б.о., если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания. При невозможности установить день получения последних сведений об отсутствующем началом исчисления этого срока считается 1-е число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а в случае, если невозможно установить и месяц, исчисление срока отсутствия начинается с 1 января следующего года (ст. 42 ГК РФ). Порядок признания лица Б.о. определен ст. 252–257 ГПК. Заявление о признании лица Б.о. подается в суд по месту жительства заявителя, при этом суд решает, относится ли он к числу заинтересованных лиц. В заявлении должно быть указано, какова цель признания гражданина Б.о., а также изложены обстоятельства, подтверждающие его безвестное отсутствие.

Признание лица Б.о. порождает определенные гражданско-правовые последствия. Имущество гражданина, признанного Б.о., при необходимости постоянного управления им передается по решению суда лицу, которое определяется органом опеки и попечительства и действует на основании договора о доверительном управлении, заключаемого с этим органом. Из этого имущества выдаются необходимые средства гражданам, которых Б.о. обязан содержать, и погашается задолженность по другим его обязательствам. Орган опеки и попечительства может еще до истечения года со дня безвестного отсутствия назначить управляющего его имуществом.

В случае явки или обнаружения гражданина, признанного отсутствующим, суд отменяет решение о признании его таковым. На этом основании отменяется и управление его имуществом (ст. 44 ГК РФ).

Безвестное отсутствие имеет свои последствия и в семейном праве. Если один из супругов признан судом Б.о., брак может быть расторгнут (в органах загса) по заявлению другого супруга независимо от наличия у них общих несовершеннолетних детей. В случае явки супруга, признанного Б.о., и отмены соответствующего судебного решения брак может быть восстановлен органом загса по совместному заявлению супругов, если другой супруг не вступил в новый брак (ст. 26 СК).

В зарубежных странах романо-германской системы права институт безвестного отсутствия во многом схож с российским; отличия составляют главным образом более длительные сроки и особенности судебной процедуры признания лица Б.о. Во Франции, где не предусмотрено объявление лица умершим по безвестному отсутствию, последнее состоит из двух стадий:

- а) решение суда, устанавливающее презумпцию безвестного отсутствия;
- б) объявление об отсутствии – по истечении 10 лет со дня принятия первого судебного акта.

Если же презумпция (стадия "а") не устанавливалась, факт отсутствия может быть удостоверен не ранее чем через 20 лет после того, как о лице перестали поступать какие-либо сведения.

В странах англосаксонской правовой системы (в том числе США) института признания лица Б.о. в том виде, в каком существует в праве стран континентальной Европы, нет. Решение вопроса о смерти Б.о. регулируются здесь нормами не материального, а процессуального права.

*Додонов В.Н.*

## Безвозмездные сделки

см. *Сделки* .

## Безгражданство

см. *Лицо без гражданства* .

## Бездействие

**БЕЗДЕЙСТВИЕ** – виновное, противоправное поведение, выражающееся в несовершении общественно полезного действия, которое лицо могло и должно было совершить в силу возложенных на него правовых обязанностей. Эти обязанности могут вытекать из предписаний закона, профессиональных и должностных функций.

Б. может быть формой длящегося преступления (административного правонарушения), т. е. длительным невыполнением обязанностей, возложенных на виновного под угрозой уголовной (административной) ответственности. УК предусматривает ряд преступлений, которые совершаются в форме преступного Б.: неоказание помощи больному (ст. 124 УК), неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие (ст. 270 УК), халатность (ст. 293 УК) и др.

Законодательство РФ об административных правонарушениях также предусматривает ряд проступков, которые совершаются в форме бездействия:

– невыполнение обязанностей по регистрации в судовых документах операций с вредными веществами и смесями (ст. 58 КоАП);

– невыполнение предписаний органов, осуществляющих контроль за охраной атмосферного воздуха (ст. 84 КоАП);

– невыполнение законных требований должностных лиц органов охраны континентального шельфа РФ (ст. 84.5 КоАП) и др.

Б. как форма совершения преступления (административного правонарушения) может быть как умышленным, так и неосторожным. Для признания факта Б. преступлением (административным правонарушением) необходимо установить, что на виновном лежала обязанность совершить определенные действия, уклонение от которых ставится ему в вину; имел ли он возможность их совершить в данной ситуации; действительно ли виновный не совершил требуемых действий (умышленно или по неосторожности), т. е. не осуществил лежащей на нем обязанности.

Для наличия состава преступления (административного правонарушения). как правило, не требуется, чтобы Б. повлекло какие-либо неблагоприятные последствия. Так, для ответственности по ст. 165.7 КоАП (непредоставление информации для составления списков присяжных заседателей) не требуется устанавливать причинную связь между Б. виновного и нарушением нормальной работы краевого или областного суда. Достаточно доказать сам факт неисполнения обязанностей данным лицом.

*Колодкин Л.М.*

## Безналичная (бездокументарная) ценная бумага

**БЕЗНАЛИЧНАЯ (БЕЗДОКУМЕНТАРНАЯ) ЦЕННАЯ БУМАГА** – ценная бумага, фиксация и передача прав на которую осуществляется путем совершения записей на специальных счетах. С точки зрения содержания Б.ц.б. идентичны традиционным ценным бумагам, так как представляют собой зафиксированную в специфической форме совокупность прав, установленную законом для этих видов ценных бумаг. Б.ц.б. имеют ту особенность, что исполнение сделок с ними не требует физического перемещения сертификатов ценных, бумаг от отчуждателя приобретателю или их замены.

Понятие Б.ц.б. объединяет два смежных правовых явления. В первую очередь это ценные бумаги, условия выпуска которых вовсе не предусматривают их оформление сертификатами (сертификатом). В законодательстве РФ они именуются бездокументарными ценными бумагами. Вторая группа Б.ц.б. – ценные бумаги, по условиям выпуска оформленные сертификатами (сертификатом), но учитываемые и обращающиеся в безналичной форме в виде записей по счетам, открытым в специальных организациях – депозитариях (в виде записей по счетам депо), и именуемые документарными Б.ц.б. В зависимости от роли сертификата для установления управомоченного по ним лица различаются две их основные разновидности. Это могут быть документарные ценные бумаги с обязательным централизованным хранением. Весь выпуск таких бумаг оформляется одним ("глобальным", или "коллективным") сертификатом или несколькими сертификатами большого номинала, которые в обязательном порядке помещаются на хранение в депозитарий. Владельцы ценных бумаг с обязательным централизованным хранением не могут требовать выдачи сертификатов на принадлежащие им ценные бумаги. Все операции осуществляются исключительно путем совершения записей по счетам в депозитарии.

Документарные ценные бумаги другой разновидности – без обязательного централизованного хранения – могут время от времени становиться Б.ц.б. исключительно по инициативе их владельцев. Это происходит, когда владельцы сдают сертификаты своих ценных бумаг депозитарию и поручают ему осуществлять их учет и хранение на основе депозитного договора. В этом случае лицо, заключившее такой договор с депозитарием, имеет право во всякое время расторгнуть его, изъять ценную бумагу с депозита и потребовать выдачи бумажного сертификата (подробнее см. Депозитарная деятельность, Депозитарный договор).

Способы фиксации юридических фактов, связанных с Б.ц.б., носят название счетов. Содержанием каждого счета является совокупность записей определенного содержания, которые могут вестись как на бумажных носителях (в «бумажном» виде), так и с помощью ЭВМ на магнитных носителях (в «электронном» виде). В зависимости от содержания различают несколько разновидностей счетов. Счета, предназначенные для учета прав владельцев на ценные бумаги, обычно именуются лицевыми счетами владельцев в реестре – если они ведутся держателем реестра, или счетами депо – если они открыты в депозитарии. Если ценные бумаги выпущены в бездокументарной форме, функции учета прав на них может осуществлять сам держатель реестра (в том числе эмитент). Документарные ценные бумаги могут обращаться в безналичной форме только при условии их предварительного депонирования в депозитарии.

Владелец любой Б.ц.б. вправе во всякое время получить от лица, ведущего учет его ценных бумаг, выписку со своего счета. Независимо от того, кем они выданы, эти выписки имеют одинаковое юридическое значение, подтверждая состояние счета конкретного владельца (т. е. факт владения определенным количеством ценных бумаг) на момент выдачи выписки (аналогично выписке с банковского счета).

В настоящее время базу регулирования Б.ц.б. составляют следующие основные нормативные акты: ГК РФ, ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг"; Постановление ФКЦБ РФ от 16 октября 1997 г. № 36 "Об утверждении Положения о депозитарной деятельности в Российской Федерации, установлении порядка введения его в действие и области применения"; Постановление ФКЦБ РФ от 2 октября 1997 г. № 27 "Об утверждении Положения о ведении реестра владельцев именных ценных бумаг" и др.

**Лит.:**

*Белов В.А.* Ценные бумаги в российском гражданском праве. М., 1996;

*Демушкина Е.* Безналичные ценные бумаги – фикция или реальность?//Рынок ценных бумаг, 1996, № 18–20;

*Крылова М.* Ценная бумага – вещь, документ или совокупность прав?//Рынок ценных бумаг, 1997. № 2, 4, 5;

*Рубцов Б.Б.* Зарубежные фондовые рынки: инструменты, структура, механизм функционирования. М., 1996;

*Суханов Е.А.* Ценные бумаги: мировая практика и российское "новаторство"//Экономика и жизнь, 1994, № 15.

*Крылова М.А.*

## Безналичные деньги

БЕЗНАЛИЧНЫЕ ДЕНЬГИ – кредитовые остатки различных счетов клиентуры в банках, на которые распространяются правила гл. 45 ГК РФ. Это счета, специально предназначенные для расчетных операций: расчетные, текущие, текущие валютные, корреспондентские, счета для финансирования капитальных вложений и др.

подавляющее большинство юристов, исследовавших правовую природу Б.д., сходится во мнении, что запись на банковском счете(кредитовое сальдо) является либо бухгалтерским отражением задолженности банка перед клиентом и одновременно представляет собой такой вид актива, как право требования к банку о выплате определенной денежной суммы или перечислении ее, либо обозначает только право клиента на получение наличных денег. Такая же точка зрения используется в арбитражной практике при рассмотрении конкретных дел.

Б.д. являются обязательствами банка, но в отдельных случаях в силу юридической фикции, предусмотренной законом, они приравниваются к наличным деньгам.

*Ефимова Л.Г.*

## Безналичные расчеты

БЕЗНАЛИЧНЫЕ РАСЧЕТЫ – 1) в широком смысле – погашение денежных обязательств без применения наличных денег;

2) в узком смысле – правовые отношения, содержание которых составляет право требования владельца счета к обслуживающему его банку о перечислении определенной денежной суммы по указанным реквизитам в определенный срок и за вознаграждение, а также корреспондирующая данному праву обязанность банка.

Б.р. – один из старейших правовых институтов, приобретший свое современное выражение в конце 20-х гг. XX в. Первоначальная форма Б.р. – зачеты взаимных требований; такие расчеты производили еще древнеримские аргентарии (менялы). С появлением переводного векселя Б.р. в форме зачетов взаимных требований стали практиковаться и между европейскими менялами.

Оплачивая переводные векселя, выставляемые контрагентами, а также выставляя векселя на этих контрагентов, менялы вели счета оплаченных векселей в разрезе каждого векселедателя в виде Двухстолбцовой записи, занося в левый столбец собственные требования к контрагентам (они равнялись сумме оплаченных менялой векселей соответствующего контрагента), а в правый – требования к самим себе (их сумма соответствовала сумме векселей, выданных менялой на плательщика – данного контрагента). По прошествии некоторого срока (обычно года) меняла выводил разницу между столбцами – сальдо. Если сальдо было положительным (сумма в левом столбце превышала сумму в правом), меняла ожидал от своего контрагента суммы в погашение сальдо либо трассировал на него свой вексель на эту сумму. При отрицательном сальдо меняла отправлял его сумму своему кредитору – контрагенту, который оплатил векселя на большую сумму, нежели выдал.

Система периодических расчетов по сальдо стала применяться и купцами (они погашали суммы сальдо по договоренности на определенных ярмарках, время проведения которых было заранее известно), а с развитием банковского дела и чекового обращения (в начале XIX в.) – также и между банками (контокоррентный и корреспондентский счета). Тогда же начинают появляться Б.р. в знакомом нам виде. Возникают они в форме переводных билетов (заявлений на перевод), которые представляли собой аналог чека, с той лишь разницей, что чек выдавался получателю платежа, а новый документ вручался непосредственно банку, ведущему счет плательщика. Параллельно возникли так называемые «расчетные» или «зачетные» чеки, суммы по которым не выплачивались наличными деньгами, а зачислялись на указанный чекодержателем счет. Из гибрида заявления на

перевод и расчетного чека родилось платежное поручение – уполномочие банку списать денежные средства со счета лица, давшего такое поручение, с целью последующего зачисления этих средств на иной, указанный клиентом счет. Именно из платежного поручения развился в 30-е гг. его антипод – платежное требование, получившее широчайшее распространение в СССР, что объяснялось разрешенностью только тех платежей, которые основаны на фактически произведенных товарных поставках.

В настоящее время Б.р. перешли в новую стадию развития и производятся посредством электронных платежей.

Инструментами Б.р. являются наряду со старыми, широко известными документами (см. *Расчетные документы* ) также и новые, прежде всего различного рода кредитные и дебетовые карты.

Записи о денежных суммах, выполненные на банковском счете, свидетельствуют о правах требования этих денежных сумм владельцем счета по отношению к обслуживающему банку.

Б.р. не предполагают фактической передачи денег из банка плательщика в банк получателя, ограничиваясь лишь изменением записей по банковским счетам плательщика, получателя и обслуживающих их банков.

Юридическим результатом Б.р. является перевод денежного долга с контрагента, являющегося плательщиком по основному договору, на банк, обслуживающий получателя по этому договору.

Распоряжение владельца счета квалифицируется как возлагающее исполнение обязательства по переводу долга на третье лицо.

Возможность осуществления Б.р. связана с наличием у лица банковского счета, режим которого предусматривает Проведение Б.р. за счет учтенных на нем сумм, если иное не вытекает из закона и не обусловлено используемой формой расчетов (ст. 861 ГК РФ). Обычно любые банковские счета предусматривают возможность осуществления расчетов из них. Банковские счета организаций и граждан-предпринимателей, которые используются для Б.р. по сделкам, заключенным для достижения целей своей основной деятельности, принято называть расчетными.

В зависимости от документов, которые используются для оформления факта реализации владельцем счета своих прав по договору с банком, различают формы Б.р.:

- платежными поручениями;
- по аккредитиву, чеками;
- по инкассо;
- в иных формах, предусмотренных законом, банковскими правилами и применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота (ст. 862 ГК РФ).

Из числа "иных форм" Б.р., применяемых сегодня в РФ, можно назвать: банковский перевод, расчеты платежными требованиями-поручениями, расчеты платежными требованиями, используемыми как инкассовые поручения, расчеты между банками посредством авизо, а также расчеты посредством зачета взаимных требований.

Форма расчетов по конкретной сделке определяется ее сторонами и отражается в документах о сделке (например, в договоре). Стороны по договору свободны в выборе форм расчетов.

Осуществляя Б.р., банк обязан соблюдать следующие установленные законодательством сроки:

а) для зачисления поступивших на счет денежных средств – день поступления в банк соответствующего платежного документа либо следующий за ним день (ст. 849 ГК РФ);

б) для выдачи или перечисления со счета денежных средств – день поступления в банк соответствующего платежного документа от клиента либо следующий за ним день (ст. 849 ГК РФ);

в) общий срок Б.р. не должен превышать 2 операционных дней в пределах субъекта РФ, 5 дней – в пределах РФ (Закон РФ от 2 декабря 1990 г. № 394-1 "О Центральном банке

Российской Федерации (Банке России)"). Причем срок «а» может быть сокращен договором банковского счета, а срок «б» – изменен как в сторону уменьшения, так и в сторону увеличения законом, банковскими правилами или договором банковского счета.

За нарушение сроков «а» и «б», а также за необоснованное списание средств банком со счета банк обязан уплатить проценты в порядке и в размере, предусмотренных ст. 395 ГК РФ (ст. 856 ГК РФ).

Правовое регулирование Б.р. в РФ осуществляется в основном нормами ГК РФ, а в части, не противоречащей им, – Положением о безналичных расчетах в Российской Федерации (утвержденным письмом ЦБ от 9 июля 1992 г. № 14). Некоторые нормы о Б.р. содержатся и в ряде других нормативных актов.

Осуществление Б.р. является правилом при расчетах между юридическими лицами, а также расчетах с участием граждан, связанных с реализацией ими предпринимательской деятельности.

**Лит.:**

*Белов В.* Юридическая природа "бездокументарных ценных бумаг" и "безналичных денежных средств"//Рынок ценных бумаг, 1997, № 5. С. 23–26; № 6. С. 49–52:

*Новоселова Л.А.* Денежные расчеты в предпринимательской деятельности. М., 1996.

*Белов В.А.*

## **Безработные**

**БЕЗРАБОТНЫЕ** – трудоспособные граждане, не имеющие работы и заработка (трудового дохода), проживающие на территории РФ, зарегистрированные в органах службы занятости в целях поиска подходящей работы и готовые приступить к ней. По общему правилу решение о признании гражданина Б. принимают органы службы занятости по месту его жительства не позднее 11 дней со дня предъявления указанным органам паспорта, трудовой книжки (или документов, их заменяющих), документов, свидетельствующих о профессиональной квалификации, справки о среднем заработке за последние 3 месяца по последнему месту работы. Ранее не работавшие предъявляют паспорт и документ об образовании. Органы службы занятости при отсутствии возможности предоставить подходящую работу гражданину в течение 10 дней со дня его регистрации обязаны признать его Б. с первого дня предъявления необходимых документов (Закон РФ от 19 апреля 1991 г. № 1032-1 "О занятости населения в Российской Федерации").

Решение о признании инвалида Б. принимается соответствующими органами в соответствии с ФЗ РФ от 24 ноября 1995 г. № 181-ФЗ "О социальной защите инвалидов в Российской Федерации".

Б. признается инвалид, имеющий трудовую рекомендацию, заключение о рекомендуемом характере и условиях труда, зарегистрированный в органе ФСЗ РФ в целях поиска подходящей работы и готовый приступить к ней.

Для принятия решения о признании инвалида Б. он представляет в орган ФСЗ РФ наряду с документами, установленными Законом РФ "О занятости населения в Российской Федерации", индивидуальную программу реабилитации.

Б. не могут быть признаны:

- а) не достигшие 16-летнего возраста;
- б) пенсионеры (по старости и по выслуге лет);
- в) отказавшиеся в течение 10 дней со дня регистрации от 2 вариантов подходящей работы, а впервые ищущие работу – в случае 2 отказов от получения профессиональной подготовки;
- г) не явившиеся в течение 10 дней со дня регистрации без уважительных причин для предложения им подходящей работы;
- д) осужденные по решению суда к исправительным работам без лишения свободы (а также к лишению свободы).

Под подходящей понимается работа, которая соответствует профессиональной пригодности лица с учетом уровня его подготовки, состояния здоровья, а также условий последнего места работы и транспортной доступности рабочего места. Правомерен отказ от подходящей работы в случае, если:

- а) она связана с переменной места жительства;
- б) условия труда не соответствуют правилам и нормам по охране труда;
- в) предлагаемая зарплата ниже среднего заработка, исчисленного за последние 3 месяца по последнему месту работы. В случае согласия гражданина трудоустроиться на предложенную работу служба занятости выдает ему рекомендательное письмо (направление), которое работодатель возвращает в 5-дневный срок с указанием дня приема гражданина на работу.

Пособие по безработице выплачивается гражданам, признанным Б. Решение о назначении такого пособия принимается одновременно с решением о признании гражданина Б. Выплата пособия производится не реже 2 раз в месяц при условии прохождения Б. перерегистрации в установленные сроки (но не реже 2 раз в месяц). Его размеры дифференцируются в зависимости от категории граждан, признанных Б.:

а) гражданам, уволенным из организаций в течение 12 месяцев, предшествовавших началу безработицы, и имевшим в этот период оплачиваемую работу не менее 26 календарных недель, пособие в течение первых 3 месяцев начисляется в размере 75 % от среднего заработка за 3 месяца по последнему месту работы; в течение следующих 4 месяцев – 60 %; в дальнейшем – 45 %, но не ниже минимального размера оплаты труда и не выше уровня средней заработной платы, сложившейся в данном регионе;

б) во всех остальных случаях – в размере МРОТ. Продолжительность выплаты пособия по общему правилу не может превышать 12 месяцев. В строго определенных Законом случаях срок выплаты пособия может быть увеличен. С пособия производятся удержания подоходного налога, а также по судебным решениям и приговорам.

Б., утратившим право на пособие в связи с истечением срока его выплаты, а также лицам, находящимся на содержании В., органы службы занятости могут продолжать оказывать материальную и иную помощь (дотации на пользование детскими дошкольными учреждениями, жильем, коммунальными услугами, общественным транспортом, услугами здравоохранения и общественного питания). Материальная помощь в пределах 12-кратного МРОТ налогообложению не подлежит, и никакие виды удержаний с нее не производятся.

*Щербаков И.И.*

## **Беккариа Чезаре (1738–1794)**

БЕККАРИА (*Beccaria*) Чезаре (1738–1794) – выдающийся итальянский юрист, гуманист и просветитель; родился и жил в Милане. После окончания юридического факультета занялся литературной деятельностью. В возрасте всего 25 лет, не будучи ни профессиональным юристом, ни университетским ученым-правоведом, Б. за 4 месяца написал книгу-памфлет "О преступлениях и наказаниях" (1764), которая и определила его место в истории политических учений, уголовного права и законодательства.

В своей книге Б. не только обличал, но и доказывал нерациональность жестокости, несправедливости и произвола феодального правосудия, убедительно раскрывал бессистемность и противоречивость законодательства современных ему государств Европы. Особое внимание он обращал на законы в области преступлений, наказаний и судебной процедуры. Книга Б. содержала страстный призыв к искоренению феодальных судебных порядков, при которых "царицей доказательств" объявлялось признание обвиняемого, полученное под пытками. При этом Б. доказывал, что жестокие и несправедливые формы феодального судопроизводства неэффективны, поскольку пытками легче вырвать «признание» у невиновного, чем у закоренелого преступника.

В противовес этому Б. изложил принципы, на которых следовало бы основывать

гуманное, справедливое и в то же время рациональное и эффективное уголовное законодательство. Б. призывал к установлению равенства всех граждан перед законом, прежде всего путем отмены привилегий дворянства и духовенства (сам Б. принадлежал к аристократическому обществу, носил титул маркиза). Б. настаивал на том, что только закон может определять круг преступных деяний и что виновный может быть приговорен только к тому наказанию, которое ранее было установлено законом. При этом закон должен соразмерять тяжесть преступления и наказания, а число деяний, влекущих за собой уголовную репрессию, должно быть сокращено до "разумного минимума" прежде всего путем отмены наказаний за ересь, колдовство и т. п. Наказанию следует подвергать только действия, а не слова или мысли людей: тяжесть наказания определяется тем вредом, который причинен "общественному благу".

Б. призывал к постепенному смягчению наказаний, но с тем, чтобы оно неотвратимо следовало за преступлением. В своей книге Б. привел ряд аргументов в пользу отмены смертной казни, которые используются и поныне: как показывает "опыт веков", она не останавливает преступников, уступает как средство устрашения зрелищу пожизненного рабства, ожесточает нравы, подавая людям пример жестокости, и т. п. (В конце своей жизни, будучи членом комиссии по реформе Уголовного кодекса в Ломбардии, Б. в одном из документов привел еще один аргумент против смертной казни – невозможность исправить судебную ошибку.) Хотя в своей книге Б. не потребовал немедленной и полной отмены смертной казни и даже допускал возможность ее применения при чрезвычайных обстоятельствах, в сознании и его современников, и последующих поколений его книга по справедливости расценена как первое исторически значимое выступление против смертной казни, положившее начало движению аболиционистов – сторонников ее отмены.

В книге Б. вопросы уголовного права и процесса рассматриваются в тесной связи: он делал последовательные выводы из презумпции невиновности, высказывал интереснейшие мысли о правах обвиняемого, о достоверности показаний свидетелей и т. п. При этом он доказывал, что соблюдение законов при расследовании и судебном разбирательстве содействует установлению истины и наказанию виновного.

Особое внимание Б. уделял проблеме предупреждения преступлений, исходя из сформулированного им принципа: "Лучше предупреждать преступления, чем наказывать за них". В этих целях он считал сугубо важным просветительство и воспитание уважения к закону.

Помимо содержательной стороны книги Б. необходимо отметить и ее форму. Небольшая по размеру книга написана стилем, не уступающим лучшим образцам европейской прозы XVIII в., - лаконичным и образным, рассчитанным на то, чтобы оказать максимальное воздействие и на разум, и на чувства читателя. Под ее непосредственным влиянием (в XIX в. она была переведена более чем на 25 языков) в ряде государств тогдашней Европы были отменены либо ограничены в применении пытки подозреваемых и смертная казнь, в особенности в ее наиболее жестоких формах. Книга Б. наряду с трудами Монтескье, Вольтера, энциклопедистов вошла важной составной частью в основной идеологический фонд Просвещения XVIII в., подготовившего общественное сознание к необходимости ликвидации феодальных порядков, к эпохе революций конца XVIII в. Влияние книги Б., прямое или опосредованное, остается неизменным на протяжении уже более двух веков: история уголовного права и правосудия, да, пожалуй, и других правовых наук, не знает труда, по силе и длительности своего воздействия равного книге "О преступлениях и наказаниях".

В истории уголовного права Б. нередко рассматривается как один из первых представителей или основоположников «классической» школы в уголовном праве. В действительности наряду с Монтескье и другими просветителями и гуманистами XVIII в. он был лишь предшественником «классической» школы: его место в истории уголовного права радикально отличалось от его последователей-"классиков". Б. придавал решающее значение проблеме причин преступности, а не абстрагировался от нее; он выступал с критикой



существующего законодательства и системы правосудия, а не с апологией их; он не видел необходимости в доктринальном изучении и комментировании отдельных правовых норм и институтов, чем десятилетиями занимались «классики». Вместе с тем многие принципы уголовного права, сформулированные Б., были восприняты «классической» школой уголовного права, хотя и в излишне юридизированной форме.

Книга Б. оказала значительное влияние на развитие науки уголовного права и судопроизводства в России. В "Наказе комиссии о составлении проекта нового уложения" русской императрицы Екатерины II (составлен в 1766–1767 гг., т. е. спустя 2–3 года после первой публикации книги Б.) содержалось 114 статей, переписанных из книги Б. Правда, ни переписанные мысли Б., ни содержание «Наказа» в целом не оказали существенного влияния на развитие российского законодательства, если не считать постепенной отмены пыток подозреваемых. В то же время книга "О преступлениях и наказаниях" послужила полезнейшим наставлением при подготовке Судебной реформы 1864 г. О неизменном интересе русской юридической общественности к книге Б. свидетельствует то, что новые ее переводы, часто сопровождаемые подробными комментариями, выходили в свет 6 раз: впервые в 1803 г. и в последний раз – в 1939 г. Один из этих переводов принадлежал С.И. Зарудному – видному деятелю Судебной реформы 1864 г.

Лит.:

*Беккариа Ч. О преступлениях и наказаниях/Пер. М.М. Исаева . М., 1939;*

*Решетников Ф.М. Беккариа. Из истории политической и правовой мысли. М.,1987.*

*Решетников Ф.М.*

## Бельгия

БЕЛЬГИЯ (Королевство Бельгия) – государство в Западной Европе. Б. - федеративное государство. Основное население ее составляют фламандцы и валлоны. В связи с возникшими в последние десятилетия конфликтами между ними в Б., которая прежде была унитарным государством, начался процесс поэтапной «федерализации». Наиболее важные изменения в Конституцию были внесены в 1988–1993 гг. При этом было зафиксировано существование двух основных культурно-лингвистических сообществ: фламандскоязычного и французоязычного населения, а затем образованы три региона: Фландрия, Валлония и Брюссель (последний официально объявлен двуязычным). В сообществах и регионах созданы соответствующие представительные и исполнительные органы власти. Гарантированы права и немецкоязычного населения (оно составляет менее 1 %). Одновременно Б. в административно-территориальном отношении делится на 9 провинций. Во главе провинций стоят назначаемые губернаторы, которые управляют совместно с выборными провинциальными советами.

По форме правления Б. - конституционная монархия. Конституция 1831 г. закрепляет принцип разделения властей: законодательная власть осуществляется королем и парламентом, исполнительная – королем и правительством, судебная – судами.

### ПРАВОВАЯ СИСТЕМА

**Общая характеристика.** С момента образования самостоятельного Бельгийского государства (1830) основу его законодательства составили 5 французских кодексов: Гражданский кодекс (ГК; (так называемый Кодекс Наполеона), Торговый кодекс. Уголовный кодекс (УК), Гражданский процессуальный кодекс (ГПК) и Уголовно-процессуальный кодекс (УПК), которые были изданы в 1804–1810 гг. (см. *Фракция* ), когда территория Б. находилась под властью Наполеона. Все эти кодексы оказали решающее воздействие на развитие бельгийского права, а ГК действует и поныне. Правда, при сохранении общей структуры текст его весьма существенно отличается от редакции 1804 г.: заменены целые разделы, включены новые положения, изменились формулировки большинства статей. В частности, в результате реформ 1958 г. и особенно 1976 г. подверглись значительной переработке положения, относящиеся к правам и взаимным обязанностям супругов(заметно

расширилась имущественная самостоятельность женщин, хотя юридическое неравенство полов сохраняется и поныне). В то же время статьи, регулирующие право собственности и обязательственное право, не подверглись принципиальным изменениям.

Торговый кодекс Б. 1872 г. включил в себя несколько разделов ранее действовавшего французского Торгового кодекса 1807 г. Он подвергался реформам, важнейшие из которых были проведены в 1935, 1956 и 1975 гг.

Трудовые отношения в Б. во многом определяются Пактом о социальной солидарности, заключенным представителями профсоюзов и предпринимателей в 1944 г. (в подполье, в условиях нацистской оккупации). В соответствии с ним участие в управлении производством принимают делегации персонала; на уровне отраслей созданы паритетные комиссии из представителей профсоюзов и предпринимателей; на общегосударственном уровне функционируют Национальный совет труда, Центральный совет экономики и другие органы. Действует развитая система трудового законодательства, включающая акты, которые регулируют общие условия труда (Закон о труде 1971 г.) и конкретные вопросы найма и увольнения, техники безопасности и др. В соответствии с Законом о коллективных договорах и паритетных комиссиях 1968 г. большинство вопросов трудовых отношений регулируется в коллективных договорах (при их заключении представители рабочих нередко берут обязательство не прибегать к забастовкам, если предприниматели не нарушат условий договора). В коллективных договорах, чаще всего на отраслевом уровне, определяются вопросы заработной платы, возраст ухода на пенсию, санитарные нормы и др. Права государственных служащих на образование профсоюзов и заключение коллективных договоров признаны в Б. с 1974 г.

В стране функционирует развитая система социального обеспечения. Законодательство в этой области в основном представляет собой реализацию постановлений ЕС; оно предусматривает условия и порядок назначения пенсий по старости и инвалидности, страхования от безработицы, болезней и др. (например, Закон 1971 г. и Королевское постановление 1987 г. о пособиях при несчастных случаях на производстве).

Законодательство об охране природы включает в себя акты как достаточно общего характера, так и весьма конкретные по содержанию. Один из актов общего характера – Закон о сохранении природы 1971 г., предусматривающий защиту флоры, фауны, лесов, создание национальных парков. В 60-х гг. были изданы законы о защите моря от загрязнений топливными отходами (1962), о борьбе с загрязнением атмосферного воздуха (1964), королевский декрет о требованиях, предъявляемых к питьевой воде (1965), и др. В 1975 г. принят Закон о защите животных, установивший уголовные санкции за жестокое обращение с ними. В 1988 г. изданы королевские постановления о мерах против загрязнения воздуха автомобильными выхлопами и о мерах по сохранению рыбных запасов.

УПК 1878 г. с момента его принятия и по настоящее время включает в себя целые разделы из УПК Франции 1808 г. В 1967 г. был принят Судебный кодекс, который регулирует "организацию судов и трибуналов, их компетенцию и процедуру деятельности". С его принятием был отменен ранее действовавший ГПК, а регулируемым им вопросам ныне посвящен раздел IV Судебного кодекса ("О гражданской процедуре").

Наряду с указанными основными кодексами действует ряд консолидированных актов, которые нередко также (официально или в частных публикациях законов) называются кодексами: Избирательный, Лесной, Сельскохозяйственный. Налоговый и др.

Научные исследования в области права сосредоточены на юридических факультетах Свободного университета в Брюсселе, Католического – в Лувене, а также университетов в Генте и Льеже.

**Уголовное право.** Действующий УК 1867 г. составлен под влиянием французского УК 1810 г., однако существенно отличается от него, в том числе в трактовке ряда институтов Общей части (покушение, соучастие и др.), в стремлении к большей индивидуализации наказания в духе буржуазно-либеральных идей. С 1976 г. ведутся работы по подготовке нового УК. Смертная казнь, хотя и предусматривалась УК 1867 г., фактически была

отменена за общеуголовные преступления с 1863 г. После казни нацистских преступников и коллаборационистов в 1944–1950 гг. смертные приговоры в исполнение не приводились. В 1996 г. смертная казнь за все преступления была отменена парламентом Б.

### **СУДЕБНАЯ СИСТЕМА**

Высшее звено бельгийской судебной системы, подвергшейся основательной реформе в 1967 г., - Кассационный суд (Брюссель); состоит из 25 судей во главе с первым председателем, которые рассматривают в коллегиях из 3 судей жалобы на приговоры и решения любых судов, но только по вопросам права, а не факта. Его решения выносятся всегда только по конкретным делам, но оказывают существенное влияние на судебную практику в целом. В стране действуют 5 апелляционных судов (в Антверпене, Брюсселе, Генте, Льеже и Монсе), которые рассматривают жалобы на постановления трибуналов первой инстанции по гражданским и уголовным делам, а также на решения коммерческого трибунала, и 5 апелляционных судов по трудовым спорам (в тех же городах), которые рассматривают жалобы на решения соответствующих трибуналов. (В Б., как и в ряде других стран, термин «трибунал» нередко используется для обозначения судебных органов с ограниченной компетенцией либо низших инстанций.) В каждой из 9 провинций Б. раз в квартал собираются сессии суда присяжных, рассматривающего дела о наиболее серьезных преступлениях. Он состоит из 3 профессиональных судей и 12 присяжных. Приговоры суда присяжных не могут быть обжалованы в апелляционные инстанции, и лишь Кассационный суд вправе отменить их.

Основное звено бельгийской судебной системы – трибуналы первой инстанции: по трудовым спорам и коммерческие. Эти трибуналы функционируют в каждом из 26 судебных округов. Они состоят из 1 или 3 профессиональных судей и рассматривают основную массу гражданских дел, а также уголовные дела обо всех преступлениях, за которые может быть назначено свыше 7 суток ареста, за исключением отнесенных к компетенции суда присяжных (при разбирательстве уголовных дел они называются исправительными трибуналами). Кроме того, они рассматривают жалобы на постановления мировых судей по гражданским и уголовным делам.

Трибуналы по трудовым спорам состоят из профессионального судьи и представителей (по одному) от предпринимателей и наемных работников. Они рассматривают конфликты, связанные с увольнением, споры о компенсации по поводу несчастных случаев на производстве, о пенсионном обеспечении и т. п.

В состав каждого коммерческого трибунала наряду с профессиональным судьей входят по 2 представителя деловых кругов – торговцев, предпринимателей и т. п. Они рассматривают дела по первой инстанции, главным образом споры, возникающие в сфере торговых отношений, а также жалобы на соответствующие решения мировых судей.

Низовое звено судебной системы – мировые суды, в которых судьи единолично рассматривают дела о малозначительных преступлениях (в этом качестве они называются "полицейскими судами"), споры по гражданским и торговым делам с небольшой суммой иска, а также некоторые споры неимущественного характера (семейные и т. п.). При разбирательстве гражданских дел обязательна предварительная процедура, цель которой – примирение сторон. Имеются также суды по делам несовершеннолетних.

В начале 80-х гг. в системе бельгийских судебных учреждений начал функционировать Арбитражный суд. Он был наделен правом признавать недействительными законодательные акты или их отдельные положения, подзаконные акты, а также постановления местных органов самоуправления в случае их противоречия Конституции и правам человека. В 1988 г. он преобразован в Конституционный суд. В Законе, определившем компетенцию последнего, подчеркивается, что он осуществляет контроль за соблюдением конституционных прав и свобод не только отдельных граждан, но и национальных общин и меньшинств.

Назначение на все судебские должности производится монархом по представлению министерства юстиции из дипломированных юристов в возрасте как минимум 30 лет (для вышестоящих инстанций возрастной ценз повышается).

Прокуратура функционирует под эгидой Министерства юстиции. При Кассационном суде действуют первый генеральный прокурор и несколько его помощников – генеральных адвокатов, которые дают заключения по правовым вопросам, возникающим перед этим судом. В апелляционных судах выступают генеральные прокуроры при соответствующих судах, генеральные аудиторы, генеральные адвокаты и другие чиновники; в трибуналах первой инстанции и коммерческих трибуналах – королевские прокуроры или их заместители, которые поддерживают обвинение по уголовным делам либо дают заключения по некоторым категориям гражданских дел (разводы, банкротства и др.); в трибуналах по трудовым спорам выступают аудиторы по трудовым спорам или их заместители.

Правовой статус адвокатов определяется Судебным кодексом 1967 г. В соответствии с ним функции адвоката может выполнять лишь тот, кто является бельгийским подданным либо гражданином одной из стран ЕС, имеет диплом доктора права, принес присягу и зачислен решением совета "Ордена адвокатов" в состав адвокатской корпорации либо в список стажеров. Как правило, для получения правомочий адвоката необходима 3-летняя стажировка. В Кассационном суде могут выступать по гражданским делам лишь адвокаты, назначенные королем в "Орден адвокатов при Кассационном суде" по рекомендации этого суда и министра юстиции из опытных адвокатов с 10-летним стажем по конкурсу.

*Решетников Ф.М.*

## **Бенефициар**

**БЕНЕФИЦИАР** (лат. *beneficium* – благодеяние) – 1) лицо, являющееся приобретателем доходов, выгод, преимуществ и прочих подобных качеств, по договору или долговому документу;

2) наименование стороны в аккредитиве – лица, в чью пользу надлежит произвести платеж, чьи траты следует акцептовать (негоциировать);

3) наименование стороны в операции инкассо;

4) наименование выгодоприобретателя по банковской гарантии,

5) наименование держателя банковского сертификата;

6) наименование держателя векселя простого;

7) наименование третьего лица, приобретающего доходы по договору (Эверкотельного управления имуществом.)

## **Бентам Иеремия (1748–1832)**

**БЕНТАМ** (*Bentham*) Иеремия (1748–1832) – английский философ, занимавшийся вопросами этики, политической экономии, государства, права и пенитенциарии. Получил юридическое образование, но предпочел деятельность публициста, выступающего по чрезвычайно широкому кругу вопросов. Несмотря на популярность его идей, многие сочинения Б. так и остались неопубликованными. В течение всей своей жизни проявлял поразительную активность: обращался с письмами ко многим государственным деятелям Европы и Америки, составлял законопроекты, в том числе по конституционному, гражданскому и уголовному праву, и предлагал их не только английскому парламенту, но и монархам и законодательным органам других стран. Мечтал стать «кодификатором» и Соединенных Штатов, и России, и Франции, и Испании.

В основе его юридических предложений лежали разработанные им общие философские и этические представления. Согласно Б., каждому человеку надлежит заботиться только о самом себе, но это должно в конечном счете принести пользу "наибольшему числу людей". Это была своеобразная философия «утилитаризма» – полезности, основателями которой были Гельвеций и другие французские просветители XVIII в. Б. приспособил ее к потребностям обычного, «разумного» английского буржуа, интересы которого трактовались Б. как общечеловеческие ценности.

Б. выступал как критик феодального устройства общества, но вместе с тем был противником теорий "естественного права", идей французской Декларации прав человека и гражданина 1789 г. и других демократических концепций. Будучи первоначально сторонником конституционной монархии, со временем стал проповедовать идеи парламентской демократии, всеобщего и равного избирательного права. Важнейшими общественными институтами провозглашал частную собственность и конкуренцию, защите которых должны служить правовые нормы. Вместе с тем Б. был противником какого-либо вмешательства государства в частную жизнь граждан.

В области уголовной политики Б. придавал известное значение превенции преступлений, но не посредством серьезных социальных преобразований, а путем филантропии – воспитания сирот, детей преступников и т. п. Б. призывал к проведению «экономной» уголовной репрессии, которая не требовала бы больших расходов со стороны государства. Для этого желательно свести зло, причиняемое преступлениями, к имущественному вреду, которое может быть «излечено» денежным вознаграждением, выплачиваемым либо преступником, либо, если это невозможно, обществом. В целях предупреждения наиболее тяжких преступлений Б. предлагал сохранить такие средневековые наказания, как каторгу и клеймение преступников. Б. предлагал реформировать пенитенциарную политику, с тем чтобы с минимальными расходами добиться «устрашения» и даже «исправления» преступников – для этого он разработал проект «образцовой» тюрьмы – паноптикума, где один стражник мог наблюдать сразу за многими заключенными в камерах, расположенных вокруг его "рабочего места".

В целом Б. оказал влияние не столько на развитие законодательства, сколько на общие представления о праве. Вместе с тем принято считать, что такой важнейший документ в истории уголовного законодательства, как Уголовный кодекс Франции 1810 г., в известной мере вдохновлялся идеями Б. Со взглядами Б. были хорошо знакомы юристы дореволюционной России, в частности на них ссылался выдающийся реформатор российского законодательства М.М.Сперанский.

Соч.: *Бентам И.* Избр. соч. Т. 1. СПб., 1867.

Лит.: *Решетников Ф.М.* «Классическая» школа и антрополого-социологическое направление. М., 1985.

*Решетников Ф.М.*

## Бербоут-чартер

БЕРБОУТ-ЧАРТЕР (англ. *bareboat* – букв.: только судно) – внешнеторговая сделка, разновидность чартерного договора (чартер-партии), по которому судно предоставляется во фрахт без экипажа (см. *Договор о морской перевозке груза*). Чартер, как правило, заключает особая категория специализирующихся на рынке транспортных услуг лиц – брокеры, выступающие за соответствующее вознаграждение (брокерскую комиссию) в качестве агентов грузовладельцев. Условия чартеров разрабатываются обычно в рамках международных (неправительственных) морских организаций в виде проформ, которые впоследствии используются на практике при заключении конкретных договоров. Чартеры разрабатываются по видам грузов (наливным – нефть; угольным, зерновым, лесоматериалам и т. д.).

*Ануфриева Л.П.*

## Берглэри

БЕРГЛЭРИ (англ. *burglary* – грабеж, кража со взломом) – специфический вид преступления, предусмотренный уголовным законодательством Великобритании, США и ряда других государств, главным образом бывших английских колоний и доминионов. По английскому общему праву Б. определялось как взлом и проникновение ночью в чужое обитаемое жилище с целью совершения там тяжкого уголовного преступления – фелонии. Б.

признается крайне опасным деянием и наказывается независимо от того, удалось ли злоумышленнику совершить планировавшееся преступление.

Согласно действующему английскому Закону о краже 1968 г. в Б. виновен тот, кто входит в здание или проникает в автомобиль или судно, используемые для проживания, нарушая права их владельцев, с намерением совершить там кражу, истребление имущества или изнасилование либо причинить серьезное телесное повреждение. По этому закону (в отличие от ранее действующей нормы общего права) в качестве Б. могут быть признаны действия, совершенные в любое время суток, а не только ночью. Б. признается совершенным при отягчающих обстоятельствах (тяжкое Б.), если виновный имеет при себе любое огнестрельное оружие либо орудие преступления, способное лишить человека способности к сопротивлению (например, веревку), а также если при нем обнаружено какое-либо взрывчатое вещество. Для ответственности за тяжкое Б. не требуется применения названных средств: достаточно, чтобы виновный имел их при себе. По действующим английским законам Б. карается лишением свободы на срок до 14 лет, а тяжкое Б. - пожизненным тюремным заключением.

В уголовном законодательстве США даются существенно различающиеся определения Б. Обычно составы этого преступления разделяются на несколько категорий (например, Б. первой, второй и третьей степени) в зависимости от наличия тех или иных отягчающих обстоятельств. Определение Б. в американском праве обнаруживает тенденцию ко все более широкому толкованию: по законам некоторых штатов достаточно, чтобы виновный незаконно, даже не прибегая к взлому, вошел в любое помещение (в том числе и транспортное средство) или без разрешения оставался там с намерением совершить любое преступное деяние. В числе квалифицирующих признаков, усиливающих наказание, уголовные кодексы американских штатов предусматривают совершение Б. в ночное время, применение орудий взлома, причинение телесных повреждений, наличие оружия или опасного орудия у кого-либо из участников преступления и др. Совершение Б. при отягчающих обстоятельствах карается длительными сроками лишения свободы, а в ряде случаев и пожизненным заключением.

Институт Б. сохраняется в законодательстве многих государств как дополнительный инструмент защиты интересов частных собственников. Подлинный смысл норм о наказании за Б. состоит в том, чтобы расширить сферу уголовной ответственности. Они позволяют квалифицировать как оконченное преступление такие действия, которые в противном случае наказывались бы лишь как покушение на преступление либо вообще не подвергались преследованию. При этом наказание, предусмотренное за Б., нередко оказывается значительно более суровым, чем за то преступление, с целью совершения которого виновный проник в чужое помещение.

Еще большему расширению уголовной репрессии служат составы преступлений, примыкающих к Б. Действующее английское законодательство и многих штатов США предусматривает наказание за хранение "орудий Б.", т. е. "средств, приспособленных, предназначенных или обычно используемых для насильственного проникновения в помещение". Иначе говоря, с помощью такого рода норм устанавливается ответственность за самые ранние подготовительные действия, даже если они не служат приготовлением к какому-либо определенному преступлению.

*Лит.: Никифоров В.С., Решетников Ф.М. Современное уголовное право США. М., 1990.  
Решетников Ф.М.*

## **Бертильон Альфонс (1853–1914)**

БЕРТИЛЬОН (*Bertillon*) Альфонс (1853–1914) – французский криминалист. Будучи сотрудником Парижской префектуры, занимавшийся регистрацией преступников, в 1879 г. изобрел систему идентификации преступников, которая получила название антропометрии, а со временем – бертильонажа. В 1882 г. стал начальником бюро судебной идентификации при

Парижской префектуре, где широко применялась разработанная и усовершенствованная им система. Она включала антропометрические измерения (длина тела, длина каждой руки и т. п.), словесный портрет, составленный по определенным правилам, специальную фотографию анфас и в профиль, описание особых примет преступника. С 1890 г. разработанная и пропагандируемая Б. система стала применяться полициями большинства стран мира, однако в начале XX в. она была вытеснена появившейся почти одновременно с ней дактилоскопией, отличавшейся значительно большей простотой и точностью измерений.

Утратив значение основного способа регистрации преступников, отдельные элементы бертильонажа, в частности словесный портрет, дополненный ныне компьютерной техникой, по-прежнему используются в целях розыска подозреваемых преступников.

Б. разработал также «приметоописательный» метод идентификации почерка, при котором главное внимание обращалось на формальные особенности почерка конкретного лица. Этот метод, как показали дальнейшие исследования, неоправданно игнорировал обусловленность почерка анатомическими, физиологическими и психическими особенностями личности. Пользуясь своим методом, Б. выступил в качестве эксперта – судебного почерковеда на известном судебном процессе по делу Дрейфуса, офицера французского генштаба, ложно обвиненного в шпионаже в пользу Германии. Дрейфус был евреем, и начавшийся в 1894 г. процесс привел к развязыванию антисемитской кампании. Б. дал на судебном процессе неправильное заключение (вероятно, не по злому умыслу), что важнейший для доказательства обвинения документ – «бордеро» – был написан Дрейфусом (это заключение легло в основу обвинительного приговора). В 1906 г. Дрейфус был оправдан, с чем Б. не согласился.

*Лит.: Торвальд Ю. Век криминалистики. Пер. с нем. М. 1984*

*Решетников Ф.М.*

## **Беспошлинный ввоз**

**БЕСПОШЛИННЫЙ ВВОЗ** – ввоз на таможенную территорию товаров и транспортных средств без уплаты таможенных пошлин, налогов, сборов; распространяется на некоторые товары, предметы личного пользования граждан, недорогие подарки, в том числе пересылаемые в международных почтовых отправлениях, и т. д. Устанавливается для содействия созданию совместных предприятий, гуманитарного обмена, развитию национального предпринимательства в условиях здоровой конкуренции с иностранными товарами, а также в случае необходимости ввоза в страну товаров из-за отсутствия достаточного количества отечественных аналогов. Право на беспошлинный ввоз предметов официального пользования имеют дипломатические и консульские представительства иностранных государств, международные межправительственные организации и представительства государств при этих организациях. Беспошлинный ввоз может рассматриваться и как разновидность преференций. Разрешается в случаях, предусмотренных ТК.

*Диканова Т.А.*

## **Беспризорность**

**БЕСПРИЗОРНОСТЬ** – особое социальное положение несовершеннолетнего, характеризующееся:

- а) отсутствием постоянного места жительства, жилья для проживания (бездомностью);
- б) разрывом отношений с родителями (лицами, их заменяющими), родственниками, педагогами, воспитателями и т. п.;
- в) отчуждением от всех институтов социализации личности детей и подростков (семьи, учебно-воспитательных, досуговых, медицинских и т. п. учреждений);
- г) незанятостью общественно полезным трудом (учебой, работой).

Среди беспризорников распространены различные формы девиантного, правонарушающего поведения: пьянство, наркомания, токсикомания, ранние половые контакты. Не имея средств к существованию, они занимаются попрошайничеством, воровством, нередко вовлекаются в организованные группы, где становятся объектом сексуальной, криминальной и т. п. эксплуатации.

Распространенность Б. в той или иной степени связывается с социальными явлениями различного уровня и прежде всего процессами, которые меняют традиционный уклад жизни значительного слоя населения, увеличивают напряженность, повышают уровень деадаптации. К таким процессам относят урбанизацию, миграцию, войны, революции, периоды широкомасштабных социальных реформ и т. п.

**Лит.:**

*Куфаев В.И.* Юные правонарушители. М., 1924;

*Лившиц Е.* Социальные корни беспризорности. М., 1925;

*Маро (Левитина М.И.).* Беспризорные. Социология. Быт. Практика работы /Предисл. А.Б. Залкинда. М., 1925;

*Миньковский Г.М.* Беспризорность. Педагогическая энциклопедия. Т. 1. М., 1964;

Беспризорность. Российская педагогическая энциклопедия. Т. 1. М., 1993;

Государство и общественность в борьбе с детской беспризорностью. М.-Л., 1927;

Дети улицы. Растущая тенденция городов. Доклад для независимой Комиссии по международным гуманитарным вопросам: Пер. с англ. М., 1990.

*Яковлева Н. Г.*

## **Бесспорное списание**

**БЕССПОРНОЕ СПИСАНИЕ** – списание денежных средств со счетов плательщиков без их распоряжения, производимое на основаниях, предусмотренных договором взыскателя с плательщиком или законом.

В ГК РФ выделены три группы оснований Б.с. средств:

- а) решение суда;
- б) случаи, установленные законом;
- в) случаи, предусмотренные договором между банком и клиентом (ст. 854).

Во всех иных случаях Б.с. недопустимо.

На сегодняшний день можно выделить несколько категорий нормативных актов, предписания которых о Б.с. должны безусловно применяться в РФ. Во-первых, это сам ГК РФ и ФЗ, вступившие в силу после введения в действие его второй части. Во-вторых, это законы и постановления Верховного Совета, носящие нормативный характер, принятые до введения в действие части второй ГК РФ. И в-третьих, это акты, не являющиеся законами в собственном смысле слова, но в силу ФЗ РФ от 26 января 1996 г. № 15-ФЗ "О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации" подлежащие применению до введения в действие соответствующих ФЗ. Это – постановления Правительства и указы Президента РФ.

По видам предусмотренных оснований Б.с. нормативные акты обыкновенно классифицируют следующим образом:

- а) акты, предусматривающие Б.с. по исполнительным листам судов (арбитражных судов);
- б) акты, предусматривающие Б.с. по исполнительным, надписям нотариусов;
- в) акты, предусматривающие Б.с. уполномоченными органами государства (недоимки по платежам в бюджет и внебюджетные фонды и иные санкции по платежам в бюджет и внебюджетные фонды, взыскания за нарушения валютного, таможенного, антимонопольного, банковского и строительного законодательства);
- г) акты, предусматривающие Б.с. в форме безакцептного списания.

**Лит.:** см. к статье *Безакцептное списание*.

*Белов В.А.*



## Беспорные факты

БЕССПОРНЫЕ ФАКТЫ – в гражданском и арбитражном процессах обстоятельства, значимые для правильного разрешения дела, которые должны доказываться одной стороной, но признаны другой стороной в споре. Факт становится бесспорным только в результате прямого признания (утверждения одной стороной и признания другой). Признание факта в гражданском и арбитражном процессах считается доказательством по делу и освобождает сторону, утверждавшую о факте, от дальнейшего его доказывания. В то же время признание фактов не является для суда (в том числе арбитражного) обязательным. Поэтому если у суда есть основание полагать, что признание сделано под влиянием обмана, насилия, угрозы, заблуждения или с целью сокрытия истины, а также если признание не соответствует обстоятельствам дела, то суд не принимает признания, факт не считается бесспорным и подлежит доказыванию на общих основаниях.

*Прокудина Л.А.*

## Бикамерализм

см. *Двухпалатная система* .

## Билет

БИЛЕТ – 1) документ установленной формы, обычно – на предъявителя, редко – именной, эмитированный (выпущенный) специализированной организацией и удостоверяющий право владельца Б. или указанного в Б. лица воспользоваться услугами, составляющими предмет профессиональной деятельности организации-эмитента этого Б.;

2) документ, устанавливающий факт принадлежности поименованного в нем лица к определенной общественной организации (членский Б., профсоюзный Б., комсомольский Б., партийный Б.);

3) документ, устанавливающий право поименованного в нем лица заниматься в течение указанного периода времени определенным видом деятельности на некоторой ограниченной территории (лесорубочный Б., охотничий Б.);

4) термин, используемый для обозначения документа в исторически сложившихся и устойчивых словосочетаниях (например, банковский Б., «белый» Б., билет Банка России, Б. Государственного банка, вкладной Б., «волчий» Б., Государственный казначейский Б., денежный Б., депозитный Б., залоговый Б., переводный Б.).

Б. в первом значении обычно функционируют как документы, выпускаемые:

а) транспортными организациями (Б. на проезд по железным дорогам, Б. на проезд в городском общественном транспорте и т. п.);

б) концертно-зрелищными предприятиями (Б. в цирк, Б. в кино, Б. в театр);

в) организаторами лотерей (см. *Лотерейный билет* ).

В настоящее время существуют нормативные требования, предъявляемые к некоторым видам Б. В основном они касаются вопросов о порядке распространения Б., однако существуют и требования, предъявляемые к самим Б., - их внешнему виду, оформлению и т. д.

Требования к Б., в отношении которых нет особенных нормативных предписаний, устанавливаются предприятиями, выпускающими Б., самостоятельно.

Требования к Б. во втором значении определяются соответствующей общественной организацией, членство в которой предназначено удостоверить Б.

Из требований к Б. в третьем значении известны только предъявляемые к охотничьим и лесорубочным Б.

*Белов В.А.*

## **Билет банка России**

БИЛЕТ БАНКА РОССИИ – наименование банкнот, выпускаемых Банком России с 1992 г. по настоящее время.

## **Билль**

БИЛЛЬ (англ. *bill*) – в Великобритании, США, Канаде и других англоязычных странах законопроект, выносимый на рассмотрение законодательных органов, а также название некоторых конституционных актов (например, Билль о правах США).

### **Билль о правах Великобритании 1689 г**

БИЛЛЬ О ПРАВАХ ВЕЛИКОБРИТАНИИ 1689 г. (*Bill of Rights*) – один из государственных законов Англии, часть «неписаной» английской Конституции, в которую входят и такие акты, как Великая хартия вольностей 1215 г., Петиция о правах 1628 г., Акт о престолонаследии 1701 г. Билль о правах был принят в результате так называемой "славной революции" 1688 г. и направлен против абсолютизма. Многие его положения частично были зафиксированы ранее в Петиции о правах 1629 г. и Хабеас корпус акте 1679 г. (требования отменить права короля вмешиваться в законодательную область, в финансовые и судебные отношения, ввести свободные парламентские выборы и регулярно созывать парламент). Билль о правах юридически закрепил результаты государственного переворота 1688 г.:

– упрочение конституционной монархии, окончательный переход власти в руки парламента;

– отменил право короля приостанавливать действие законов, устанавливать изъятия из них, назначать и собирать налоги, набирать и содержать войско в мирное время.

В компетенцию парламента вошли функции не только законодательной, но и исполнительной власти. Провозглашались свобода парламентских выборов, регулярный созыв парламента и свобода слова для парламентариев. Запрещались чрезмерные налоги, штрафы и жестокие наказания, конфискация имущества арестованных до окончательного решения их дела судом присяжных, злоупотребления в подборе правительством присяжных заседателей. Дела о государственной измене должны были разбираться с участием присяжных. Чтобы предотвратить использование королем армии в собственных интересах, она была превращена в наемную; расходы на содержание армии стали устанавливаться ежегодно с согласия палаты общин, а численность – определяться парламентом. Английский Билль послужил прообразом Билля о правах шт. Виргиния 1776 г., первых 10 поправок к Конституции США.

*Бойцова В.В., Бойцова Л.В.*

### **Билль о правах США**

БИЛЛЬ О ПРАВАХ США (*Bill of Rights*) – первые 10 поправок к Конституции США, принятые Конгрессом и ратифицированные штатами к 15 декабря 1791 г. Б. о п. США расценивается как демократическая реформа Конституции. В его основу положена естественно-правовая концепция прав и свобод. Поправка 1 гарантирует свободу совести, свободу слова, печати, права народа мирно собираться, обращаться к правительству с петициями. Указанные права, согласно широкому официальному толкованию, гарантируют также свободу выражения мнений. Б. о п. США обеспечивает охрану личности, жилища, бумаг и имущества (поправка IV), скорый и публичный суд присяжных как по уголовным, так и по гражданским делам (поправки VI, VII), право обвиняемого на защиту (поправка VI), право не свидетельствовать против самого себя (поправка V), а также запрет на применение

жестких и чрезмерных наказаний (поправка VIII). В Конституции отсутствует норма о равноправии мужчин и женщин. Социально-экономические и культурные права не относятся в США к числу основных. За 200 лет после принятия Билля в Конституцию было внесено еще 9 поправок, регламентирующих правовой статус личности. Так, в 1865 г. была провозглашена отмена рабства и подневольного труда (поправка XII).

В настоящее время аналоги Б. о п. США имеются в конституциях практически всех государств. Влияние Б. о п. США в странах общего права стало наиболее заметно в последние 40 лет. С 1960 г. подобная тенденция наметилась и в практике Верховного суда Канады, получившая законодательное признание с принятием в 1982 г. конституционной Хартии прав и свобод. Б. о п. США и Билль о правах Великобритании (наряду с французской Декларацией прав человека и гражданина 1789 года) послужили одним из источников Всеобщей декларации прав человека ООН 1948 г.

*Бойцова В.В., Бойцова Л.В.*

## **Биоцид**

БИОЦИД (букв.: уничтожение жизни) – как международное преступление выделился из экоцида в последние десятилетия. От экоцида, разрушающего природную среду обитания человека, отличается своей направленностью непосредственно против человека. Различия между экоцидом и Б. не следует абсолютизировать с учетом того, что живая и неживая природа органично переплетены. В широком смысле слова Б. означает преднамеренное массовое уничтожение людей и других живых существ, живых организмов, биосферы с помощью оружия массового уничтожения в целях достижения военного преимущества над противником и победы в вооруженном конфликте.

Отличительный признак Б. - целенаправленное применение оружия массового уничтожения.

*Панов В.П.*

## **Бипатризм**

*см. Двойное гражданство .*

## **Биржа**

БИРЖА (нем. *Borse* от лат. *bursa* – кошелек) – регулярно действующая организация, в помещении которой совершаются сделки по покупке и продаже массовых взаимозаменяемых товаров со стандартными качественными показателями (биржа товарная), ценных бумаг (биржа фондовая) или валюты иностранной (валютная биржа).

Б. возникла в XII–XV вв. в Северной Италии, но широкое применение в деловом мире получила в XVI в. в Антверпене, Лионе и Тулузе, затем в Лондоне и Гамбурге. С XVII в. Б. уже действовали во многих торговых городах европейских государств. В США первая Б. образована в 1848 г. в Чикаго. Б. именовались помещения, где собираются деловые люди и причастные к торговле лица для ведения переговоров и заключения оптовых сделок в соответствии с установленными правилами. Первые Б. были лишь товарными, значение их состояло в том, что они заменили куплю-продажу наличного товара из рук в руки на покупку по образцам через биржевых посредников.

В России становление биржевых учреждений связано с Петром I, по инициативе которого еще в 1703 г. была учреждена первая товарная Б. Однако объективные предпосылки для биржевой торговли в России еще не созрели, купцов приходилось принуждать идти на Б. Создание Московской Б. связано с декретом Екатерины II "Об утверждении плана построения Гостиного двора с биржей при нем", подписанного императрицей в 1789 г., но практическая деятельность Московской Б. началась лишь после

войны 1812 г. В числе первых российских Б. была Одесская, основанная в 1796 г.

Основным периодом утверждения биржевой деятельности в России были 1860-70-е гг., что было непосредственно связано с экономическим подъемом в стране в связи с реформами 1861 г., когда Б. возникли практически во всех крупных городах России. Строго определялись процедура, условия и правила заключения сделок, права и обязанности участников. К 1917 г. в России было зарегистрировано 115 торговых и универсальных Б. и соответствующее число биржевых комитетов.

Первые советские товарные Б. возникли в 1921 г. по инициативе местных кооперативных организаций, являвшихся в то время наиболее крупными участниками рыночного оборота. К началу 1924 г. была полностью восстановлена вся дореволюционная биржевая сеть. Своего наибольшего развития в годы нэпа биржевая торговля достигла осенью 1926 г. К этому времени в стране насчитывалось 114 товарных Б. В дальнейшем, в условиях свертывания нэпа и курса на жесткую централизацию в управлении народным хозяйством, начинает последовательно проводиться линия на ликвидацию товарных Б. В декабре 1926 г. принято решение о сокращении их числа до 14 и сужении их функций, а в феврале 1930 г. – об их ликвидации.

В 1990 г. еще до принятия соответствующего законодательства началось массовое создание товарных Б. Первой была зарегистрирована 19 мая 1990 г. Московская товарная Б. К февралю 1992 г. количество Б. достигло 400. Б. организуются как АО закрытого типа. Согласно Закону РФ от 20 февраля 1992 г. № 2383-1 "О товарных биржах и биржевой торговле" товарная Б. определяется как организация с правами юридического лица, формирующая оптовый рынок путем организации и регулирования биржевой торговли, осуществляемой в форме гласных публичных торгов, проводимых в заранее определенном месте и в определенное время по установленным ею правилам.

В РФ Б. могут функционировать при наличии лицензии на осуществление биржевой деятельности. Б. образуется как коммерческая организация (общество с ограниченной ответственностью, акционерное общество) либо некоммерческая организация (некоммерческое партнерство). Уставный капитал Б. формируется за счет взносов ее учредителей и иных установленных источников. Б. обязана публиковать свою отчетность.

Б. не совершают от своего имени сделок с биржевым товаром, их задача – создать условия для совершения сделок участниками торгов. Вместе с тем для обеспечения необходимых условий деятельности Б. взимает сборы в устанавливаемых ею размерах, расходуемые на аренду помещений, приобретение и обслуживание средств связи, наем персонала.

Число учредителей Б. обычно ограничено. Они признаются членами Б. и имеют право на заключение сделок в помещении Б. Кроме учредителей членами Б. становятся лица, вносящие членские или иные целевые взносы в имущество Б. Важная категория участников биржевых торгов – дилерские и брокерские фирмы и независимые брокеры (постоянные биржевые посетители). Все остальные лица, называемые разовыми биржевыми посетителями, могут совершать биржевые сделки только на данной биржевой сессии, от своего имени и за свой счет (об ином понятии биржевого посетителя, введенном законодательством о фондовых и валютных биржах, см. Биржевой посетитель).

Общее собрание членов Б. утверждает организационную структуру, избирает исполнительный орган – совет директоров, который назначает президента. Рабочими подразделениями Б. являются ее отделы (комитеты): информационный, котировальный, ревизионный и т. д., а также клиринговый центр, арбитражная комиссия. Общее собрание членов Б. определяет основные направления деятельности Б., утверждает правила биржевых торгов и порядок работы подразделений. Соответствующие органы Б. утверждают образцы типовых контрактов, стандартные размеры партии товара, базисные сорта и марки, фиксируют складывающиеся торговые обычаи.

Биржевые сделки совершаются лишь в отношении товаров, котирующихся на данной Б. в соответствии с ее специализацией. Биржевыми являются массовые сырьевые и

сельскохозяйственные товары: нефть, нефтепродукты, цветные металлы, каучук, пиломатериалы, зерновые, маслосемена, текстильные товары и др. Число видов биржевых товаров периодически изменяется, в настоящее время их насчитывается около 70.

В зависимости от номенклатуры товаров, с которыми совершаются сделки, товарные Б. делятся на специализированные, ведущие торги с товарами 1–2 наименований, и универсальные, именуемые также широкопрофильными, или Б. общего типа. Число товаров, представленных на универсальных Б., может достигать 10–15 видов. Сделки с каждым видом товара на таких Б. совершаются в отдельных помещениях.

Биржевые сделки заключаются только лицами, допущенными к участию в биржевых торгах, во время биржевых торгов (сессии, собрания), проводимых в строго установленное время и в отведенных помещениях. Сделки на Б. заключаются. Предмет сделок – лишь биржевые товары, которыми кроме реальных товаров признаются также стандартные контракты и коносаменты на соответствующий товар.

Все сделки, совершаемые в ходе торгов устно, подлежат последующему письменному оформлению. Контракты составляются на основании записей сотрудников Б. обо всех сделанных брокерами сообщениях о покупке или продаже и брокерских (маклерских) записок. Биржевые сделки также регистрируются в соответствии с установленными на Б. правилами. Использование современных средств связи, стандартизация форм контрактов обеспечивают высокую скорость биржевых операций.

При совершении сделок на Б. их участники преследуют цели:

- покупка или продажа реального товара;
- получение выигрыша от спекулятивных операций;
- страхование от возможного изменения цен на товар (хеджирование, опцион).

Практика выработала большое разнообразие видов биржевых сделок.

В деятельности Б. особое значение имеет котировка (котирование) цен: фиксирование и опубликование цен, сложившихся в результате сделок на данной биржевой сессии. Котирование цен осуществляется котировальным комитетом (комиссией). Биржевые котировки не просто отражают сложившуюся конъюнктуру рынка. Они служат важным инструментом формирования цен на товары, определения направленности движения капиталов.

Высокая чувствительность биржевого механизма, оперативность реагирования на хозяйственные и политические процессы обеспечивают авторитет Б. в определении цен на товары и ценные бумаги. Складывающиеся на Б. цены без специальных актов широко применяются в качестве базовых во внутреннем обороте и внешней торговле.

Российские товарные Б. из-за отсутствия сложившегося рынка фактически выполняют функцию торговых домов, где осуществляются покупка и продажа реального товара без строгого ограничения номенклатуры и установленных базисных сортов. На них невозможно совершение большинства биржевых операций, известных в мировой практике.

*Луганский Б.И.*

## **Биржа реального товара**

БИРЖА РЕАЛЬНОГО ТОВАРА – биржа товарная, на которой осуществляется покупка и продажа наличного товара либо товара, который будет произведен к определенному сроку. Сделки на Б.р.т. совершают изготовители производимых товаров; потребители, закупающие необходимое сырье и материалы; оптовые организации, перепродающие товары потребителям. Предлагаемый к продаже товар может находиться на складе биржи или в ином конкретном месте либо производиться к установленному биржевой сделкой сроку. Заключение сделок второго вида позволяет изготовителям точно планировать объемы производства товаров, сбыт которых гарантирован. Потребители получают возможность обеспечить бесперебойное поступление необходимых сырьевых ресурсов. Вместе с тем заключение контрактов с поставкой в будущем создает условия для игры на разнице цен.

Поэтому на большинстве Б.р.т. наряду со сделками с реальным товаром совершаются фьючерсные и иные спекулятивные сделки.

В мировой биржевой торговле доля сделок с реальным товаром и самих Б.р.т. уменьшается.

*Луганский Б.И.*

## **Биржа товарная**

БИРЖА ТОВАРНАЯ – регулярно действующая организация, в помещении которой совершаются сделки купли-продажи массовых взаимозаменяемых товаров со стандартными качественными показателями (о появлении Б.т. см. *Биржа* ).

На первых порах биржевые торги проводились в гостиницах и торговых дворах, где собирались купцы и причастные к торговле лица для ведения переговоров и заключения сделок. По мере увеличения размеров операций биржи начинают размещаться в специально оборудованных зданиях. Биржи переходят к торговле определенными видами товаров, устанавливается их предметная специализация. Складываются и закрепляются свойственные только бирже правила проведения торгов.

В XX в. центрами биржевой торговли становятся США, Великобритания и Япония. Американские и японские Б.т. специализируются преимущественно на сельскохозяйственной продукции, английские – на цветных металлах и энергоносителях, хотя эта специализация не носит строгого характера.

В зависимости от круга участников торгов различают международные, региональные и национальные биржи. Международные Б.т. обслуживают потребности всего мирового рынка, складывающиеся на них цены отражают колебания спроса и предложения во многих странах. Региональные биржи обслуживают рынки нескольких стран. Национальные – ориентированы на рынок своей страны и нередко в силу таможенных ограничений не допускают участия в торгах иностранных лиц.

Б.т. в РФ – юридическое лицо, учреждаемое на основе членства физических и юридических лиц, причем размер доли каждого участника в уставном капитале не может превышать 10 %. Имеющиеся Б.т. образованы преимущественно в виде ЗАО. Для осуществления деятельности биржа обязана получить соответствующую лицензию. Законодательное разрешение создания бирж не сопровождалось организационной и экономической помощью в налаживании их деятельности. Кроме того, российские Б.т. восприняли основные недостатки, которые были присущи дореволюционным биржам. Все это в условиях стагнации экономики привело к быстрому упадку бирж. В 1997 г. регулярные торги проводились лишь на 25–30 биржах. Объемы совершаемых на них продаж были незначительны.

За рубежом на Б.т. осуществляются систематические торги массовыми сырьевыми и сельскохозяйственными товарами. Товары, полностью или частично реализуемые через биржи, называют биржевыми. Число таких товаров колеблется. Если в начале XX в. их было более 200 видов, то к середине века уменьшилось до 50, а к 90-м гг. увеличилось примерно до 70. Так, из числа биржевых товаров выпали уголь и черные металлы, почти прекратилась некогда значительная торговля шерстью. При этом вместе с ростом объемов продаж в биржевой оборот оказались вовлечены пиломатериалы, концентрат апельсинового сока, драгоценные металлы,

Биржевые товары характеризуются родовыми признаками, одинаковым уровнем качества, на основе которого составляется базисный сорт, марка, являются взаимозаменяемыми. Это позволяет продавать и покупать товар на Б.т. без предъявления его к осмотру. Правилами допускается поставка товара более высокого или более низкого сорта против базисного с премией или скидкой, определяемой биржей. Кроме того, устанавливается минимальный размер подлежащего продаже количества товара (биржевая единица), которому должна быть кратна каждая продаваемая и покупаемая партия.

Соблюдение таких требований дает возможность ликвидировать встречные обязательства, совершать фьючерские сделки, опционы, осуществлять хеджирование контрактов. В результате стандартизации содержания контрактов, формализации правил торгов, использования средств электронной связи неизмеримо возрастает скорость совершения биржевых сделок. Объемы операций с отдельными товарами на Б.т. превышают реальные объемы производства и закупок этих товаров.

Б.т. традиционно подразделяют на два вида: универсальные и специализированные.

Заключение контрактов на Б.т. осуществляют члены биржи. Они могут совершать сделки за свой счет и в своих интересах. Однако основную массу операций осуществляют посредники, исполняющие поручения клиентов на покупку и продажу контрактов, – брокеры. Брокерские фирмы, работающие на крупных Б.т., создают широкие сети периферийных отделений и филиалов, которые вовлекают в биржевые торги значительное число участников товарного рынка.

Биржевые правила обеспечивают открытое и свободное совершение сделок на основе равных условий для участников. Стабильность правил способствует честной и упорядоченной торговле. Ежедневно проводимые котировки цен с обязательной их публикацией в печати позволяют Б.т. влиять на формирование цен на товарных рынках. Биржевые цены широко используются как основание расчетов во внебиржевых торговых отношениях. В рыночной экономике Б.т. является точным инструментом определения баланса спроса и предложения, выработки обоснованных цен на сырьевые ресурсы, а через это – на огромное число видов производных товаров.

*Пугинский Б.И.*

### **Биржа универсальная**

БИРЖА УНИВЕРСАЛЬНАЯ – биржа товарная, на которой ведется торговля одновременно несколькими различными видами товаров. В зависимости от специализации различают Б.у. и Б.у. узкого профиля. К числу Б.у. относятся, например, Нью-Йоркская товарная биржа, Лондонская биржа металлов, Парижская товарная биржа и ряд других. В номенклатуру товаров, реализуемых на Нью-Йоркской товарной бирже, входят медь, серебро, золото, алюминий, сахар, кофе, шерсть, концентрат апельсинового сока, картофель, хлопок. Номенклатуру товаров Лондонской биржи металлов составляют медь, олово, свинец, цинк, алюминий, серебро. Таким образом, предмет деятельности Б.у. обычно не превышает 7-10 наименований. Биржи узкого профиля специализированы на 1–2 видах товаров, как-то: Лондонская биржа шерсти, Зерновая биржа в Миннеаполисе (США), являющаяся оптовым рынком пшеницы и семян подсолнечника, японские биржи сахара, каучука и др.

Существующие в РФ товарные Б.у. фактически являются оптовыми торговыми организациями с неограниченной номенклатурой товаров. Подобные организации, по сути дела, существенно отличаются от Б.у. в развитых рыночных странах. Некоторые авторы даже отказываются от применения понятия «биржа» по отношению к ним. Так, на Московской товарной бирже число видов реализуемых товаров в отдельные периоды достигало 40–50 тыс. наименований. На таких биржах невозможно наладить торговлю массовыми и взаимозаменяемыми товарами одного вида, определить размеры биржевых партий и базовые качественные показатели товара. Соответственно, невозможны применение стандартных контрактов, заключение фьючерсных сделок, хеджирование, совершение многих других операций, свойственных биржевой торговле.

*Пугинский Б.И.*

### **Биржа фондовая**

БИРЖА ФОНДОВАЯ – учреждение, основную деятельность которого составляет организация регулируемого рынка ценных бумаг и иных финансовых инструментов. Б.ф.

возникли в XVI в. Первой биржей со значительным оборотом фондовых ценностей была биржа в Амстердаме (основана в 1608 г.), которая получила репутацию крупнейшего центра биржевой торговли государственными долговыми обязательствами (Испании, Португалии, Англии и Франции) и муниципальными облигациями (прежде всего отдельных провинций и городов Голландии). Помимо этого на бирже в Амстердаме обращались частные ценные бумаги, в том числе голландских Ост- и Вест-Индских компаний. Как самостоятельный вид финансовой деятельности Б.ф. выступают лишь с конца XVIII в. с распространением акционерной формы собственности.

Становление фондовой торговли в дореволюционной России приходится на 30-е гг. XIX в., что было обусловлено формированием национального рынка государственных долговых обязательств (первый внутренний государственный заем был осуществлен в 1809 г.) и появлением частных ценных бумаг (в 1836 г. принимается Закон о компаниях на акциях). Центральным фондовым рынком являлась биржа в Санкт-Петербурге (создана в 1703 г.), при которой в 1900 г. был открыт фондовый отдел, находящийся в ведении Министерства финансов. На Московской бирже фондовая торговля вводится с 1864 г. В качестве основных фондовых ценностей того периода выступали облигации внешних и внутренних государственных займов, рентные и ипотечные бумаги, облигации муниципальных займов, акции и облигации промышленных обществ. Наибольший подъем биржевого дела в России происходит с 90-х гг. прошлого столетия. К 1914 г. в стране насчитывалось около 115 бирж. После октябрьских событий декретом от 23 декабря 1917 г. операции с ценными бумагами были запрещены, а декрет ВЦИК от 21 января 1918 г. аннулировал облигации государственных займов, выпущенных царским правительством.

В период нэпа правовую базу фондовой торговли составляли постановление СНК от 20 октября 1922 г. "О фондовых биржевых операциях", Положение о товарных и фондовых биржах и фондовых отделах при товарных биржах (утверждено постановлением ЦИК и СНК СССР от 2 октября 1925 г.), одноименное Положение от 17 апреля 1928 г., а также Устав фондового отдела при МТБ от 26 января 1923 г. Основу фондового рынка заложило возрождение акционерных предприятий (с февраля 1922 г.) и создание нового механизма кредитования хозяйственного сектора, сопровождавшееся выпуском государственных внутренних облигационных займов (первый осуществлен в июне 1922 г.). Предметом торговли в фондовых отделах являлись помимо ценных бумаг золотой червонец, иностранная валюта и благородные металлы в слитках. Общий надзор за фондовыми отделами товарных бирж осуществлял СТО, а непосредственно они находились в ведении Наркомфина. Постановлением СТО от 13 февраля 1929 г. фондовые отделения были закрыты, за исключением фондовых отделений Московской и Владивостокской товарных бирж. Полное упразднение биржевой фондовой торговли относится к февралю 1930 г.

Появление бирж "нового поколения" предопределило принятие Положения о выпуске и обращении ценных бумаг и фондовых биржах в РСФСР от 28 декабря 1991 г. № 78. В настоящее время деятельность Б.ф. получила законодательное оформление в ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг". Специализированным регулирующим органом по отношению к Б.ф. выступает ФКЦБ. Законодательство РФ также устанавливает совместную компетенцию ФКЦБ и иных государственных органов, например регулирование деятельности кредитных организаций на рынке ценных бумаг и операций с валютными фондовыми ценностями производится по согласованию с ЦБ, а установление правил учета и отчетности – совместно с Минфином РФ. К Б.ф. применим принцип саморегулирования рынка ценных бумаг с точки зрения широкой организационной компетенции Б.ф. и делегирования ей государством определенных нормотворческих и контрольных функций. При выполнении установленных законодательством требований Б.ф. вправе подать заявление в ФКЦБ о приобретении статуса саморегулируемой организации.

Б.ф. – профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий деятельность по организации торговли. Действующее законодательство РФ о ценных бумагах предусматривает два вида торговых систем – фондовые биржи и организаторы



внебиржевой торговли. Б.ф. является юридическим лицом и подлежит созданию в форме некоммерческого партнерства. Фондовые отделы товарных и валютных бирж признаются Б.ф.

Деятельность Б.ф. осуществляется только на отзыв лицензий ФКЦБ:

– на деятельность Б.ф. по операциям с государственными ценными бумагами, ценными бумагами субъектов РФ и муниципальных образований;

– на деятельность Б.ф. по операциям с остальными ценными бумагами.

Получение соответствующей лицензии означает приобретение статуса признанного организатора торговли.

Для Б.ф. устанавливается закрытый перечень разрешенных видов профессиональной деятельности, когда такие биржи наряду с организацией торговли могут выступать только в качестве депозитария или клиринговой организации. Не допускается сочетание деятельности Б.ф. с организацией внебиржевой торговли. Валютные биржи могут совмещать деятельность по организации торговли на рынке ценных бумаг только с торговлей иностранной валютой.

Б.ф. – основанная на членстве некоммерческая организация. Членами биржи могут быть профессиональные участники рынка ценных бумаг, при этом участниками торговли являются члены биржи, имеющие лицензию на осуществление брокерской и (или) дилерской деятельности. Непосредственное заключение биржевых сделок совершается через уполномоченных лиц – участников торговли. Б.ф. должна иметь не менее 20 членов, и размер ее собственного капитала не может быть менее 600 тыс. евро. Б.ф. вправе самостоятельно устанавливать порядок вступления в члены биржи, выхода и исключения, а также количественные ограничения членов Б.ф.

Законодательство РФ употребляет термин "фондовые ценности", подразумевая при этом ценные бумаги, обладающие биржевой оборотоспособностью. Фондовые ценности выступают в качестве объекта биржевых сделок по своей природе, т. е. они не могут быть признаны таковыми путем установления эталона качества или на ином основании. В результате не все ценные бумаги в смысле ст. 143 ГК РФ объективно могут быть фондовыми ценностями; подданное понятие не попадают ценные бумаги, выполняющие товарно-распорядительные функции, например коносамент, и чисто платежные функции, например сберегательные книжки на предъявителя. Таким образом, речь идет о биржевой торговле эмиссионными ценными бумагами.

К обращению на Б.ф. допускаются ценные бумаги, прошедшие эмиссионную процедуру и включенные Ф.б. в список обращаемых на бирже. Ценные бумаги, не включенные в указанный список, могут быть предметом купли-продажи на бирже в соответствии с внутренними биржевыми документами. Торговля на Б.ф. характеризуется множественностью предмета биржевых сделок, когда к биржевой котировке допускаются несколько десятков и даже сотен акций и других ценных бумаг. Это предопределяет особенность институциональной структуры Б.ф., а именно наличие такого органа, как котировальный комитет, осуществляющий процедуру листинга и делистинга ценных бумаг. Цель листинга – допуск ценных бумаг к обращению на бирже для включения в котировальный лист Б.ф.

На Б.ф. заключению подлежат сделки с различными инструментами финансового рынка. Под финансовыми ценностями следует понимать ценные бумаги, валюту и расчетные финансовые показатели (индексы акций, индексы валютных курсов, процентные ставки и пр.).

Фондовая торговля осуществляется либо в помещении биржи (зале биржевых торгов), либо в единой торговой системе (электронные сессии). Заключение сделок происходит главным образом путем удовлетворения встречных заявок аукционным способом или через снятие котировок и отражение отчета по сделке в компьютерных торговых системах. В последнем случае Б.ф. обеспечивает равные условия для всех участников торговли при вводе заявок в компьютерную сеть, сохранность баз данных от ошибок и несанкционированного доступа, мероприятия в случаях технических сбоев и иных неполадок в торговой системе.

Б.ф. в правилах торговли могут предусматривать различные виды заявок, а также устанавливать особенности торговли крупными пакетами ценных бумаг (например, их совершение как внесистемных). Б.ф. определяет способы образования биржевой цены (метод единого курса, текущего курса и пр.) и функциональное предназначение статуса биржевого маклера.

Для Б.ф. характерно определение денежных обязательств участников торговли и их обязательств по перерегистрации прав собственности на ценные бумаги, осуществляемое соответственно клиринговой (расчетной) и депозитарной системами. Наличие данных систем обуславливается дуалистичным правовым положением биржи как гаранта исполнения сделок, когда участники торговли могут требовать от биржи исполнения зарегистрированных сделок, а биржа обладает правом самостоятельного требования к участнику-должнику.

Расчеты осуществляются непосредственно биржей либо через специализированные клиринговые организации; клиринговая деятельность является лицензионной.

Особую функцию выполняют биржевые (в качестве организационной единицы биржи) или уполномоченные депозитарии, деятельность которых подлежит лицензированию ФКЦБ. Отношения депозитария с участниками торговли определяются депозитарным договором, в соответствии с которым участники торгов обязаны открыть счета депо в биржевом (уполномоченном) депозитарии и перевести на него требуемое количество ценных бумаг, что является основанием для допуска к биржевым торгам. На основе этого договора депозитарий регистрируется в качестве номинального держателя в системе ведения реестра владельцев ценных бумаг или у иного депозитария. Депозитарий осуществляет хранение, учет, блокировку (в качестве залоговых средств под открытые биржевые позиции), перевод ценных бумаг со счетов депо продавцов на счета депо покупателей у себя или в других депозитариях и иные операции, неотделимые от выполнения им своих обязанностей.

*Шеленкова Н.Б.*

## **Биржа фьючерсная**

БИРЖА ФЬЮЧЕРСНАЯ – условное название биржи товарной, на которой заключаются преимущественно фьючерсные сделки. На Б.ф. поставкой реального товара завершается небольшое число сделок (до 2–3 %).

Превращение многих товарных бирж в Б.ф. обусловлено привлекательностью бирж как сферы инвестирования свободных денежных средств, отличающейся высокой ликвидностью, что позволяет уменьшить инфляционные потери. Достоинство Б.ф. – их решающая роль в ценообразовании на важнейшие виды сырьевых и сельскохозяйственных продуктов, а через них – на огромное число видов конечных товаров. Для участников торгов на Б.ф. понижение степени риска при совершении биржевых операций обеспечивается возможностью свободного заключения различных страховых сделок.

В РФ биржи не обеспечивают заключение фьючерсных контрактов из-за отсутствия необходимой специализации в торговле определенными видами товаров, незначительности общих объемов продаж и других причин.

*Пугинский Б.И.*

## **Биржевая сделка**

БИРЖЕВАЯ СДЕЛКА – договор купли-продажи товара или ценных бумаг, заключаемый на бирже. Б.с. совершается в порядке гласных и публичных торгов, проводимых в определенном месте и по установленным правилам.

Участниками Б.с. могут быть производственные и торговые фирмы, совершающие сделки за свой счет и от своего имени, биржевые брокеры или маклеры, выступающие в качестве торговых посредников, биржевые дилеры и др.

Предметом Б.с. признается биржевой товар – установленный данной биржей вид или несколько видов товара с определенными размерами каждой партии и базовыми качественными показателями. К биржевому товару относятся также стандартные контракты, что позволяет совершать разнообразные Б.с. спекулятивного характера. К торговле на бирже фондовой допускаются ценные бумаги, включенные в список обращаемых на данной бирже.

Устное соглашение брокеров о купле-продаже во время биржевых торгов имеет силу контракта, заключенного сторонами. Не позднее следующего дня сделка должна быть оформлена письменным контрактом. Для упрощения торговли и обеспечения быстрого оформления Б.с. на биржах установлены детализированные правила торговли и применяются стандартные формы контрактов.

Б.с. традиционно разделяют на три основные группы в зависимости от целей участников сделки.

I. *Покупка и продажа реального товара.* Сделки совершаются производителями для реализации изготовленного товара, потребителями – для получения необходимых ресурсов либо оптовыми посредниками – для дальнейших действий с товаром. Покупка и продажа реального товара может производиться с условием немедленной поставки или поставки в будущем (форвардная сделка). Форвардные Б.с. предусматривают поставку продавцом товара в обусловленный срок по цене, определенной в момент заключения контракта. Форвардные Б.с. позволяют вести игру на разнице цен на товар при заключении сделки и ко времени поставки, когда цена может измениться.

II. *Спекулятивные операции.* Наибольшее распространение получили фьючерсные сделки.

III. *Операции хеджирования* представляют собой Б.с. по страхованию риска продавца или покупателя от убытков, связанных с возможным изменением цен на товар, приобретенный или проданный по форвардной сделке. Хеджирование состоит в том, что фирма, заключившая контракт на продажу (покупку) товара, одновременно покупает (продает) фьючерсный контракт на то же количество товара и на тот же срок.

Биржевая практика выработала большое разнообразие видов Б.с. На товарных и фондовых биржах совершаются кроме названных выше твердые, условные, с предварительной премией, с обратной премией, репортные, опционы, стеллажи и другие сделки.

*Пугинский Б. И.*

## **Биржевой маклер**

см. *Маклер* .

## **Биржевой посетитель**

**БИРЖЕВОЙ ПОСЕТИТЕЛЬ** – юридическое или физическое лицо, не являющееся членом биржи, но имеющее в соответствии с ее учредительными документами право на совершение биржевых сделок (Закон РФ от 20 февраля 1992 г. № 2383-1 "О товарных биржах и биржевой торговле").

На первом этапе своего возникновения биржевые собрания представляли собой регулярно действующий оптовый рынок, где наряду с куплей-продажей товаров осуществлялась торговля вексельными обязательствами. Понятие биржевого членства в это время отсутствовало: все заинтересованные лица могли принимать участие в биржевых собраниях, а заключение сделок совершалось присутствующими на бирже лицами, т. е. публично. В дальнейшем процесс расслоения торговой среды привел к образованию различных купеческих званий и выделению маклеров как особой категории посредников при заключении биржевых сделок (Италия и Голландия – XIII–XIV вв.), что объективно способствовало ограничению свободы участия в биржевых собраниях. Логическим

следствием этого процесса стало придание бирже институциональной структуры, установление биржевого членства и нового правового оформления понятия "Б.п.". Показательным в этой связи является положение ст. 595 Торгового Устава Российской Империи, согласно которой посещать биржу могли лица всех сословий, но вести торговые дела на бирже предписывалось в пределах принадлежащих им по закону торговых прав.

Биржевое право РФ различает постоянных и разовых Б. п.

Постоянные посетители – это брокерские фирмы или независимые брокеры, регулярно принимающие участие в биржевых торгах на основе единовременного или периодического внесения установленной биржей платы. Постоянные посетители вправе осуществлять биржевое посредничество, а также совершать биржевые срочные сделки при наличии у них лицензий. Законодательством установлены определенные ограничения на деятельность постоянных Б.п. Во-первых, их статус является временным (не более 3 лет). Во-вторых, постоянные посетители не участвуют в управлении биржей. В-третьих, предусматривается лимит постоянных посетителей: их число не должно превышать 30 % от общего числа членов биржи.

Разовые посетители получают право на совершение биржевых сделок только в ходе одного биржевого собрания. Получение указанного статуса носит возмездный характер, при этом разовые посетители не могут выступать в качестве биржевых посредников и совершают биржевые сделки на реальный товар от своего имени и за свой счет. Биржа может предусмотреть и другие ограничения допуска разовых посетителей к биржевым торгам (например, к торговле определенными видами биржевых ценностей). Такой подход имеет объективные основы: биржа может гарантировать надлежащее исполнение взятых на себя обязательств, только если участники биржевой торговли располагают определенными финансовыми ресурсами, а также имеют профессиональные навыки и знания.

В отличие от этого законодательство о фондовых и валютных биржах рассматривает в качестве Б.п. лиц, допущенных в место проведения биржевых торгов без права участия в них. Дело в том, что осуществление профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг и валютном рынке предполагает обязательное наличие соответствующей лицензии (ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг"; Закон РФ от 9 октября 1992 г. № 3615-1 "О валютном регулировании и валютном контроле"). В зале биржевых торгов вправе присутствовать только лица, непосредственно совершающие биржевые сделки с ценными бумагами и валютой, – брокеры и (или) дилеры, а также лица, являющиеся сотрудниками биржи и осуществляющие организационно-техническое проведение торгов.

В случае проведения электронных биржевых торгов понятие "Б.п." в традиционном смысле неприменимо. Здесь также существует категория лиц, обладающих правом в режиме просмотра использовать технические средства биржи и передаваемые по ним данные в ходе биржевых торгов. Однако такие лица имеют статус информационных участников торгов. При этом речь, как правило, идет об особом биржевом членстве. В этой связи важно различать услуги биржи, предоставляемые таким информационным участникам, и ее обязанность в течение торговой сессии публично предоставлять определенную биржевую информацию всем заинтересованным лицам.

*Шеленкова Н.Б.*

## **Биржевые брокеры**

**БИРЖЕВЫЕ БРОКЕРЫ** – профессиональные посредники при заключении сделок на товарных и фондовых биржах (см. *Брокеры* ). Через Б.б. совершают сделки производственные и торговые организации и лица, не являющиеся участниками бирж и потому не допускаемые к биржевым торгам. Б.б. совершает юридические действия от своего имени, в интересах доверителя и за его счет. Б.б. может осуществлять свою деятельность на основании договора комиссии или агентского договора, заключаемого клиентом непосредственно с ним либо с брокерской фирмой, участником которой является Б.б. При

отсутствии в договоре четких указаний о полномочиях Б.б. ему может быть выдана доверенность на совершение сделок.

В зарубежной практике отношения клиента с Б.б. зачастую оформляются не договором, а поручением в стандартизированной форме. Б.б. обязан действовать в интересах клиента, добросовестно выполнять его указания о количестве, цене, качестве товара и др. Поручения от разных клиентов выполняются Б.б. в порядке их поступления. С учетом оперативного характера биржевых операций от Б.б. требуется незамедлительное представление доверителю отчетов о каждой совершенной сделке и ее условиях. За оказанные услуги Б.б. получает вознаграждение в размерах, устанавливаемых соглашением с доверителем, а при отсутствии соглашения – в размерах, определяемых обычаем делового оборота.

*Пугинский Б.И.*

## **Биржевые посредники**

**БИРЖЕВЫЕ ПОСРЕДНИКИ** – лица, подготавливающие совершение биржевых сделок, а в РФ – также и совершающие эти сделки, обычно в качестве брокеров или дилеров.

Б.п. на российских биржах товарных являются брокерские фирмы, брокерские конторы и независимые брокеры (Закон РФ от 20 февраля 1992 г. № 2383-1 "О товарных биржах и биржевой торговле"). Брокерская фирма представляет собой юридическое лицо, профессионально занимающееся брокерской деятельностью, брокерская контора – филиал или другое обособленное подразделение брокерской фирмы, имеющее отдельный баланс и расчетный счет, а независимый брокер – физическое лицо, зарегистрированное в установленном порядке в качестве предпринимателя, осуществляющего свою деятельность без образования юридического лица. Б.п. совершают сделки на товарных биржах:

а) от имени клиента и за его счет;  
б) от имени клиента и за свой счет;  
в) от своего имени и за счет клиента (брокерская деятельность);  
г) от своего имени и за свой счет с целью последующей перепродажи на бирже (дилерская деятельность). Заниматься брокерской и дилерской деятельностью на товарных биржах имеют право исключительно Б.п.

Б.п. вправе создавать брокерские гильдии, которые могут объединяться в ассоциации, в порядке и на условиях, установленных законодательством для общественных объединений (организаций).

Деятельность Б.п., желающих совершать опционные и фьючерсные сделки на российских товарных биржах, подлежит лицензированию. Лицензирование деятельности Б.п. осуществляет Комиссия по товарным биржам при МАП. Признание лица Б.п. обязывает его:

- а) вести учет биржевых сделок по каждому клиенту;
- б) хранить сведения об этих сделках в течение 5 лет со дня их совершения;
- в) предоставлять указанные сведения по требованию Комиссии по товарным биржам.

Отношения между Б.п. и их клиентами определяются на основе соответствующих договоров. Биржа в пределах своих полномочий может: регламентировать взаимоотношения Б.п. и их клиентов; применять в установленном порядке санкции к Б.п., нарушающим установленные ею правила взаимоотношений Б.п. с их клиентами; с помощью специального органа (биржевого арбитража) разрешать споры, возникающие между Б.п. и их клиентами. Б.п. вправе требовать от клиентов внесения гарантийных взносов на свои расчетные счета, открытые в расчетных учреждениях (клиринговых центрах), а также предоставления прав на распоряжение ими от имени Б.п. в соответствии с данным ему поручением.

Деятельность Б.п. на российских валютных биржах не является сегодня предметом специальной правовой регламентации. Практика показывает, что она строится по преимуществу на тех же началах, что и деятельность Б.п. на товарных биржах.

*Белов В.А.*

## Биржевые товары

см. в статье *Биржа товарная* .

## Биржевые торги

см. в статье *Биржа* .

## Бланк

БЛАНК (фр. *blanc* – белый) – лист бумаги с оттиском углового или центрального штампа либо с напечатанным любым способом текстом штампа либо иным текстом (текстом и рисунком), используемый для составления документа (Б. лицензии, паспорта, удостоверения, анкеты, заявления и т. д.). Выделяются специальные Б. строгой отчетности, содержащие номер (иногда серию), зарегистрированные одним из установленных способов, имеющие специальный режим использования.

## Блок избирательный

БЛОК ИЗБИРАТЕЛЬНЫЙ – общественная структура, образуемая не менее чем двумя избирательными объединениями. Последние состоят из общефедеральных партий, других общественных организаций и общественных движений.

Если общественное объединение вошло в Б.и., оно не может выступать в период проведения выборов в качестве самостоятельного избирательного объединения или входить в другой Б.и. Решение о вхождении в блок принимается на съезде (конференции) общественного объединения. Б.и. регистрируются ЦИК не позднее чем в 5-дневный срок после представления протоколов съездов (конференций) с решениями о вхождении в блок и совместного решения общественных объединений о создании блока, подписанного уполномоченными представителями этих общественных объединений.

Каждый Б.и. имеет право выдвигать федеральный список и список кандидатов по одномандатным округам. Состав федерального списка и порядок размещения в нем кандидатов определяются самим Б.и. После регистрации списка Б.и. может создать свой избирательный фонд, в котором в установленном законом порядке концентрируются финансовые средства, используемые на проведение избирательной кампании. Б.и. вправе вести агитацию за избрание своих и против избрания иных кандидатов; может назначить своих представителей в качестве членов избирательных комиссий с совещательным голосом, а в день голосования – направить своих наблюдателей в помещения для голосования; может оспаривать решения избирательных комиссий и действительность выборов в установленном законом порядке. Возможность и порядок создания Б.и. на региональных и муниципальных выборах, их права определяются законодательством субъектов РФ.

Понятие "Б.и." существовало в политической практике и лексиконе советского периода отечественной истории. При проведении очередных выборов в Советы (депутатов трудящихся, народных депутатов) провозглашалось, что в стране существует "нерушимый Б.и. коммунистов и беспартийных", он объединяет все население и его представляют все кандидаты в депутаты. Однако конституционно-правового оформления указанный блок не имел, это было политическое обыкновение того времени.

*Аеакьян С.А.*

## Блокада

БЛОКАДА (военная) (англ. *blockade* – блокада) – с точки зрения международного

права особая форма ведения военных действий, которая заключается в изоляции блокируемого объекта с целью не допустить осуществление им своих внешних связей. Различаются сухопутная, воздушная и морская Б. Чаще всего применяется морская Б., означающая временное принудительное воспрепятствование торговым и другим сношениям с внешним миром определенных портов и других территорий государства. В период Б. нейтральные страны лишаются возможности вести свободную торговлю с воюющими государствами, побережье которых подвергнуто Б. Она должна быть эффективной, т. е. реально препятствовать допуску к блокируемому побережью и портам противника, иначе Б. не будет юридически действительной.

Устав ООН (ст. 42) предусматривает введение Б. по решению Совета Безопасности ООН в качестве одной из принудительных мер для поддержания или восстановления международного мира и безопасности, если меры, не связанные с применением вооруженных сил, окажутся недостаточными. Так, в 1990 г. Совет Безопасности принял решение о введении морской (резолюция 665) и воздушной (резолюция 670) Б. против Ирака за отказ прекратить противоправную оккупацию Кувейта. Введение Б. в мирное время без санкции Совета Безопасности ООН категорически запрещено международным правом. Согласно п. «с» ст. 3 Определения агрессии, принятого резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН от 14 декабря 1974 г., Б. портов или берегов государства вооруженными силами другого государства рассматривается как акт агрессии независимо от объявления войны.

В военное время морская Б. представляет собой закрытие вооруженными силами воюющего государства морских пространств в целях преграждения доступа к берегу или порту своего противника. Такая Б. регулируется правилами морской войны, Парижской декларацией о морской войне 1856 г., Гаагскими конвенциями 1907 г., Лондонской декларацией о праве морской войны 1909 г., Лондонским протоколом 1936 г. и рядом других соглашений.

## Большое жюри

БОЛЬШОЕ ЖЮРИ (англ. *grand jury*, букв. – великое жюри) – коллегия присяжных, созываемых с целью проверки оснований для предъявления обвинения лицу по конкретному уголовному делу и решения вопроса о возможности предания его суду, где дело будет рассматриваться с участием "малого жюри" присяжных. Б.ж. – древний институт, зародившийся в Англии в XII в. при короле Генрихе II, который в 1166 г. в так называемой Кларендонской ассизе провозгласил: никто не будет предан суду за совершение преступления, пока 4 мужчины от каждой деревни и 12 от каждой сотни в графстве не явятся в суд, чтобы обвинить конкретное лицо в совершении конкретного преступления. Они свидетельствовали об известных им фактах и давали свою оценку.

Постепенно, к XV в. сложилось 2 жюри: обвинительное из 23 человек (Б.ж.) и судебное – из 12 человек (малое жюри). Институт Б.ж. укоренился в правовой системе английских колоний, а затем в США. В XX в. в Англии эти функции Б.ж. перешли к мировым судьям, а в 1933 г. оно было окончательно аннулировано. В США в федеральных судах и судах многих штатов Б.ж. сохранилось и широко применяется. Так, в 4 штатах (Нью-Джерси, Южная Каролина, Теннесси и Вирджиния) дела обо всех преступлениях поступают в Б.ж. В 15 штатах (Нью-Йорк, Алабама и др.) оно рассматривает только дела о тяжких преступлениях (фелонии). В 6 штатах (Флорида, Луизиана, Коннектикут и др.) через Б.ж. обязательно проходят дела о преступлениях, наказуемых смертной казнью. В остальных штатах вопрос о предании суду решается либо Б.ж., либо магистратскими судами. В федеральных судах право на Б.ж. закреплено Поправкой V к Конституции США. Федеральное Б.ж. состоит из 23 присяжных, но для кворума достаточно 16, а в некоторых штатах – 12 человек. Списки потенциальных присяжных обычно берутся из списков постоянных жителей, которые отвечают необходимым требованиям.

Б.ж. созывается судом по требованию обвинителя и присягает в суде. Во всем

остальном оно не зависит от суда. Когда Б.ж. собрано, обвинитель представляет проект обвинительного акта, в котором содержится ясное и краткое изложение основных фактов, обосновывающих предполагаемое обвинение против определенного лица.

Заседания Б.ж. являются закрытыми, а разглашение тайны совещания наказывается как неуважение к суду. Обвиняемый и его адвокат не имеют права присутствовать на заседании. В ряде штатов Б.ж. может постановить о явке обвиняемого, который в этом случае не обязан отвечать на вопросы инкриминирующего характера, защищаясь привилегией против самообвинения, но может получить совет по этому вопросу своего адвоката, находящегося вне комнаты заседания. Б.ж. вправе вызвать для допроса свидетелей обвинения и принудить их к явке. Б.ж. может принять доказательства из "вторых рук", что для суда считается недопустимым, но не вправе принимать доказательства, полученные в результате незаконного подслушивания. По окончании проверки доказательств Б.ж. делает соответствующую надпись на проекте обвинительного акта, что означает либо утверждение обвинительного акта и предание обвиняемого суду, либо аннулирование обвинения. Иногда Б.ж. может до получения проекта обвинительного акта собраться в качестве органа расследования о каком-либо преступлении, известном самим присяжным, и составить письменное представление о возбуждении уголовного дела, что служит для власти указанием подготовить обвинительный акт.

Помимо обычных Б.ж. по требованию генерального атторнея или его помощника могут созываться специальные Б.ж. для расследования особо важных или сложных дел, а также с целью изучения общего состояния преступности в районе.

Порядок отбора присяжных в специальные Б.ж. такой же, как и в обычные; срок выполнения обязанностей – 18 месяцев с правом продления этого срока трижды по 6 месяцев. В районах федеральной подсудности, где проживает более 4 млн. человек, суд должен созывать специальные Б.ж. не менее одного раза в полтора года.

Лит.:

The Guide to American law. Everyone's Legal Encyclopedia, West Publ. Company, 1984, v. 5;

Соединенные Штаты Америки, Конституция и законодательные акты. М., 1993.

*Anaposa T.B.*

## **Боманур Филипп де Реми (1250–1296)**

БОМАНУАР (Beaumanoir) Филипп де Реми (1250–1296) – выдающийся средневековый французский юрист; теоретик права, составитель одного из крупнейших сборников обычаев средневековой Франции (кутюмы Бовуази).

Соч.: *Les coutumes du Beauvoisis*, ed. par A. Salmon, [P.], 1899–1900.

## **Брак**

БРАК – надлежаще оформленный добровольный и равноправный союз мужчины и женщины, заключенный с целью создания семьи. Существуют три основные теории, объясняющие природу Б.: Б. как таинство, договорная теория и теория Б. как специфического правового института. Каждая из них носит отпечаток того времени, в которое она возникла. Так, договорная теория возникла в Римской империи в период, когда регламентации подвергалась исключительно гражданско-правовая сторона Б. В средние века, когда Б. носил церковный характер, каноническое право регламентировало в первую очередь духовные, межличностные отношения. Это придавало ему статус таинства. Третья теория, базируясь на том, что Б. в отличие от договора не имеет каких-либо определенных целей и не предусматривает каких-либо действий, считает Б. институтом особого рода (*sui generis*).

Б. - один из древнейших, если не самый древний, правовой институт. Попытки его регулирования теми или иными способами восходят еще к доисторическим временам. На Руси, как и в других странах, брачные отношения изначально регулировались обычаями,



причем в разных племенах разными. Так, существовали племена, где обыкновенными являлись моногамные семьи (поляне), у других господствовала полигамия (вятичи, кривичи). Способы заключения брака также различались, начиная от похищения и заканчивая покупкой невесты у ее родственников или заключением Б. с приданым. Унификация брачных отношений на Руси началась с принятия христианства. Длительное время Б. регулировался каноническим правом, которое стояло на защите власти отца и мужа. И хотя такие подходы были типичны для многих стран того времени, на Руси вследствие ряда причин (низкий уровень правосознания и др.) реальная власть отца и мужа была значительно сильнее, чем в Европе. В то же время члены семьи, в том числе жены, в России имели большую имущественную свободу и самостоятельность.

Следствием принятия христианства стала унификация (с XI в.) процедуры заключения Б. - в качестве официальной формы стало практиковаться церковное венчание.

Только при Петре I получило развитие светское законодательство, первоначально использовавшееся для устранения пробелов в праве каноническом. В этот период решающее значение стало придаваться добровольности вступления в Б., допускались Б. православных с христианами других конфессий, предпринимались попытки ввести образовательный ценз при вступлении в Б. После смерти Петра I развитие законодательного регулирования брачных отношений продолжалось. Был введен запрет на вступление в Б. лиц старше 80 лет, повышается возраст для вступления в Б.: 18 лет – для мужчин и 16 – для женщин. Однако в дореволюционной России так и не было создано единого для всех подданных законодательства о В., что объяснялось в первую очередь наличием различных вероисповеданий и конфессий на ее территории. (Так, мусульманам разрешалось заключать полигамные В., католики не имели права на развод.)

После Октябрьской революции вышли декреты "О гражданском браке, детях и о ведении книг актов гражданского состояния" от 18 декабря 1917 г. и "О расторжении брака" от 19 декабря 1917 г. Данными декретами вводилась гражданская процедура заключения Б. в государственных органах. Б., заключенный по религиозному обряду после 18 декабря 1917 г., не порождал правовых последствий. Дела о разводе стали рассматриваться в местных судах, а не в церковных. При разводе по взаимному согласию супругов предусматривалась внесудебная процедура.

22 октября 1918 г. был принят первый в России кодифицированный семейно-правовой акт: "Кодекс законов об актах гражданского состояния, брачном семейном и опекунском праве". Статья 52 Кодекса вновь закрепила положение о том, что только Б., зарегистрированный в отделе загса, порождает права и обязанности супругов. Брачный возраст был оставлен прежним – 16 лет для женщин и 18 лет для мужчин. Расширен перечень препятствий к заключению Б., регламентированы правовые последствия, вызываемые разводом и признанием в судебном порядке Б. недействительным. Упрощена процедура развода. При взаимном согласии супругов развод производился органами загса. Дела о расторжении Б. по заявлению одного из супругов стали рассматриваться единолично судьей. При неявке в суд обоих супругов дело о разводе слушалось заочно. Никаких доказательств распада семьи и объяснения мотивов развода от супругов не требовалось. Указанный акт действовал до 1926 г., когда был принят Кодекс законов о браке, семье и опеке.

Наиболее существенная новация этого Кодекса (КЗоБСО) – придание правовой силы фактическим брачным отношениям. Регистрация Б. не была отменена, но стала носить формальный характер, так как фактические брачные отношения во многом были уравнены с зарегистрированным Б. Для придания юридической силы фактическому Б. необходимо было доказать сожителство фактических супругов и поддержание супружеских связей, включая ведение общего хозяйства (перед третьими лицами), а также наличие взаимной материальной поддержки и совместного воспитания детей. Был повышен до 18 лет брачный возраст женщин, отменено судебное расторжение Б. Б. расторгался в органах загса без вызова второго супруга. Отсутствовал в этом Кодексе институт признания Б. недействительным,

речь могла идти только об оспаривании записи, о регистрации Б.

Следующий серьезный этап развития законодательства, регулирующего Б., связан с принятием Указов от 8 июля 1944 г. "Об увеличении государственной помощи беременным женщинам, многодетным и одиноким матерям, усилении охраны материнства и детства, об установлении почетного звания "Мать героиня" и учреждении ордена "Материнская слава" и медали "Медаль материнства" и от 14 марта 1945 г. "О порядке применения Указа Президиума Верховного Совета СССР от 8 июля 1944 года в отношении детей, родители которых не состоят между собой в зарегистрированном браке". В соответствии с указанными актами был аннулирован институт гражданского Б. Правовое значение вновь стал иметь только Б., зарегистрированный органами загса. Всем вступившим в фактические брачные отношения в период 1926–1944 гг. предлагалось их зарегистрировать. В противном случае Б. терял юридическую силу. Развод производился только через суд. Суду было дано право отказывать в иске о расторжении Б., даже если супруги настаивали на разводе. Позднее Указом Президиума Верховного Совета СССР от 15 февраля 1947 г. были запрещены Б. граждан СССР с иностранцами.

В таком виде законодательное регулирование Б. на территории СССР сохранялось до конца 60-х гг., когда были приняты Основы законодательства о браке и семье Союза ССР и союзных республик (1968). Кодекс о браке и семье РСФСР (КоБС РСФСР, 1969) и аналогичные кодексы других союзных республик.

В соответствии с КоБСом РСФСР признавался только зарегистрированный Б. Судебный порядок развода был установлен лишь для случаев, когда у супругов имелись несовершеннолетние дети или между ними был спор об имуществе, а также если отсутствовало согласие на развод одного из супругов. В других случаях он производился в органах загса. В целом КоБС РСФСР 1969 г. снял ряд неоправданных ограничений в семейных правоотношениях, установленных законодательными актами еще в 40-е гг.

В дальнейшем на протяжении 70- 90-х гг. были приняты законодательные акты, реформировавшие отдельные институты семейного права, такие, как алименты, режим имущества супругов, усыновление. Однако к концу 90-х гг. назрела необходимость в пересмотре регулирования семейных отношений в комплексе, в связи с чем был подготовлен и введен в действие 29 декабря 1995 г. СК.

В соответствии с СК Б. заключается в органах загса (исполнительных органах местного самоуправления, консульских учреждениях за границей). Регистрация Б. осуществляется как в интересах государства и общества, так и с целью охраны личных и имущественных прав и интересов супругов и детей. Только зарегистрированный этими органами Б. имеет юридическую силу.

Заключение Б. производится в присутствии лиц, вступающих в Б., по истечении месячного срока после подачи желающими вступить в Б. заявления в государственный орган загса. Регистрация Б. через представителя не допускается. При наличии уважительных причин орган загса по месту регистрации Б. может сократить или продлить этот срок, но не более чем на 1 месяц, а в случае особых обстоятельств (беременность, рождение ребенка, непосредственная угроза жизни одной из сторон и др.) Б. может быть заключен в день подачи заявления. Орган, принявший заявление, знакомит лиц, вступающих в Б., с условиями его заключения, порядком регистрации, разъясняет права и обязанности будущих супругов и родителей, удостоверяется во взаимной осведомленности супругов о состоянии здоровья и семейном положении. Лица, вступающие в Б., предупреждаются об ответственности за сокрытие препятствий к вступлению в Б. Регистрация Б. производится в органах загса по месту жительства одного из них или их родителей. По желанию вступающих в Б. этот акт совершается в торжественной обстановке. Наличие свидетелей при регистрации Б. не обязательно. В паспортах или иных документах, удостоверяющих личность заключивших Б. производится запись о его регистрации.

Для заключения Б. необходимо наличие следующих условий: взаимное добровольное согласие лиц, вступающих в Б.; достижение ими брачного возраста. По общему правилу

брачный возраст устанавливается в 18 лет. Однако при наличии уважительных причин органы местного самоуправления по месту заключения Б. могут по просьбе лиц, вступающих в Б., снизить его, но не более чем на 2 года (в законах субъектов РФ могут быть предусмотрены исключительные случаи, когда заключение Б. допускается до достижения 16 лет).

Препятствиями к заключению Б. признаются:

- наличие хотя бы у одного из будущих супругов другого зарегистрированного Б.;
- близкое родство жениха и невесты (не могут вступать в Б. родственники по прямой восходящей и нисходящей линии);
- полнородные и неполнородные братья и сестры;
- усыновители и усыновленные;
- недееспособность (запрет вступления в Б. установлен для лиц, из которых хотя бы одно признано судом недееспособным вследствие психического расстройства).

Перечень препятствий к заключению Б. является исчерпывающим.

Несоблюдение этих условий либо игнорирование вышеуказанных препятствий, так же как и регистрация Б., заключенного без намерения создать семью (фиктивный Б.), в случае требования заинтересованных лиц или уполномоченных органов может повлечь признание в судебном порядке Б. недействительным.

Недействительность Б. означает отсутствие прав и обязанностей супругов с момента его заключения.

Закон стремится максимально защитить права добросовестного супруга (т. е. не знавшего о наличии препятствий к Б.) при признании Б. недействительным. Так, он имеет право сохранить взятую при вступлении в Б. фамилию: в случае если один из супругов скрыл, что состоит в Б., другой имеет право требовать содержания и раздела имущества в соответствии с нормами СК, т. е. на оптимальных условиях. Кроме того, добросовестный супруг вправе требовать от другого супруга по правилам, предусмотренным гражданским законодательством, возмещения морального и материального вреда, причиненного ему в результате заключения недействительного Б. Признание Б. недействительным не влияет на правовое положение детей, родившихся в таком Б. или в течение 300 дней со дня признания Б. недействительным.

В соответствии со ст.16 СК Б. признается прекращенным вследствие смерти или объявления судом одного из супругов умершим. В этих случаях Б. прекращается с момента смерти супруга или с момента вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. При явке супруга, объявленного умершим или признанного судом безвестно отсутствующим, и отмены соответствующих судебных решений Б. может быть восстановлен органами загса по совместному заявлению супругов.

Однако Б. не может быть восстановлен, если другой супруг вступил в новый зарегистрированный Б.

При жизни супругов Б. расторгается по заявлению одного или обоих супругов. Во время беременности жены и в течение года после рождения ребенка муж не вправе без согласия жены возбуждать дело о расторжении Б.

Расторжение брака производится судом, а при взаимном согласии обоих супругов, не имеющих общих несовершеннолетних детей, – органами загса.

Супруги не вправе вступать в новый Б. до получения свидетельства о расторжении Б. в органе загса по месту жительства любого из них (см. *Развод*).

*Ермаков В.Д.*

## **Брачный договор**

**БРАЧНЫЙ ДОГОВОР** – соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее их имущественные права и обязанности в браке и (или) в случае его расторжения.

Данный правовой институт является новеллой для семейного законодательства РФ и регламентирован в гл. 8 СК "Договорный режим имущества супругов".

Суть Б.д. состоит в предоставлении супругам или лицам, вступающим в брак, возможности отступления от режима общей совместной собственности, который предусмотрен в качестве законного режима имущества супругов и который действует при отсутствии Б.д.

Первоначально заключение Б.д. стало возможным с 1 января 1995 г. после введения в действие первой части ГК РФ. В ст. 256 ГК РФ указано, что "имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью, если договором между ними не установлен иной режим супружеского имущества". Данное положение ГК РФ установило диспозитивный режим регулирования отношений супругов по поводу имущества. Однако ГК РФ не содержит детальной регламентации вопросов, связанных с порядком и условиями заключения Б.д. Это сделано в СК.

В странах Западной Европы данный институт встречается практически повсеместно. Режим имущества супругов устанавливается свободно, по соглашению между ними, и ограничен только рамками имущественных режимов, предусмотренных законодательством страны. Во Франции Гражданский кодекс предлагает пять «типовых» вариантов договорных имущественных режимов, разработанных для упрощения заключения Б.д., что не ограничивает возможности сторон предусмотреть в Б.д. иной режим имущества. Но при этом в законодательстве содержатся прямые требования о том, чтобы положения Б.д. не нарушали норм гражданского и семейного права.

В большинстве стран установлены жесткие требования к форме Б.д. и порядку его заключения. Несоблюдение их грозит признанием договора недействительным. Во всех случаях Б.д. должен быть заключен в письменной форме, оформлен специальным документом в органах, уполномоченных совершать такие действия. В Италии Б.д. должен быть зарегистрирован в органах местной власти, а в случаях, если он касается недвижимого имущества, также и в органах, регистрирующих сделки с недвижимостью. Во Франции заключение Б.д. оформляется органами нотариата. Англо-американское право допускает в Б.д. регламентацию не только имущественных отношений супругов, но и отношений по воспитанию и содержанию детей.

В законодательстве Б.д. разделены на два типа: договор лиц, еще не вступивших в брак, и договор супругов. Б.д. супругов вступает в силу с момента его заключения, в то время как брачный договор, предшествующий заключению брака, – только со дня его регистрации. Поскольку Б.д. регулирует отношения между супругами, способность его заключения напрямую связана со способностью их вступить в брак. Несовершеннолетние не могут заключать Б.д. без согласия родителей или попечителей до вступления в брак. Однако после вступления в брак несовершеннолетний супруг наделяется дееспособностью в полном объеме и вправе заключить Б.д. самостоятельно. Заключить Б.д. вправе также и несовершеннолетние, эмансипированные в соответствии со ст. 27 ГК РФ, так как с момента эмансипации они становятся полностью дееспособными. В случае если супруг недееспособен, Б.д. заключается его опекуном. При ограниченной дееспособности одного из супругов Б.д. может заключаться им только с согласия попечителя. В случае признания брака недействительным признается недействительным и Б.д. Однако из этого правила законом предусмотрены исключения в интересах добросовестного супруга. Для Б.д. требуются письменная форма и нотариальное удостоверение. Несоблюдение нотариальной формы Б.д. влечет его недействительность.

Основной элемент содержания Б.д. – установление правового режима имущества супругов в браке и в случае его расторжения. Исходя из содержания ст. 34 и 36 СК к имуществу, режим которого можно изменить, относится и нажитое в браке, и собственность супругов до брака. В соответствии со ст. 42 СК для имущества супругов предусмотрена возможность посредством Б.д. установить как режим долевой или раздельной собственности на все имущество, на его виды или на имущество каждого из супругов, так и режим

совместной собственности. Последнее положение относится к имуществу, нажитому супругами до брака, так как режим совместной собственности нажитого в браке установлен законом, а также к отдельным видам имущества, на которые в соответствии со ст. 36 СК режим совместной собственности не распространяется.

На практике редко встречаются Б.д., в которых установлен тот или иной режим в чистом виде. Обычно выделяется какой-то перечень имущества, режим которого специально оговаривается в договоре. Режим раздельной собственности потребовал бы постоянной фиксации, кем из супругов и на какие средства приобретена та или иная вещь. При длительной и психологически благополучной совместной жизни такие взаимоотношения просто невозможны. Более приемлемо установить режим раздельной собственности на какую-либо категорию имущества, официально регистрируемую соответствующими государственными службами (недвижимость, транспортные средства, ценные бумаги и др.). Это позволяет четко установить, что собственником конкретного имущества является супруг, на имя которого оно зарегистрировано.

В Б.д. может быть определен режим не только имеющегося, но и будущего имущества супругов. Кроме того, супруги вправе определить:

- а) свои права и обязанности по взаимному содержанию;
- б) способы участия в доходах друг друга;
- в) порядок несения каждым из них семейных расходов;
- г) имущество, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака, а также;
- д) включить в Б.д. любые иные положения, касающиеся имущественных отношений супругов.

В Б.д. нельзя включать условия о распоряжении имуществом супруга после смерти, поскольку имущественные права и обязанности супругов определяются в нем только на случай расторжения брака. Однако в соответствии с условиями Б.д. может быть изменена наследственная масса одного из супругов. Так, в случае установления режима раздельной собственности на имущество супруг теряет право на супружескую долю в имуществе умершего супруга.

В Б.д. фиксируются также требования по обязательствам, в которых супруги являлись должниками. При заключении Б.д. супруги могут оговорить, какие долги будут относиться к личным, а какие – к общим. Взыскание по обязательствам одного из супругов может быть обращено лишь на имущество этого супруга. Если выделенная доля окажется недостаточной для уплаты долгов и у кредиторов возникнут сомнения в справедливости раздела имущества, они могут его оспорить в судебном порядке. Супруг-должник обязан уведомлять кредитора о заключении, изменении или расторжении Б.д. В противном случае он отвечает по своим обязательствам независимо от содержания Б.д. (ст. 46 СК). Права и обязанности, предусмотренные в Б.д., могут ограничиваться по времени. Например, раздельный режим имущества супругов может быть установлен в течение определенного срока после вступления в брак, после чего имущество переходит в совместную собственность.

Права и обязанности супругов по Б.д. могут ставиться в зависимость от наступления или ненаступления определенных условий, т. е. совершаться под отлагательными или отменительными условиями: рождение ребенка, окончание учебы одним из супругов и т. п.

Б.д. не может содержать условий, касающихся детей, так как он является соглашением со специальным субъектным составом. Б.д. не может регулировать личные неимущественные отношения между супругами, поскольку обязанности, носящие личный характер, не могут быть осуществлены принудительно. Б.д. не должен ограничивать правоспособность или дееспособность супругов либо ставить одного из них в крайне неблагоприятное положение под угрозой недействительности договора. Для признания Б.д. недействительным в этом случае достаточно доказать, что один из супругов поставлен по договору в крайне неблагоприятное положение.

Б.д. может быть признан судом недействительным полностью или частично по

основаниям, предусмотренным ГК РФ для недействительных сделок, а в соответствии со ст. 43 СК он может быть изменен или расторгнут в любое время по соглашению супругов. Соглашение об этом Б.д. совершается в той же форме, что и сам Б.д. Односторонний отказ от исполнения Б.д. не допускается. Однако возможна такая ситуация, когда соглашение между сторонами о расторжении Б.д. не достигнуто, а их супружеские отношения изменились настолько, что исполнение договора приведет к существенному нарушению прав одного из супругов. В этом случае договор может быть изменен или расторгнут решением суда по иску заинтересованного супруга, если стороны не предвидели возможность такого изменения обстоятельств в момент заключения договора (ст. 451 ГК РФ).

Действие Б.д. прекращается с момента прекращения брака, за исключением тех обязательств, которые предусмотрены Б.д. на период после брака или по истечении срока, указанного в договоре.

Представляется, что в будущем законодатель мог бы пойти и на то, чтобы заключение нотариально оформленного Б.д. позволяло создавать все правовые отношения, возникающие при регистрации брака в органах загса, если стороны включают данное положение в сам договор.

*Ермаков В.Д.*

## **Брокер**

**БРОКЕР** (англ. *broker* – маклер, брокер, посредник) – посредник на рынке ценных бумаг (бирже фондовой) или на бирже товарной, выполняющий функции по купле-продаже ценных бумаг (биржевого товара) от имени клиента и за его счет, от имени клиента и за свой счет или от своего имени и за счет клиента. Б. осуществляет свою деятельность обычно на основе агентского договора, договора комиссии или поручения. В роли Б. могут выступать брокерские фирмы, брокерские конторы и независимые Б. Синоним – маклер.

## **Брокерская деятельность**

**БРОКЕРСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ** – профессиональная деятельность, осуществляемая за счет и по поручению определенного лица (клиента), которая может заключаться:

а) в содействии заключению сделок между клиентом и третьими лицами (посредничество);

б) в совершении сделок для клиента;

в) в совершении для клиента иных юридических или фактических действий в определенной сфере предпринимательской деятельности. Лицо, осуществляющее Б.д., именуется брокераж. В зависимости от сферы осуществления Б.д. можно различать следующие ее виды: биржевую (на биржах товарных), на рынке ценных бумаг (биржевую и внебиржевую), в страховании, по фрахтованию судов, таможенную и др.

Термин «брокер» возник как обозначение лица, действующего в рамках некоторых разновидностей агентских договоров, регулируемых прецедентным правом Англии и США. Агент совершает определенные действия по поручению и за счет клиента, которые могут носить как юридический (заключение сделок), так и фактический характер. Сделки совершаются агентом как от своего имени, так и от имени клиента. В континентальной правовой системе подобная деятельность регулируется договорами трех видов: посредничества, комиссии и поручения. Причем к Б.д. можно отнести исполнение только отдельных видов поручения, когда в качестве поверенного выступает лицо, осуществляющее данную деятельность в виде промысла, на коммерческих началах.

Чаще всего понятие Б.д. используется в связи с описанием профессиональной деятельности по совершению сделок по поручению клиентов на товарных биржах, а также на рынке ценных бумаг.

Б.д. на рынке ценных бумаг практически во всех странах подлежит специальной

регистрации либо лицензированию.

Законодательство РФ различает несколько видов Б.д. на товарных биржах: совершение биржевых сделок:

- а) биржевым посредником от имени клиента и за его счет;
- б) от имени клиента и за свой счет;

в) от своего имени и за счет клиента (Закон РФ от 20 февраля 1992 г. № 2382-1 "О товарных биржах и биржевой торговле").

Следует также специально выделить отдельные виды Б.д., различающиеся по сферам своего осуществления.

Таможенная Б.д. – совершение от собственного имени любых операций по таможенному оформлению и выполнение других посреднических функций в сфере таможенного дела за счет и по поручению клиента (см. Таможенный брокер).

Страховая Б.д. – посредническая деятельность по страхованию от своего имени по поручению страхователя либо страховщика (см. *Страховой брокер* ).

Б.д. по фрахтованию судов – посредническая деятельность, осуществляемая юридическими или физическими лицами с целью заключения сделок между перевозчиками (судовладельцем, оператором перевозок) и грузовладельцами на международные морские перевозки грузов и (или) пассажиров или аренду судов для работы в международном морском сообщении. Допускается заключение лицом, осуществляющим Б.д., сделок от имени клиента. Лицензирование Б.д. по фрахтованию судов осуществляется Минтрансом РФ в соответствии с Положением о лицензировании перевозочной, транспортно-экспедиторской, брокерской и другой деятельности, связанной с осуществлением транспортного процесса на морском и внутреннем водном транспорте в РФ, утвержденным постановлением Совета Министров РФ от 23 августа 1993 г.

Лицензии на право занятия Б.д. по фрахтованию судов могут быть двух видов:

а) генеральная, дающая право осуществлять этот вид деятельности по всем видам фрахтования судов;

б) специальная, выдаваемая владельцу генеральной лицензии на право осуществления фрахтовых операций для перевозки грузов и пассажиров по решениям и поручениям Правительства РФ.

Б.д. на рынке ценных бумаг – совершение гражданско-правовых сделок с ценными бумагами в качестве поверенного или комиссионера, действующего на основании договора поручения или комиссии, а также доверенности на совершение таких сделок при отсутствии указаний на полномочия поверенного или комиссионера в договоре (ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг"). Отсюда не следует, что необходимым критерием для признания деятельности на рынке ценных бумаг брокерской является систематический характер совершения указанных сделок. Даже разовое совершение сделки с ценными бумагами в качестве комиссионера или поверенного признается Б.д. и потому требует наличия соответствующей лицензии. Б.д. может осуществляться и на основании агентского договора, к которому согласно ст. 1011 ГК РФ применяются правила о договорах комиссии или поручения (в зависимости ОТ того, от чьего имени действует агент).

Б.д. на рынке ценных бумаг подлежит обязательному лицензированию, которое осуществляет ФКЦБ, устанавливая единые требования к порядку осуществления Б.д. Выдачу лицензий осуществляет непосредственно ФКЦБ либо уполномоченные ею органы на основании генеральной лицензии. Лицензирующие органы осуществляют контроль за Б.д.

Б.д. на рынке ценных бумаг осуществляется на основании:

а) лицензии на осуществление Б.д. по операциям с ценными бумагами, за исключением операций со средствами физических лиц и операций с государственными ценными бумагами, ценными бумагами субъектов РФ и муниципальных образований;

б) лицензии на осуществление Б.д. по операциям с ценными бумагами со средствами физических лиц, за исключением Б.д. по операциям с государственными ценными бумагами, ценными бумагами субъектов РФ и муниципальных образований;

в) лицензии на осуществление Б.д. по операциям с государственными ценными бумагами, ценными бумагами субъектов РФ и муниципальных образований.

Указанные виды Б.д. могут осуществляться на условиях совмещения одной коммерческой организацией, имеющей лицензии на осуществление соответствующих видов деятельности.

Лицензия на осуществление Б.д. со средствами физических лиц может быть выдана только по истечении 2 лет с даты государственной регистрации юридического лица, осуществлявшего в течение этого срока Б.д. на рынке ценных бумаг. Допускается совмещение Б.д. на рынке ценных бумаг с дилерской деятельностью. Однако сделки, осуществляемые по поручению клиентов, во всех случаях подлежат приоритетному исполнению относительно дилерских операций. Кроме того, Б.д. допускается совмещать с депозитарной деятельностью и деятельностью по управлению ценными бумагами.

Для лиц, осуществляющих Б.д. на рынке ценных бумаг, установлены:

- а) финансовые требования;
- б) профессиональные и квалификационные требования к руководителям и специалистам;
- в) организационно-технические требования;
- г) специальные требования.

Финансовые требования выражаются в установленном необходимом минимальном размере собственного капитала, рассчитанного по методике ФКЦБ. Эта величина составляет 50 тыс. евро для осуществления Б.д., в том числе по операциям с государственными ценными бумагами, ценными бумагами субъектов РФ и муниципальных образований, и 450 тыс. евро – для осуществления Б.д. со средствами физических лиц. Профессиональные и квалификационные требования к руководителям и специалистам изложены в Положении о системе квалификационных требований к руководителям и специалистам организаций, осуществляющих профессиональную деятельность на рынке ценных бумаг, а также к индивидуальным предпринимателям – профессиональным участникам рынка ценных бумаг, утвержденном постановлением ФКЦБ РФ от 11 февраля 1997 г. К специальным требованиям можно отнести обязанность юридического лица, осуществляющего Б.д. на рынке ценных бумаг, иметь в своем штате контролера – сотрудника, в исключительную компетенцию которого входит осуществление контроля за соответствием Б.д. требованиям законодательства о ценных бумагах.

Обязанности лиц, ведущих Б.д., включают:

- а) доведение до сведения клиентов всей информации, связанной с поручениями клиентов и исполнением обязательств по договору купли-продажи ценных бумаг, принятие разумных мер для того, чтобы клиент мог понять характер рисков по рекомендуемой клиенту сделке;
- б) запрет манипулировать ценами на рынке ценных бумаг и понуждать к покупке или продаже ценных бумаг путем предоставления умышленно искаженной информации о ценных бумагах, эмитентах ценных бумаг, ценах на ценные бумаги, включая информацию, предоставленную в рекламе;
- в) в случае возникновения конфликта интересов, в том числе связанного с осуществлением брокером дилерской деятельности, немедленное уведомление клиентов о возникновении такого конфликта интересов и принятие всех необходимых мер для его разрешения в пользу клиента;
- г) совершение сделки купли-продажи ценных бумаг по поручению клиентов в первоочередном порядке по отношению к дилерским операциям самого брокера при совмещении им деятельности брокера и дилера;
- д) исполнение поручений клиентов в порядке их поступления с учетом существенных условий этих поручений. Брокер обязан лично исполнять поручения клиентов, за исключением случая передоверия совершения сделок другому брокеру, если эта возможность предусмотрена в договоре с клиентом или брокер вынужден к этому силой



обстоятельств для охраны интересов своего клиента с уведомлением последнего.

Б.д. с ценными бумагами запрещается в следующих случаях:

а) если у регистратора, осуществляющего ведение реестра владельцев ценных бумаг, отсутствует лицензия на деятельность по ведению реестра владельцев именных ценных бумаг;

б) если регистрирующий орган приостановил размещение выпуска этих ценных бумаг.

Лица, осуществляющие Б.д. на рынке ценных бумаг, могут предоставлять клиентам денежные средства по договору займа для приобретения ценных бумаг, которые продаются через организаторов торговли и имеют признанные котировки, под залог этих ценных бумаг. При этом сумма займа не может превышать размер, установленный Временным положением о порядке осуществления брокерской и дилерской деятельности на рынке ценных бумаг.

Однако в настоящее время фактически существует запрет на ведение в рамках Б.д. денежных счетов клиентов небанковскими структурами. Все расчеты по сделкам, совершаемым представителем (агентом, поверенным) от имени доверителя (принципала), осуществляются исключительно с расчетного счета доверителя, а агентские договоры (договоры комиссии) по сделкам, совершаемым агентом (комиссионером) от своего имени, но в интересах и за счет принципала (комитента), должны предусматривать перечисление в течение 3 банковских дней на расчетный счет принципала всего полученного агентом по этим сделкам, за исключением вознаграждения. В случае если брокер действует в качестве комиссионера, договор комиссии может предусматривать обязательство брокера хранить денежные средства, предназначенные для инвестирования в ценные бумаги или полученные в результате продажи ценных бумаг, и право их использования брокером до момента возврата этих денежных средств клиенту.

Современное регулирование рынка ценных бумаг основывается на исключительности права профессиональных участников рынка ценных бумаг на биржевую торговлю. Например, к торговле ценными бумагами в системе валютной биржи допускаются только лица, занимающиеся Б.д. и дилерской деятельностью (постановление ФКЦБ РФ от 14 марта 1997 г. № 12). Все сделки с облигациями федеральных займов заключаются и исполняются на биржах только через организации, специально уполномоченные на осуществление Б.д. или дилерской деятельности с облигациями федеральных займов (постановление Правительства РФ от 15 мая 1995 г. № 458 "О Генеральных условиях выпуска и обращения облигаций федеральных займов").

**Лит.:**

Германское право, Часть II. М., 1996;

Гражданское и торговое право капиталистических государств: Учебник. М., 1993;

Дегтярева О.И. Кандинская О.А. Биржевое дело. М., 1997;

Рубцов Б.Б. Зарубежные фондовые рынки: инструменты, структура, механизм функционирования. М., 1996;

Шершеневич Г.Ф. Учебник торгового права (по изд. 1914 г.). М., 1994.

Крылова М.А.

## **Бумаги на предъявителя**

**БУМАГИ НА ПРЕДЪЯВИТЕЛЯ** (ценные бумаги на предъявителя) – вид ценных бумаг, характеризующийся тем, что они легитимируют своих держателей путем простого предъявления. Любое лицо, предъявившее Б. на п., может потребовать от должника соответствующего исполнения.

Институт Б. на п. в его современном виде сложился в XVII в., когда появились ценные бумаги, кредитор которых поименован либо как предъявитель, либо не назван вообще. Первыми Б. на п. почти во всех странах стали банковские билеты или банкноты (в России – ассигнации). Позднее, с монополизацией банкнотной эмиссии одним или несколькими банками, обычно государственными, форму Б. на п. стали принимать краткосрочные банковские заемные обязательства (сертификаты, расписки, билеты) и долгосрочные

заемные обязательства банков и корпораций (облигации). С развитием акционерной формы предприятий в виде Б. на п. стали выпускаться и акции.

В СССР Б. на п. были представлены почти исключительно облигациями и лотерейными билетами; до кредитной реформы существовали чеки и накладные на предъявителя. В международном обороте встречались коносаменты на предъявителя. В период действия ОГЗ 1991 г. был возможен выпуск акций на предъявителя. Сегодня законодательство РФ разрешает облекать в форму Б. на п. банковские (деPOSITные и сберегательные) сертификаты, векселя, государственные ценные бумаги (инскрипции), коносаменты, копии векселей, купоны акций и облигаций, лотерейные билеты, облигации, опционы, простые складские свидетельства, сберегательные книжки, чеки.

Б. на п., как, впрочем, и все иные ценные бумаги, представляют собой оборотоспособные документы (т. е. вещи), ценные в силу заключенной в них информации о субъективных гражданских правах, осуществление или передача которых предполагает предъявление или передачу самих Б. на п. Вместе с тем внутри института ценных бумаг Б. на п. представляют собой совершенно самостоятельное юридическое учреждение, не сводимое ни к одной из известных цивилистических конструкций.

Возможность осуществления прав из Б. на п. любым их предъявителем и возможность их передачи путем простого вручения создает для Б. на п. повышенную, в сравнении с другими типами ценных бумаг, оборотоспособность.

Законодательство РФ не содержит (и никогда не содержало) комплекса правовых норм о Б. на п. Сегодня отрывочные положения о них содержатся только в ст. 143, 145, 146, 148, 302, 843 и 917 ГК РФ и ст. 274–281 ГПК.

Статья 145 ГК РФ устанавливает, что права, удостоверенные ценной бумагой, могут принадлежать, в частности, предъявителю ценной бумаги. Такую ценную бумагу ГК РФ и называет "ценная Б. на п.". Таким образом, Кодекс выделяет данную категорию не по способу легитимации держателя, а по совершенно иному критерию – личности кредитора. ГК РФ также установил, что законом может быть исключена возможность выпуска ценных бумаг определенного вида в качестве именных, либо в качестве ордерных, либо в качестве Б. на п. Из этого следует, что до тех пор, пока в ФЗ не исключена возможность для выпуска той или иной ценной бумаги в виде Б. на п., ее выпуск в таком виде законен. При этом ГК РФ не требует от соответствующего закона прямого запрещения; он говорит лишь об "исключении возможности" выпуска ценных бумаг в определенном виде. Так, указание ст. 917 ГК РФ о том, что простое складское свидетельство выдается на предъявителя, означает исключение ГК РФ возможности выпуска данных документов в виде ордерных или именных бумаг.

Статья 148 ГК РФ указывает на источник норм о порядке восстановления прав по утраченным Б. на п. Этот источник – упоминавшиеся выше статьи ГПК о восстановлении прав по утраченным документам на предъявителя в порядке вызывного производства.

Статья 302 ГК РФ устанавливает, что "деньги, а также ценные бумаги на предъявителя не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя". Данный принцип прямо противоположен общей норме о праве собственника истребовать свое имущество от добросовестного приобретателя во всяких случаях (ст. 301 ГК РФ).

Содержит ряд норм о Б. на п. и ФЗ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг". Во-первых, им вводится понятие эмиссионной ценной Б. на п. Согласно Закону таковыми являются "ценные бумаги, переход прав на которые и осуществление закрепленных ими прав не требуют идентификации владельца". Во-вторых, Закон в числе требований, предъявляемых к "сертификату ценной бумаги" (к самой ценной бумаге), называет указание о том, выдана ли бумага как именная или как Б. на п. Из этого следует вывод: для того, чтобы эмиссионная ценная бумага приняла форму Б. на п., в ней непременно должно содержаться прямое указание об этом ("акция на предъявителя", "облигация на предъявителя" и т. д.).

В зарубежном праве нормы о Б. на п. также немногочисленны. Так, в Германском гражданском уложении существует гл. 22 раздела VII книги II, называемая "Долговое

обязательство на предъявителя". Долговым обязательством на предъявителя признается документ, содержащий обязательство произвести исполнение его держателю. Держатель такого документа имеет право потребовать исполнения от лица, выдавшего этот документ при условии его предъявления и последующего вручения и собственной добросовестности. Лицо, выдавшее такой документ, не может отказаться от исполнения по нему даже в том случае, когда Б. на п. находится в обращении помимо его воли. Возражения, которые оно вправе противопоставить добросовестному держателю, должны либо касаться действительности документа, либо основываться на тексте документа, либо – на его отношениях с держателем: однако если должник добросовестно произвел исполнение лицу, не имевшему права распоряжаться документом, такое исполнение считается надлежащим.

Единообразный торговый кодекс США (ЕТК) вовсе не содержит обособленных положений о Б. на п. Статья 3-104 относит документы, подлежащие оплате предъявителю, к оборотным документам, причисляя к ним также и документы, подлежащие оплате чьему-либо приказу. Все последующие нормы содержат только положения, общие как для Б. на п., так и для ордерных документов, регламентируя институт оборотного документа вообще.

Лит.:

*Агарков М.М.* Ценные бумаги на предъявителя. М., 1926;

*Крашенинников Е.А.* Ценные бумаги на предъявителя. Ярославль, 1995; Он же: Возникновение прав, выраженных в бумагах на предъявителя//Государство и право, 1995, № 12.

*Белов В.А.*

## **Бумажные деньги**

см. *Деньги* .

## **Бустаманте Антонио (1865–1951)**

БУСТАМАНТЕ, Санчес де Бустаманте-и-Сирвен (*Sanchez de Bustamante y Sirven* ) Антонио (1865–1951) – кубинский юрист и дипломат, профессор международного права. Представитель Кубы на 2-й Гаагской конференции мира (1907), на Парижской мирной конференции (1919) и на 6-й Панамериканской конференции (1928). Получили известность его труды в области международного публичного и международного частного права, в том числе "О публичном порядке в международном частном праве" (1893), "О Панамском канале и международном праве" (1895), "О начале автономии в международном частном праве" (1914), "О постоянной палате международного правосудия" (1923 и 1925), "О международном воздушном праве" (1945) и др. Автор самой известной кодификации международного частного права (Кодекс Бустаманте, 1925).

## **Бухгалтерский учет**

БУХГАЛТЕРСКИЙ УЧЕТ – упорядоченная система сбора, регистрации, обобщения и (в итоге) формирования финансовой информации об имуществе, обязательствах организаций и их движении путем сплошного, непрерывного и документального учета всех хозяйственных операций (ФЗ РФ от 21 ноября 1996 г. № 129-ФЗ "О бухгалтерском учете").

В Законе определены следующие задачи Б.у.:

а) формирование полной и достоверной информации о деятельности организации и ее имущественном положении, необходимой как внутренним пользователям бухгалтерской отчетности – руководителям, учредителям, участникам и собственникам имущества организации, так и внешним – инвесторам, кредиторам и др.;

б) обеспечение информацией, необходимой внутренним и внешним пользователям бухгалтерской отчетности для контроля за соблюдением законодательства РФ при

осуществлении хозяйственных операций, целесообразностью этих операций, наличием и движением имущества и обязательств, использованием материальных, трудовых и финансовых ресурсов в соответствии с утвержденными нормами, нормативами и сметами;

в) предотвращение отрицательных результатов деятельности организации и выявление внутрихозяйственных резервов обеспечения ее финансовой устойчивости.

Действующая система нормативного регулирования Б.у. состоит из нескольких уровней:

I уровень – Закон "О бухгалтерском учете", другие ФЗ, указы Президента РФ и постановления Правительства РФ;

II уровень – положения по Б.у.;

III уровень – другие нормативные акты и методические указания;

IV уровень – документы, формирующие учетную политику организации.

На уровне Закона закреплено положение, что руководитель, а не главный бухгалтер, как это было раньше, несет ответственность за нарушения правил ведения Б.у., несоблюдение законодательных норм в части совершения хозяйственных операций и в других случаях.

Для ведения Б.у. определены четыре варианта осуществления учетной работы:

а) бухгалтерской службой как структурным подразделением организации, возглавляемой главным бухгалтером;

б) бухгалтером, состоящим в штате организации;

в) централизованной бухгалтерией, специальной организацией или бухгалтером-специалистом, ведущим Б.у. в организации на договорных началах;

г) руководителем организации, ведущим Б.у. лично (в случае если лицом, ответственным за ведение дел в организации, является собственник, вести учет может он).

Главный бухгалтер назначается на должность и освобождается от нее руководителем организации. Тем самым подчеркивается в большей степени исполнительная роль главного бухгалтера, который подчиняется непосредственно руководителю организации и несет ответственность за формирование учетной политики, ведение Б.у., своевременное представление полной и достоверной бухгалтерской отчетности. Главный бухгалтер обеспечивает соответствие осуществляемых хозяйственных операций в организации (равно как и организацией) законодательству РФ, а также контроль за движением имущества и выполнением обязательств. В случаях поступления документов по хозяйственным операциям, противоречащим законодательству либо нарушающим договорную или финансовую дисциплину, главный бухгалтер письменно сообщает о них руководителю организации и принимает их к исполнению только с письменного распоряжения руководителя, который несет всю полноту ответственности за последствия осуществления таких операций.

Организация достоверного Б.у. предполагает исполнение:

а) первичной документации, оформляющей все хозяйственные операции;

б) регистров Б.у., предназначенных для систематизации и накопления учетной информации для последующего отражения на счетах Б.у. и в бухгалтерской отчетности;

в) правил оценки имущества и обязательств для их отражения в Б.у. и бухгалтерской отчетности в денежном выражении.

Применяются различные способы оценки имущества, поступающего в собственность. Имущество, приобретаемое за плату, оценивается путем суммирования фактически произведенных расходов; имущество, полученное безвозмездно, – по рыночной стоимости на дату оприходования; имущество, произведенное самой организацией, – по стоимости его изготовления.

В последние десятилетия целый ряд факторов в развитии мирового хозяйства – значительное расширение круга пользователей бухгалтерской отчетности как внутри страны, так и за ее пределами, углубление интеграционных процессов (появление множества транснациональных корпораций, совместных предприятий, мировых финансовых центров в

виде бирж ценных бумаг, международных банков, фондов и др.), необходимость свободного передвижения капитала, рабочей силы, товаров, валюты между отдельными странами – послужили предпосылкой создания в рамках ООН Международного комитета стандартов бухгалтерского учета (1973). Практика последнего десятилетия показывает, что большинство стран при подготовке своих национальных стандартов (нормативных актов в области Б.у., торгового и гражданского права) учитывает рекомендации международных стандартов.

*Чаадаев С.Г.*

## **Бюджет**

**БЮДЖЕТ** (*budget*, букв. – сумка) – форма образования и расходования фонда денежных средств, предназначенных для финансового обеспечения задач и функций государства и местного самоуправления. Государственный Б. – основной, наиболее значительный фонд денежных средств, который составляется и оформляется как финансовый план государства по аккумуляции, перераспределению и использованию денежных средств, за счет которых государство осуществляет стоящие перед ним задачи и функции и который принимается и действует в виде закона. Это определение Б. полностью применимо и к Б. территорий государства.

Правовая форма Б. в РФ различна. Федеральный Б. и Б. государственных внебюджетных фондов разрабатываются и утверждаются в форме ФЗ, Б. субъектов РФ и Б. территориальных государственных внебюджетных фондов разрабатываются и утверждаются в форме законов субъектов РФ, местные Б. разрабатываются и утверждаются в форме правовых актов представительных органов местного самоуправления либо в порядке, установленном уставами муниципальных образований.

В РФ понятие государственного Б. охватывает не только федеральный Б., но и всю бюджетную систему, включающую также Б. субъектов РФ и Б. местного самоуправления. Каждый Б. этой системы представляет собой централизованный фонд денежных средств определенной территории, за счет которого соответствующие представительные и исполнительные органы власти осуществляют стоящие передними государственные задачи и функции. Наличие самостоятельных Б. как Федерации в целом, так и субъектов РФ реально гарантирует им суверенитет, а Б. территорий гарантируют им большую степень автономии. При этом все составные части государственного Б. тесно связаны и взаимодействуют между собой.

В совокупности Б. входящие в состав государственного Б., образуют систему плановых актов государства, лежащих в основе всего остального финансового планирования: смет бюджетных учреждений, балансов предприятий и организаций, общего баланса доходов и расходов населения, денежного баланса – наличной и безналичной массы денег и т. д.

Государственный Б. представляет собой не просто денежные накопления государства или перечень государственных доходов и расходов; это функционирующая система, куда постоянно поступают доходы и откуда постоянно финансируются расходы. Теоретически государственный Б. рассматривается как баланс денежных средств государства, хотя на практике этих средств у него почти никогда не бывает. Обычно доходов в государстве (причем в любом) на покрытие его расходов не хватает и Б. принимается с дефицитом (превышение расходов над доходами), но гипотетическая цель бюджетного планирования каждого государства и каждой государственной территории – запланировать и в процессе бюджетной деятельности получить столько доходов, чтобы они покрыли полностью предстоящие расходы. Для этого в процессе составления государственного Б. происходит бюджетное регулирование, представляющее собой частичное перераспределение финансовых ресурсов между Б. разных уровней. Бюджетное планирование в соответствии с бюджетной росписью и бюджетной классификацией дает возможность и заставляет исполнительные и законодательные органы власти в период составления, утверждения и исполнения Б. аналитически рассчитывать и оценивать предстоящие доходы и расходы.

В соответствии с общепринятой в демократических государствах практикой утверждение Б. входит в компетенцию органа представительной власти соответствующего уровня, а составление проекта Б. - в компетенцию исполнительной власти. В РФ согласно Конституции РФ федеральный Б. принимается в форме ФЗ ГД по представлению Правительства РФ и выносится после этого на утверждение СФ. Исполнение федерального Б. обеспечивается Правительством РФ.

Процедура составления, рассмотрения, утверждения и исполнения Б. и отчетов об их исполнении именуется бюджетным процессом.

*Горбунова О.Н.*

## **Бюджетная классификация**

**БЮДЖЕТНАЯ КЛАССИФИКАЦИЯ** – систематизированная группировка доходов и расходов бюджетов по однородным признакам. Б.к. оформляется специальным юридическим актом. В настоящее время действует ФЗ РФ от 15 августа 1996 г. № 115-ФЗ "О бюджетной классификации Российской Федерации".

Б.к. обеспечивает сопоставимость показателей бюджетов всех уровней. Она включает:

- классификацию доходов бюджетов РФ;
- функциональную классификацию расходов бюджетов РФ;
- экономическую классификацию расходов РФ;
- классификацию источников внутреннего финансирования дефицитов бюджетов РФ;
- классификацию источников внешнего финансирования дефицита федерального бюджета;
- классификацию видов государственных внутренних долгов РФ и субъектов РФ;
- классификацию видов государственного внешнего долга и внешних активов РФ;
- ведомственную классификацию расходов федерального бюджета.

Б.к. доходов группирует доходы бюджетов всех уровней и определяет источники их формирования. Доходы определяются по источникам и способам их получения.

Функциональная классификация расходов бюджетов РФ отражает направление финансов на выполнение задач и функций, стоящих перед государством.

Доходы бюджетов РФ классифицируются по группам, подгруппам, статьям и подстатьям. Например, группа "налоговые доходы" состоит из подгрупп: налоги на прибыль, доход, прирост капитала, налоги на товары и услуги, лицензионные и регистрационные сборы, налоги на совокупный доход, налоги на имущество и т. д. В свою очередь подгруппа делится на статьи доходов: налог на прибыль (доход) предприятий и организаций, подоходный налог с физических лиц.

Статьи делятся на подстатьи:

- налог на прибыль предприятий и организаций (в том числе иностранных юридических лиц);
- налог на прибыль бирж, брокерских контор и страховых организаций, от посреднических операций и сделок и др.

Таким образом, Б.к. дает возможность сосчитать сумму доходов по каждому доходному источнику на всей территории РФ и рассчитать расходы не только по функциям государства, но и по каждому получателю бюджетных средств, непосредственно осуществляющему определенную государственную функцию, будь то управление, оборона, образование и т. д.

Б.к. имеет принципиальное организационное и правовое значение. Применение ее способствует четкой организации работ по составлению и исполнению бюджета, осуществлению контроля за выполнением доходной части бюджета по каждому источнику и за расходованием государственных средств в соответствии с их назначением. Б.к. используется для определения конкретных прав и обязанностей государственных органов по аккумуляции денежных средств и расходованию бюджетных ресурсов. Она лежит в основе и составления, и исполнения бюджетов всех уровней.

При составлении экономической классификации за основу впервые была взята классификация расходов, рекомендуемая Международным валютным фондом, что делает возможным более точно сопоставлять внутренние затраты с мировыми аналогами.

*Горбунова О.Н.*

## **Бюджетная система**

**БЮДЖЕТНАЯ СИСТЕМА** – согласно БК основанная на экономических отношениях и государственном устройстве РФ, регулируемая нормами права совокупность федерального бюджета, бюджетов субъектов РФ, местных бюджетов и бюджетов государственных внебюджетных фондов. Б.с. представляет собой центральное звено финансовой системы РФ. Исходя из особенностей государственного и административно-территориального устройства (деления) РФ, ее Б.с. представлена следующими видами бюджетов (три уровня Б.с.):

- а) федеральный бюджет и бюджеты государственных внебюджетных фондов;
- б) бюджеты субъектов РФ, в том числе:
  - республиканские бюджеты республик в составе РФ;
  - краевые бюджеты краев; областные бюджеты областей; городские бюджеты городов федерального значения;
  - областной бюджет автономной области;
  - окружные бюджеты автономных округов, а также бюджеты территориальных государственных внебюджетных фондов;
- в) местные бюджеты, в том числе: городов, поселков, станиц, районов (уездов), сельских округов (волостей, сельсоветов) и др. муниципальных образований.

Каждая группа включает в себя самостоятельные звенья Б.с. РФ. Бюджеты, действующие на соответствующих территориях, объединяются в консолидированные бюджеты. В законодательстве они представлены по уровням их формирования.

Каждый субъект РФ и соответствующие местные органы власти на основе федерального законодательства самостоятельно устанавливают свою Б.с. в соответствии с государственным и административно-территориальным устройством (делением) своей территории.

Каждый бюджет, формируемый в РФ, обеспечивает финансирование мероприятий, имеющих соответственно федеральное, республиканское, областное, краевое, окружное или местное значение. Однако роль каждого вышестоящего бюджета заключается и в том, что он выступает своеобразным гарантом финансирования минимально необходимых расходов нижестоящих территорий. Это выражается в выделении денежных средств из вышестоящего бюджета в нижестоящий путем трансфертов, процентных отчислений, дотаций, субсидий, если последний не обеспечивает финансирование такого минимума. Таким образом, осуществляется взаимосвязь всех бюджетов Б.с. РФ, обеспечивающей в своей совокупности финансирование мероприятий по социально-экономическому развитию и РФ в целом, и отдельных ее регионов.

Б.с. РФ основана на принципах:

- а) единства Б.с. РФ;
- б) разграничения доходов и расходов между уровнями Б.с. РФ;
- в) самостоятельности бюджетов;
- г) полноты отражения доходов и расходов бюджетов, бюджетов государственных внебюджетных фондов;
- д) сбалансированности бюджета;
- е) эффективности и экономности использования бюджетных средств;
- ж) общего (совокупного) покрытия расходов бюджетов;
- з) гласности;
- и) достоверности бюджета;
- к) адресности и целевого характера бюджетных средств.

## Бюджетное право

БЮДЖЕТНОЕ ПРАВО – основная часть финансового права, совокупность правовых норм, определяющих бюджетное устройство страны и регулирующих общественные отношения по формированию и использованию фондов денежных средств, которые сосредотачиваются в различных звеньях бюджетной системы. По характеру регулируемых отношений нормы Б.п. подразделяются на материальные и процессуальные. Материальные нормы Б.п. устанавливают бюджетное устройство и бюджетную систему в РФ; состав доходов и направления расходов бюджетной системы; полномочия по получению бюджетных доходов и т. д. Материальные нормы составляют основу Б.п. Процессуальные нормы Б.п. обеспечивают правильное применение материальных норм, регламентируя бюджетный процесс – порядок составления, рассмотрения, утверждения и исполнения бюджетов и составления отчетов об их исполнении.

Процессуальные нормы Б.п. распределяются по стадиям бюджетной процедуры. Исключительно важная роль процессуальных норм Б.п. – в четкой регламентации порядка разрешения разногласий, возникающих при рассмотрении и утверждении бюджетов (например, реализация права отлагательного вето Президента РФ при утверждении федерального бюджета и другие процедурные вопросы, связанные с осуществлением бюджетной компетенции соответствующими субъектами).

Основные нормативные акты в области Б.п.:

а) БК от 31 июля 1998 г., закрепивший общие принципы бюджетного законодательства РФ, правовые основы функционирования бюджетной системы РФ, правовое положение субъектов бюджетных правоотношений, порядок регулирования межбюджетных отношений, определяющий основы бюджетного процесса в РФ, основания и виды ответственности за нарушение бюджетного законодательства РФ;

б) Закон РФ от 15 июля 1992 г. № 3303-1 "О субвенциях республикам в составе Российской Федерации, краям, областям, автономной области, автономным округам, городам Москве и Санкт-Петербургу", устанавливающий правовые основы оказания централизованной финансовой помощи субъектам РФ из федерального бюджета и других денежных фондов РФ;

в) Закон РФ от 15 апреля 1993 г. № 4807-1 "Об основах бюджетных прав и прав по формированию и использованию внебюджетных фондов представительных и исполнительных органов государственной власти республик в составе Российской Федерации, автономной области, автономных округов, краев, областей, городов Москвы и Санкт-Петербурга, органов местного самоуправления", определяющий права субъектов РФ и органов местного самоуправления на получение бюджетных доходов и их использование, состав этих доходов, бюджетные взаимоотношения различных субъектов, принципы бюджетного процесса и другие положения;

г) ФЗ РФ от 25 сентября 1997 г. № 126-ФЗ "О финансовых основах местного самоуправления в Российской Федерации".

Нормы Б.п. содержатся не только в специальном законодательстве, но и в актах более общего характера. К ним следует отнести ФЗ РФ от 28 августа 1995 г. № 154-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации", постановления Правительства РФ по вопросам экономики, акты других федеральных органов. Источниками Б.п. являются и акты, регламентирующие правовое положение государственных органов, в той или иной мере имеющих отношение к формированию и использованию федерального бюджета: ФЗ РФ от 17 декабря 1997 г. № 2-ФЗ "О Правительстве Российской Федерации", Указ Президента РФ от 8 декабря 1992 г. № 1556 "О федеральном казначействе" и др. На основе законодательства РФ разрабатываются и принимаются нормативные акты республик в составе РФ и других ее субъектов, а также органов местного самоуправления.



Исходные начала Б.п. определяются Конституцией РФ, конституциями республик в составе РФ, уставами других ее субъектов. Так, в Конституции РФ указываются полномочия, в том числе и в области бюджетной деятельности, относящиеся к ведению РФ (ст.71), субъектов РФ, включая полномочия, находящиеся в совместном ведении РФ и ее субъектов (ст. 72, 73), органов местного самоуправления (гл. 8).

За нарушение норм Б.п. (бюджетного законодательства) БК предусмотрены особые меры финансовой ответственности:

- предупреждение о ненадлежащем исполнении бюджетного процесса;
- блокировка расходов;
- изъятие бюджетных средств;
- приостановление операций по счетам в кредитных организациях;
- наложение штрафа;
- начисление пени;
- иные меры, установленные в соответствии с БКиФЗ.

*Горбунова О.Н.*

## **Бюджетное устройство**

**БЮДЖЕТНОЕ УСТРОЙСТВО** – определяется государственным устройством и включает в себя два составляющих элемента:

- а) бюджетную систему;
- б) принципы построения бюджетной системы.

Бюджетная система любого государства строится в соответствии с государственным и административно-территориальным делением. Поэтому в конфедеративном, федеративном и унитарном государствах оно будет разным. РФ является федеративным государством, включающим в себя республики, края, области, города федерального подчинения, автономную область и автономные округа как субъекты Федерации. В связи с разграничением компетенции между РФ и субъектами РФ вытекает необходимость существования федерального бюджета и бюджетов каждого из ее субъектов. А наличие административно-территориальных образований в рамках субъектов РФ предполагает и наличие местных бюджетов.

*Горбунова О.Н.*

## **Бюджетные права**

**БЮДЖЕТНЫЕ ПРАВА** – совокупность прав и обязанностей (полномочий) государства и всех входящих в него территориальных образований в области бюджетной деятельности, осуществляемых соответствующими представительными и исполнительными органами власти. Применительно к РФ Б.п. подразделяются на бюджетные права РФ, бюджетные права субъектов РФ и бюджетные права муниципальных образований.

## **Бюджетный год**

**БЮДЖЕТНЫЙ ГОД** – срок действия утвержденного бюджета. Б.г. определен в РФ в 12 месяцев и совпадает с календарным годом (с 1 января по 31 декабря). Впервые в России бюджетный год, равный календарному, был установлен Указом Петра I с 1 января 1700 г.

## **Бюджетный закон**

**БЮДЖЕТНЫЙ ЗАКОН** – законодательный акт, устанавливающий бюджет на конкретный период, сроки и порядок его действия, основные назначения по бюджетным ресурсам и бюджетным ассигнованиям. В РФ Б.з. принимаются как на федеральном уровне,

так и на уровне субъекта РФ.

## **Бюджетный процесс**

**БЮДЖЕТНЫЙ ПРОЦЕСС** – регламентируемая нормами права деятельность органов государственной власти, органов местного самоуправления и других участников Б.п. по составлению, рассмотрению, утверждению и исполнению бюджетов, а также по контролю за их исполнением. Данная формулировка относится к бюджетам всех уровней, входящим в бюджетную систему РФ, т. е. к федеральному бюджету, бюджетам субъектов РФ, местным бюджетам и бюджетам государственных внебюджетных фондов.

Общие принципы бюджетного законодательства, правовые основы функционирования бюджетной системы, правовое положение субъектов бюджетных правоотношений, порядок регулирования межбюджетных отношений, основы Б.п. в РФ, а также основания и виды ответственности за нарушение бюджетного законодательства устанавливаются БК.

Участниками Б.п. являются:

- Президент РФ;
- федеральные органы законодательной и исполнительной власти, законодательные (представительные) и исполнительные органы государственной власти субъектов РФ, представительные и исполнительные органы местного самоуправления;
- органы денежно-кредитного регулирования;
- органы государственного и муниципального финансового контроля;
- государственные внебюджетные фонды;
- главные распорядители и распорядители бюджетных средств, а также иные органы, на которые законодательством РФ, субъектов РФ возложены бюджетные, налоговые и иные полномочия в финансово-кредитной сфере.

Участниками Б.п. также являются бюджетные учреждения, государственные и муниципальные унитарные предприятия, другие получатели бюджетных средств, а также кредитные организации, осуществляющие отдельные операции со средствами бюджетов. Участники Б.п. всех уровней обладают строго определенными бюджетными полномочиями.

Деятельность государства от начала составления государственного бюджета до утверждения отчета о его исполнении длится около 3,5 лет, и этот срок называется бюджетным циклом. Весь бюджетный цикл делится на стадии Б.п. составления, рассмотрения, утверждения бюджета, стадии исполнения бюджета и стадии составления и утверждения отчета об исполнении бюджета, которые периодически сменяют одна другую. Сам бюджет составляется на один финансовый год, который соответствует календарному году и длится с 1 января по 31 декабря.

Б.п. начинается с составления проектов бюджетов. Проекты бюджетов составляются на основании прогнозов социально-экономического развития РФ, субъектов РФ, муниципальных образований и отраслей экономики, а также подготовки сводных финансовых балансов, а также с учетом минимальных государственных социальных стандартов и нормативов финансовых затрат на предоставление государственных или муниципальных услуг, других норм (нормативов), установленных законодательством РФ, субъектов РФ, правовыми актами органов местного самоуправления.

Составление проектов бюджетов – исключительная прерогатива Правительства РФ, соответствующих органов исполнительной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления. Непосредственно проекты бюджетов составляют Минфин РФ, финансовые органы субъектов РФ и муниципальных образований на основе налогового законодательства, действующего на момент составления проекта бюджета.

Согласно БК устанавливается следующий порядок рассмотрения и утверждения бюджетов в РФ. Соответствующий исполнительный орган вносит проект закона (решения) о бюджете на очередной финансовый год на рассмотрение законодательного (представительного) органа государственной власти, представительного органа местного

самоуправления. Сроки представления определяются для:

- федерального бюджета – БК;
- бюджета субъекта РФ – законом субъекта РФ;
- местного бюджета – правовыми актами органа местного самоуправления.

Этот порядок должен обеспечивать утверждение проекта до начала очередного финансового года.

Одновременно рассматриваются и утверждаются проекты законов о бюджетах государственных внебюджетных фондов.

Законы о внесении изменений в налоговое законодательство РФ вносятся субъектом права законодательной инициативы на рассмотрение и утверждение законодательным (представительным) органом до принятия закона (решения) о бюджете на очередной финансовый год.

Если закон (решение) о бюджете не вступил в силу с начала финансового года, орган, исполняющий этот бюджет, правомочен расходовать бюджетные средства не более 1/4 ассигнований предыдущего года в расчете на квартал (не более 1/12-в расчете на месяц).

Те же условия должны соблюдаться, если закон (решение) о бюджете не вступил в силу через 3 месяца после начала финансового года. При этом орган, исполняющий бюджет, не имеет права:

- предоставлять бюджетные средства на инвестиционные цели;
- предоставлять бюджетные средства на возвратной основе;
- предоставлять субвенции негосударственным юридическим лицам;
- осуществлять заимствования в размере более??? объема заимствований предыдущего финансового года в расчете на квартал, а также формировать резервные фонды органов исполнительной власти и осуществлять расходы из этих фондов.

В РФ введено казначейское исполнение бюджетов. На органы исполнительной власти возлагаются организация исполнения и собственно исполнение бюджетов, управление счетами бюджетов и бюджетными средствами.

Бюджеты всех уровней исполняются на основе принципа единства кассы, предусматривающего зачисление всех доходов и поступлений из источников финансирования дефицита бюджета на единый счет бюджета и осуществление всех предусмотренных расходов с единого счета бюджета, на основе бюджетной росписи с выполнением обязательных требований и процедур исполнения бюджета по доходам и расходам, устанавливаемых соответствующим законодательством.

Если в процессе исполнения бюджета происходит снижение объема доходов бюджета или поступлений из источников финансирования дефицита бюджета, что приводит к неполному по сравнению с утвержденным бюджетом финансированию расходов более чем на 10 % годовых назначений, орган исполнительной власти представляет проект закона о внесении изменений и дополнений в закон о бюджете.

Если этот закон не принимается в установленный срок, орган исполнительной власти имеет право на пропорциональное сокращение расходов бюджета впредь до принятия законодательного решения по данному вопросу при условии, что законом (решением) о бюджете субъекта РФ, местном бюджете не предусмотрено иное.

Доходы, фактически полученные при исполнении бюджета сверх утвержденных законом (решением) о бюджете, направляются органом, исполняющим бюджет, на уменьшение размера дефицита бюджета и выплаты, сокращающие долговые обязательства бюджета, без внесения изменений и дополнений в закон (решение) о бюджете. При этом уполномоченный исполнительный орган подготавливает и утверждает дополнительную бюджетную роспись.

В РФ существует иммунитет бюджетов, представляющий собой правовой режим, при котором обращение взыскания на бюджетные средства осуществляется только на основании судебного акта.

Все доходы бюджета, источники финансирования дефицита бюджета, расходы

бюджета, а также операции, осуществляемые в процессе исполнения бюджета, подлежат бюджетному учету, основывающемуся на едином плане счетов.

Бюджетный учет осуществляется органом, исполняющим бюджет. Единый план счетов бюджетного учета устанавливается Правительством РФ. Годовой отчет об исполнении бюджета подлежит утверждению представительным органом.

Важным элементом Б.п. является осуществление государственного и муниципального финансового контроля. Парламентский контроль предусматривает право соответствующих законодательных (представительных) органов государственной власти, представительных органов местного самоуправления на:

- получение от органов исполнительной власти, исполнительных органов местного самоуправления необходимых сопроводительных материалов при утверждении бюджета;
- получение от органов, исполняющих бюджеты, оперативной информации об их исполнении;
- утверждение (неутверждение) отчета об исполнении бюджета;
- создание собственных органов финансового контроля (Счетной палаты РФ, контрольных палат и иных органов в субъектах РФ и муниципальных образованиях) для проведения внешнего аудита бюджетов, а также на вынесение оценки деятельности органов, исполняющих бюджеты.

Кроме того, финансовый контроль осуществляется органами исполнительной власти и исполнительными органами местного самоуправления.

На Федеральное казначейство возложен предварительный и текущий контроль за ведением операций с бюджетными средствами главных распорядителей, распорядителей и получателей бюджетных средств, кредитных организаций, других участников Б.п. по исполняемым бюджетам и бюджетам государственных внебюджетных фондов.

В установленных БК случаях Минфин РФ осуществляет финансовый контроль за исполнением бюджетов субъектов РФ и местных бюджетов.

Отчет об исполнении бюджета представляется в соответствующий представительный орган в форме закона (решения).

Представительный орган имеет право обратиться в органы прокуратуры РФ для проверки обстоятельств несоответствия исполнения бюджета принятому закону (решению) о бюджете в случае превышения прав, предоставленных органу, исполняющему бюджет, БК и законом (решением) о бюджете.

Неисполнение либо ненадлежащее исполнение установленного БК порядка составления и рассмотрения проектов бюджетов, утверждения бюджетов, исполнения и контроля за исполнением бюджетов всех уровней бюджетной системы РФ признается нарушением бюджетного законодательства, которое влечет применение к нарушителю мер принуждения, таких, как:

- предупреждение о ненадлежащем исполнении Б.п.;
- блокировка расходов;
- изъятие бюджетных средств;
- приостановление операций по счетам в кредитных организациях;
- наложение штрафа; начисление пени и др.

Правом применения мер принуждения обладают руководители органов Федерального казначейства и их заместители (в соответствии с их полномочиями).

За нарушение бюджетного законодательства предусмотрена административная, а в ряде случаев – уголовная ответственность.

Составление проекта федерального бюджета начинается не позднее чем за 10 месяцев до начала очередного финансового года и осуществляется в соответствии с бюджетной политикой РФ на очередной финансовый год, определенной в Бюджетном послании Президента РФ, которое направляется ФС не позднее марта года, предшествующего очередному финансовому году.

Составление проекта бюджета основывается на:

- прогнозе социально-экономического развития;
- основных направлениях бюджетной и налоговой политики;
- прогнозе сводного финансового баланса;
- плане развития государственного или муниципального сектора экономики.

Все эти документы составляются на очередной финансовый год относятся к соответствующей территории.

Первый этап формирования федерального бюджета – разработка федеральными органами исполнительной власти и выбор Правительством РФ плана – прогноза функционирования экономики РФ на очередной финансовый год, содержащего основные макроэкономические показатели, характеризующие состояние экономики.

На основании выбранного Правительством РФ плана Минфин осуществляет разработку основных характеристик федерального бюджета на очередной финансовый год.

Принятые Правительством РФ основные характеристики федерального бюджета на очередной финансовый год могут быть представлены в виде информации палатам ФС по их запросам.

Минфин в двухнедельный срок со дня принятия Правительством РФ основных характеристик федерального бюджета на очередной финансовый год направляет бюджетные проектные федеральным органам исполнительной власти для распределения средств по конкретным получателям, а также уведомляет органы исполнительной власти субъектов РФ о методике формирования межбюджетных отношений РФ и субъектов РФ на очередной финансовый год и на среднесрочную перспективу.

Второй этап формирования федерального бюджета – распределение федеральными органами исполнительной власти предельных объемов бюджетного финансирования на очередной финансовый год, а также разработка предложений о структурных и организационных преобразованиях в отраслях экономики и социальной сфере, об отмене нормативных правовых актов, исполнение которых влечет расходование бюджетных средств, не обеспеченное реальными источниками финансирования в очередном финансовом году, о приостановлении действия указанных актов или об их поэтапном введении.

Одновременно уполномоченный орган исполнительной власти формирует перечень федеральных целевых программ, подлежащих финансированию из средств федерального бюджета в очередном финансовом году, согласовывает объемы их финансирования в предстоящем году и на среднесрочную перспективу.

Разработка и согласование федеральными органами исполнительной власти показателей проекта федерального бюджета на очередной финансовый год, представляемых одновременно с ним документов и материалов завершаются не позднее 15 июля года, предшествующего очередному финансовому году.

С 15 июля по 15 августа Правительство РФ рассматривает прогноз социально-экономического развития РФ на очередной финансовый год и уточненные параметры прогноза социально-экономического развития РФ на среднесрочную перспективу, проект федерального бюджета и проекты бюджетов государственных внебюджетных фондов на очередной финансовый год, другие документы и материалы, характеризующие бюджетно-финансовую политику в очередном финансовом году, и утверждает проект ФЗ о федеральном бюджете для внесения его в ГД.

Правительство РФ обязано вносить на рассмотрение ГД проект федерального бюджета не позднее 15 августа текущего года.

Для рассмотрения и принятия федерального бюджета устанавливается четыре чтения. При этом ФЗ о внесении изменений и дополнений в законодательные акты РФ о тарифах страховых взносов в государственные внебюджетные фонды на очередной финансовый год должны быть приняты ГД до утверждения основных характеристик федерального бюджета в первом чтении. ФЗ о бюджетах государственных внебюджетных фондов, о повышении минимального размера пенсии, о порядке индексации и перерасчета государственных пенсий, о повышении МРОТ должны быть приняты ГД до рассмотрения во втором чтении

проекта ФЗ о федеральном бюджете.

В случае отклонения (непринятия) ГДФЗ о внесении изменений и дополнений в налоговое законодательство РФ, а также в законодательные акты РФ о тарифах страховых взносов в государственные внебюджетные фонды, до рассмотрения в первом чтении проекта ФЗ о федеральном бюджете расчеты по всем показателям федерального бюджета осуществляются на основе действующего законодательства.

Внесенный Правительством РФ проект закона о федеральном бюджете на очередной финансовый год может быть возвращен на доработку в Правительство РФ, если состав представленных в ГД одновременно с проектом федерального бюджета документов и материалов не соответствует требованиям БК.

Сроки подготовки законопроекта следующие: к первому чтению – в течение 30 дней со дня его внесения в ГД Правительством РФ, ко второму – 15 дней со дня его принятия в первом чтении, к третьему – 25 дней со дня принятия законопроекта во втором чтении и к четвертому – 15 дней.

В первом чтении ГД рассматривает концепцию проекта бюджета и прогноз социально-экономического развития РФ, основные направления бюджетной и налоговой политики на очередной финансовый год, основные принципы и расчеты по взаимоотношениям федерального бюджета и бюджетов субъектов РФ, проект программы государственных внешних заимствований РФ в части источников внешнего финансирования дефицита федерального бюджета, а также основные характеристики федерального бюджета – доходы, распределение доходов от федеральных налогов и сборов между федеральным бюджетом и бюджетами субъектов РФ, дефицит и общий объем расходов федерального бюджета.

Во втором чтении ГД рассматривает и утверждает расходы федерального бюджета по разделам функциональной классификации расходов бюджетов РФ в пределах общего объема расходов федерального бюджета, утвержденного в первом чтении, и размер Федерального фонда финансовой поддержки субъектов РФ.

На стадиях первого и второго чтений может быть создана согласительная комиссия, состоящая из представителей ГД, СФ и Правительства РФ. По итогам первого чтения ГД может вернуть проект федерального бюджета в Правительство на доработку, а также поставить вопрос о доверии Правительству РФ.

В третьем чтении ГД рассматривает и утверждает расходы федерального бюджета по подразделам функциональной классификации расходов бюджетов РФ и главным распорядителям средств федерального бюджета по всем четырем уровням функциональной классификации расходов бюджетов РФ, распределение средств Федерального фонда финансовой поддержки субъектов РФ по субъектам РФ, расходы федерального бюджета на финансирование федеральных целевых программ, Федеральной адресной инвестиционной программы на очередной финансовый год в пределах расходов, утвержденных во втором чтении по разделам федерального бюджета, программы предоставления гарантий Правительства РФ на очередной финансовый год, программы предоставления средств федерального бюджета на возвратной основе по каждому виду расходов, программу государственных внешних заимствований РФ на очередной финансовый год.

В четвертом чтении проект федерального бюджета голосуется в целом. При этом внесение в него поправок не допускается.

Рассмотрение ФЗ о федеральном бюджете на очередной финансовый год в СФ и у Президента РФ происходит согласно общей для ФЗ процедуре. Изъятие составляет срок (10 дней), в течение которого, в случае отклонения закона СФ или Президентом РФ, согласительная комиссия выносит на повторное рассмотрение ГД согласованный ФЗ о федеральном бюджете.

Если обычные законопроекты в соответствии с регламентом ГД вносятся в ГД с минимумом приложений и сопроводительных документов, то одновременно с проектом федерального бюджета вносятся свыше 20 документов, в том числе проекты законов о

бюджетах государственных внебюджетных фондов, о внесении изменений и дополнений в законодательные акты о налогах и сборах и иные. Кроме этого, уже в процессе рассмотрения проекта ФЗ о федеральном бюджете Правительство РФ и ЦБ представляют в ГД дополнительные материалы и документы.

Для подготовки бюджета к рассмотрению палатами ФС в СФ и ГД созданы соответствующие комитеты: Комитет СФ по бюджету, финансовому, валютному и кредитному регулированию, денежной эмиссии, налоговой политике и таможенному регулированию (готовит заключения по принятым ГД ФЗ о федеральном бюджете, федеральных налогах и сборах, о бюджетном регулировании и иным финансовым законам) и Комитет ГД по бюджету, налогам, банкам и финансам.

В ГД ответственными за рассмотрение основных характеристик федерального бюджета, а также за рассмотрение каждого раздела (в отдельных случаях подраздела) функциональной классификации расходов бюджетов РФ должно быть назначено не менее 2 профильных комитетов, одним из которых является Комитет по бюджету.

ФЗ о федеральном бюджете на очередной финансовый год не вступит в силу до начала очередного финансового года в случае непринятия ГД проекта ФЗ о федеральном бюджете на очередной финансовый год до 1 декабря текущего года, а также в случае невступления в силу ФЗ о федеральном бюджете на очередной финансовый год по другим причинам до 1 января очередного года. ГД в этом случае может принять ФЗ о финансировании расходов из федерального бюджета в I квартале очередного финансового года.

*Парамонов А.Р., Полиян Л.Я., Горбунова О.Н.*

## "В"

### Вакф

ВАКФ (араб. – остановка, приостановление, удержание) – институт мусульманского права, означающий имущество, изъятое из оборота и предназначенное для использования, как правило, на благотворительные цели и для оказания материальной помощи, а также в интересах поддержки ислама. Фикх разработал условия, которым должны удовлетворять обращаемое в В. имущество, учредитель В. выгодополучатель и лицо, управляющее вакуфным имуществом. Как правило, в В. обращается недвижимость. Однако сложился обычай обращать в В. и некоторые виды движимого имущества, например часы, ценные издания Корана., Учредить В. может лишь свободный, совершеннолетний и дееспособный мусульманин, обладающий имуществом, обращаемым в В. на правах исключительного собственника. Учредитель В. вправе оговорить условия пользования и управления имуществом, а также установить порядок распределения получаемых от его эксплуатации доходов. Он может лично управлять В. либо возложить эти полномочия на иное лицо, в том числе и на выгодополучателя.

В. в принципе может быть установлен только бессрочно и обычно квалифицируется как пожертвование, т. е. одно- сторонняя сделка, для совершения которой не требуется согласия выгодополучателей. Большинство школ фикха считает, что В. - это окончательное изъятие имущества, при котором право собственности безвозвратно переходит от бывшего его обладателя к Аллаху, а право пользования полезными свойствами или получаемыми от эксплуатации доходами – к выгодополучателям. Ханифитский толк фикха рассматривает В. как один из способов распоряжения собственником своим имуществом без потери права собственности на него. При таком подходе В. напоминает безвозмездную и бессрочную сдачу внаем имущества с использованием его в соответствии с условиями, оговоренными собственником.

Фикху известны два основных вида В. - благотворительный и семейный. Первый учреждается сразу в пользу благотворительной или религиозной организации (школы,

больницы, приюта, мечети), которая использует соответствующее имущество на нужды неопределенного круга лиц. Второй может устанавливаться в пользу самого учредителя В. или его родных и наследников и передается благотворительной организации с прекращением потомственной линии учредителя. В настоящее время семейные В. в большинстве исламских стран ликвидированы.

В средние века В. широко использовался в мусульманском мире для поддержки науки и образования наряду с обеспечением деятельности мечетей и иных религиозных исламских институтов. В настоящее время В., кроме того, привлекается к реализации программ социальной помощи. Во многих странах с его помощью регулируется благотворительная деятельность. Для управления В. создаются специальные государственные учреждения – министерства и корпорации в странах, где сохраняются шариатские суды (см. *Кади* ). Юрисдикция этих судов охватывает решение всех связанных с В. вопросов.

В России в регионах традиционного распространения ислама В. учреждались в пользу мечетей и иных религиозных учреждений. Почти исключительно в В. обращалась недвижимость, прежде всего земля. После революции 1917 г. В. на территории России были национализированы.

*Сюкияйнен Л.Р.*

## Вализа

ВАЛИЗА (фр. *valise* – чемодан *valise diplomatique* – дипломатическая почта) – принятый в дипломатическом (посольском) и таможенном праве термин, означающий единицу багажа или груза, место, содержащее корреспонденцию, документы, материалы, предметы, составляющие дипломатическую почту. В. представляет собой разнообразное по формеместилище (конверт, пакет, мешок, сумку, чемодан, короб, кофр, ящик), которое может быть изготовлено из любого подходящего (прочность, влаго- и термостойкость) материала, упакованное особым образом, опечатанное (например, сургучом, воском) и опломбированное (например, свинцом) с тем, чтобы затруднить или исключить возможность его неконтролируемого – случайного либо умышленного – вскрытия ненадлежащими лицами или органами без ведома отправителя или получателя.

Различаются дипломатические и консульские В., каждая из которых обладает неприкосновенностью – не подлежит ни вскрытию, ни задержанию властями иностранного государства. Однако это положение, установленное Венской конвенцией о дипломатических сношениях 1961 г. и Венской конвенцией о консульских сношениях 1963 г., распространяется без каких-либо оговорок лишь на дипломатические В. Что же касается консульской В., то Венская конвенция 1963 г. хотя и говорит о недопустимости ее вскрытия и задержания, но устанавливает, что в тех случаях, когда компетентные власти государства пребывания имеют серьезные основания полагать, что в В. содержится что-то иное, кроме корреспонденции, документов или предметов, предназначенных исключительно для официального пользования, они могут потребовать, чтобы В. была вскрыта в их присутствии уполномоченным представителем иностранного государства. В том случае, когда власти отказываются подчиниться такому требованию, В. возвращается в место отправления. Данное положение дублировано в ТК без каких бы то ни было изменений и пояснений (в частности, без уточнения понятия "серьезные основания для подозрений"), в связи с чем государству, на территории которого обнаружена подобная В., открывается возможность воспрепятствовать свободе сношений консульского учреждения с аккредитуемой его страной либо ее дипломатическим или иным представительством в стране пребывания.

Конвенционные положения и принимаемые на их базе национальные нормативные акты устанавливают, что каждая В. должно иметь видимые внешние знаки, указывающие на ее характер, т. е. правовое положение. В соответствии с правилами, действующими в РФ в отношении пропуска через границу дипломатической и консульской корреспонденции, В. помечаются наклейками с надписью: "*Expedition officiel* " ("Служебное отправление").



Никаких ограничений веса и размеров В. не установлено, однако совокупный вес пересылаемой дипломатической почты может регулироваться в соответствии с принципом взаимности. Вес транзитной дипломатической почты не ограничивается.

*Волосов М.Е.*

## **Валюта**

ВАЛЮТА – 1) в широком смысле – понятие, охватывающее собой все, что имеет денежную природу (собственно деньги, денежные знаки, благородные металлы и др.);

2) в узком (юридическом) смысле – деньги, а также объекты, отнесенные законодательством к категории "валютных ценностей";

3) денежная единица какого-либо государства (рубль, доллар, марка и т. п.).

Законом РФ от 9 октября 1992 г. № 3615-1 "О валютном регулировании и валютном контроле" В. разграничивается на национальную и иностранную. Для обозначения категории, тождественной понятию "В." в 1-м значении, Законом используется термин "валютные ценности". Кроме В. в собственном смысле слова под действие валютного законодательства могут в определенных случаях подпадать также ценные бумаги, выраженные в денежной единице РФ – рублях. В. является объектом права собственности и иных гражданских прав с учетом ограничений, установленных специальным валютным законодательством.

*Белов В.А.*

## **Валюта денежных обязательств**

ВАЛЮТА ДЕНЕЖНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ – денежная единица, в которой выражается сумма, составляющая предмет денежного обязательства. Обыкновенно о В.д.о. говорят применительно к обязательствам, возникающим из международных договоров или договоров, заключенных между резидентами различных государств. Посредством выражения суммы денежного обязательства в одной валюте, а суммы, подлежащей платежу, – в другой, можно устранять или снижать риск обесценения валюты за время исполнения договора (см. *Валютная оговорка* ).

## **Валюта иностранная**

ВАЛЮТА ИНОСТРАННАЯ – денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, монеты, находящиеся в обращении и являющиеся законным платежным средством в соответствующем иностранном государстве или группе государств; изъятые или изымаемые из обращения, но подлежащие обмену денежные знаки; средства на счетах в денежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах (Закон РФ от 9 октября 1992 г. № 3615-1 "О валютном регулировании и валютном контроле").

Правовые нормы, устанавливающие условия и порядок использования В.и., относятся к категории чисто административных (а не гражданско-правовых). Поэтому в данной сфере действует не принцип "разрешено то, что не запрещено", а прямо противоположный – "все, что прямо не разрешено, – запрещено".

В.и. может быть использована резидентами РФ для текущих валютных операций без каких бы то ни было ограничений.

Нерезиденты имеют право:

а) переводить, ввозить и пересылать валютные ценности в РФ при соблюдении таможенных правил;

б) продавать и покупать В.и. за валюту РФ в порядке, устанавливаемом ЦБ.

В.и. может быть переведена, переслана и ввезена в РФ как резидентами, так и

нерезидентами. Переводить, вывозить и пересылать из РФ В.и. и иные валютные ценности резиденты и нерезиденты имеют право только тогда, когда они докажут что:

- эти валютные ценности были ранее переведены, ввезены или пересланы в РФ или приобретены в РФ за валюту РФ;

- валютные ценности получены как проценты или дивиденды от инвестиций и операций, связанных с движением капитала;

- валютные ценности получены в качестве заработной платы, алиментов, наследства, пенсий и иных аналогичных выплат.

Резидентам разрешается также вывоз В.и. в пределах норм, установленных для этого актами ЦБ.

Резиденты и нерезиденты имеют право открывать и иметь счета в В.и. в уполномоченных банках в РФ. В случаях, установленных российским и иностранным законодательством, резиденты РФ вправе иметь валютные счета также в банках, находящихся за границей.

Граждане РФ имеют право:

- завещать валютные ценности и получать их как наследники по закону или по завещанию;

- дарить валютные ценности государству, фондам, организациям на общественные и благотворительные цели, супругу и близким родственникам;

- использовать валютные ценности для осуществления текущих валютных операций;

- вносить В.и. на банковские счета и во вклады при условии, что банк-контрагент по данной операции относится к категории уполномоченных банков;

- приобретать, продавать и обменивать (без участия уполномоченных банков) единичные иностранные денежные знаки и монеты, в том числе из драгоценных металлов, в целях коллекционирования.

Юридические лица – резиденты РФ имеют право использовать имеющуюся у них В.и. и платежные документы в В.и.:

- для текущих валютных операций;

- для внесения на счета и во вклады;

- для операций, не являющихся текущими, но в силу указания ЦБ не требующих специального разрешения.

Валютные операции, связанные с движением капитала, осуществляются резидентами в порядке, установленном ЦБ.

Установлены специальные случаи расчетов в В.и. между юридическими лицами – резидентами РФ на территории РФ. К ним, в частности, относятся расчеты по:

- оплате таможенных пошлин;

- налогу на добавленную стоимость;

- любым иным налогам, уплата которых в В.и. прямо не запрещена;

- оплате инкассовых поручений налоговых инспекций, выставленных предприятиям-недоимщикам по взысканию налоговой задолженности, и иных обязательных платежей в бюджет, а также налоговых санкций.

Расчеты в В.и. между юридическими и физическими лицами, являющимися резидентами РФ, могут производиться также в строго определенных случаях:

- например, за услуги гостиниц, баров и ресторанов;

- услуги по страхованию жизни, здоровья, багажа и транспортных средств граждан, выезжающих за рубеж;

- услуги по перевозке в международном сообщении пассажиров и их багажа;

- услуги международной связи;

- услуги по международному туризму.

Покупка и продажа В. и; за рубли в РФ может производиться только с участием уполномоченных банков.

*Белов В.А.*

## **Валюта конвертируемая**

**ВАЛЮТА КОНВЕРТИРУЕМАЯ** (конвертабельная или обратимая) – валюта государства, за которую у участников валютного рынка можно приобрести любую валюту иностранную.

Различается конвертируемость внутренняя – возможность беспрепятственного приобретения за национальную валюту любой иностранной валюты резидентами соответствующей страны; внешняя – возможность беспрепятственного приобретения за национальную валюту, полученную как доход от деятельности на территории данного государства, любой иностранной валюты нерезидентами.

Конвертируемость национальной валюты находится в зависимости и от того, для каких операций можно купить иностранную валюту за валюту национальную:

– для текущих операций – возможность беспрепятственного приобретения за национальную валюту любой иностранной валюты для осуществления текущих валютных операций;

– для инвестиционных операций – возможность беспрепятственного приобретения за национальную валюту любой иностранной валюты для осуществления инвестиционных операций.

Таким образом, возможно несколько видов конвертируемости национальной валюты:

а) внутренняя – для текущих операций;

б) внутренняя – для инвестиционных операций;

в) внутренняя – для операций обоих видов (полная внутренняя);

г) внешняя – для текущих операций;

д) внешняя – для инвестиционных операций;

е) внешняя – для операций обоих видов (полная внешняя).

Сочетание полных (для обоих видов операций) внешней и внутренней конвертируемости называется полной конвертируемостью национальной валюты. Все иные сочетания именуется случаями частичной конвертируемости.

Рубль РФ является внутренне конвертируемой валютой для текущих операций и частично – внешне конвертируемой (тоже для текущих операций).

*Белов В.А.*

## **Валюта национальная**

**ВАЛЮТА НАЦИОНАЛЬНАЯ** – валюта, эмитируемая государством (государственным или центральным банком) для использования на территории данного государства. В РФ В.н. являются находящиеся в обращении, а также изъятые или изымаемые из обращения, но подлежащие обмену рубли в виде банковских билетов (банкнот) ЦБ и монеты, а также средства в рублях на счетах в банках и иных кредитных учреждениях в РФ и за ее пределами в странах, использующих рубль в качестве законного платежного средства (Закон РФ от 9 октября 1992 г. № 3615-1 "О валютном регулировании и валютном контроле").

Существование В.н. – предпосылка экономической независимости государства. Государство, официально поддерживая на своей территории статус законного платежного средства за валютой иностранной, тем самым увеличивает ее обеспеченность ресурсами собственной национальной экономики, которая в этом смысле уже перестает быть «собственной», а вливается в экономику страны – владельца валюты. Обеспечивая рынок сбыта для иностранной валюты, государство как бы кредитует иностранную державу, так как покупательная сила иностранной валюты на ее территории возрастает (из-за ее оттока за рубеж).

Существование В.н. обеспечивается прежде всего пропорционально развитой внешней торговлей (импорт никогда не должен превышать экспорт), а также нормативными

предписаниями. Насколько бы экспорт не превышал импорта, иностранная валюта все равно будет проникать во внутренний оборот всякой экономики. Поэтому первыми в законодательствах всех стран являются предписания:

– о собственной официальной денежной единице, в которой будут выражаться В.н. и денежные обязательства (ст. 317 ГК РФ); о том, что их В.н. – единственное законное платежное средство, обязательное к приему по нарицательной стоимости на всей их территории (ст. 140 ГК РФ);

– о том, что иностранная валюта, а также платежные документы в иностранной валюте могут использоваться в случаях, в порядке и на условиях, определенных законом или в установленном им порядке. (ст. 317 ГК РФ).

*Белов В.А.*

## **Валюта свободно конвертируемая**

**ВАЛЮТА СВОБОДНО КОНВЕРТИРУЕМАЯ** – денежные единицы стран, которые установили их полную обратимость – как для текущих, так и для инвестиционных операций, как для резидентов, так и для нерезидентов (Устав Международного валютного фонда).

На начало 90-х гг. таких стран было 17: Бахрейн, Великобритания, Германия, Голландия, Гонконг, Канада, Катар, Кувейт, Малайзия, Новая Зеландия, Объединенные Арабские Эмираты, Оман, Саудовская Аравия, Сингапур, США, Швейцария, Япония.

Внешний признак отнесения валют к свободно конвертируемым – возможность приобрести их в любом национальном банке любого государства. Таких валют существенно меньше – всего 5 (английский фунт стерлингов, германская марка, доллар США, швейцарский франк, японская иена). С учетом же критерия возможности вмешательства национальных властей в валютное регулирование полностью свободно конвертируемыми являются всего 3 валюты – английский фунт стерлингов, германская марка и доллар США.

*Белов В.А.*

## **Валюта РФ**

*см. Валюта национальная .*

## **Валютная оговорка**

**ВАЛЮТНАЯ ОГОВОРКА** – условие договора или долгового документа о сумме денежного обязательства, согласно которому оно подлежит оплате в определенной валюте (обычно – национальной) в сумме, эквивалентной определенной сумме в валюте иностранной или условных денежных единицах. В этом случае подлежащая уплате в валюте национальной сумма определяется по официальному курсу соответствующей иностранной валюты или условных денежных единиц на день платежа, если иной курс или иная дата его определения не установлены законом или соглашением сторон.

В РФ возможность использования В.о. предусмотрена ст. 317 ГК РФ. Цель включения в документ В.о. – страхование кредитора от риска обесценения валюты платежа за период, истекший с даты возникновения денежного обязательства до времени его исполнения. Разновидность В.о. – мультивалютная оговорка.

*Белов В.А.*

## **Валютная система**

**ВАЛЮТНАЯ СИСТЕМА** – система экономических и правовых отношений, связанных с функционированием, валюты в национальной экономике той или иной страны или нескольких стран, а также с функционированием валюты в международном обороте

(международная и мировая В.С.).

В. с. частично пересекается с денежной системой – в части функционирования соответствующей валюты национальной между нерезидентами и за пределами страны-эмитента. В части же функционирования иностранной валюты в экономике определенной страны В.С. параллельна денежной системе. В.С. характеризуется наличием специального валютного законодательства, устанавливающего принципы защиты национальной валюты, случаи и порядок ее использования нерезидентами страны-эмитента, случаи и порядок использования валюты иностранной на собственной территории, источники и порядок приобретения иностранной валюты собственными резидентами, порядок определения валютных курсов, статус организаций, уполномоченных на проведение валютной политики, валютного надзора и валютного контроля.

Первая мировая В.С. сложилась стихийно на базе золотомонетного стандарта. Суть ее состояла в том, что в международном обороте могли функционировать любые валюты, разменные на золото национальными банками-эмитентами валют. Международные расчеты осуществлялись как путем покупки и трассирования переводных векселей в валютах кредиторов, так и путем пересылки золота в монетах, а позднее – в слитках (В.С. золотослиткового стандарта). Характеристики последующих международных и мировых В.С. устанавливаются международными соглашениями (договорами). Наиболее известные из них:

– Генуэзское соглашение о введении золотодевизного стандарта 1922 г. – на золото разменивались валюты нескольких стран (валюты других стран разменивались на валюты, разменные на золото);

– Бреттон-Вудская В.С., оформленная резолюцией финансовой конференции ООН 1944 г., - на золото разменивался только доллар США, а все иные валюты были конвертируемы и применялись в международных расчетах только в той мере, в которой они могли обмениваться на доллар США;

– Ямайская В.С., оформленная соглашением 1976 г. в Кингстоне, – базой курсов валют является условная денежная единица СДР;

– Европейская В.С., оформленная в 1995–1996 гг. на основе Маастрихтских договоров, с 1999 г. вводит единую европейскую расчетно-денежную единицу – евро (до 2002 г. будет функционировать только в системе безналичных расчетов).

*Белов В.А.*

## **Валютное законодательство**

**ВАЛЮТНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО** – совокупность нормативных актов, регламентирующих валютную систему.

В.з. представляет собой особую разновидность административного законодательства, основной принцип которого – "запрещено все, что прямо не разрешено". Поэтому наиболее важным вопросом является разграничение сфер компетенции В.з. и гражданского законодательства. Последнее применяется к сделкам, заключаемым или исполняемым в валюте иностранной только тогда, когда факт заключения и исполнения таких сделок не нарушает В.з. Гражданское законодательство определяет форму сделок, а также права и обязанности сторон по сделкам, в том числе заключаемым и исполняемым в иностранной валюте. Случаи же допустимости заключения таких сделок, предпосылки для их заключения, их субъекты, условия действительности – все это определяется нормами В.з.

Основу современного В.з. РФ составляет Закон РФ от 9 октября 1992 г. № 3615-1 "О валютном регулировании и валютном контроле". Данный Закон не предполагает принятия в свое развитие ни одного закона; он ориентируется только на акты подзаконного характера. Они и составляют следующий уровень В.з.

*Белов В.А.*

## **Валютные операции**

**ВАЛЮТНЫЕ ОПЕРАЦИИ** – урегулированные национальным законодательством или международными соглашениями сделки с валютными ценностями.

По законодательству РФ:

- а) операции, связанные с переходом права собственности и иных прав на валютные ценности, в том числе операции, связанные с использованием в качестве средства платежа валюты, иностранной валюты и платежных документов в иностранной валюте;
- б) ввоз и пересылка в РФ, а также вывоз и пересылка из РФ валютных ценностей;
- в) осуществление международных денежных переводов (Закон РФ от 9 декабря 1992 г. № 3615-1 "О валютном регулировании и валютном контроле").

## **Валютные ценности**

**ВАЛЮТНЫЕ ЦЕННОСТИ** – 1) ценности, стоимость которых выражена в валюте иностранной;

2) по законодательству РФ – иностранная валюта;

– ценные бумаги в иностранной валюте – платежные документы (чеки, векселя, аккредитивы и др.);

– фондовые ценности (акции, облигации) и другие долговые обязательства, выраженные в иностранной валюте;

– драгоценные металлы – золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений и осмий) в любом виде и состоянии, за исключением ювелирных и других бытовых изделий, а также лома таких изделий;

– природные драгоценные камни – алмазы, рубины, изумруды, сапфиры и александриты в сыром и обработанном виде, а также жемчуг, за исключением ювелирных и других бытовых изделий из этих камней и лома таких изделий (Закон РФ от 9 октября 1992 г. № 3615-1 "О валютном регулировании и валютном контроле").

Кроме того, в части осуществления ряда сделок к В.ц. фактически приравнен янтарь.

*Белов В.А.*

## **Валютный коридор**

**ВАЛЮТНЫЙ КОНТРОЛЬ** – составная часть таможенного контроля; совершение таможенными органами необходимых действий, направленных на соблюдение физическими и юридическими лицами установленного законом и иными нормативно-правовыми актами порядка перемещения валюты и валютных ценностей через таможенную границу РФ. Таможенные органы РФ осуществляют В.к. за перемещением лицами через таможенную границу РФ (за исключением периметров свободных таможенных зон и свободных складов) валюты РФ, ценных бумаг, номинированных в валюте РФ, валютных ценностей, а также В.к. за валютными операциями, связанными с перемещением через указанную границу товаров и транспортных средств.

Таможенные органы РФ осуществляют В.к. в соответствии с валютным законодательством РФ и ТК. При выявлении таможенными органами РФ в ходе В.к. нарушений валютного законодательства РФ, являющихся одновременно нарушениями таможенных правил либо правонарушениями, посягающими на нормальную деятельность таможенных органов РФ, лица несут ответственность согласно ТК. В иных случаях ответственность за нарушения валютного законодательства РФ, выявленные таможенными органами РФ, наступает по валютному и другому законодательству РФ.

## **Вандализм**

**ВАНДАЛИЗМ** – в историческом значении понятия бессмысленное, жестокое разрушение памятников, культурных ценностей. Вандалы – древние германские племена, известные своими нападениями на Рим и его провинции, причинявшие при этом огромные разрушения.

Уголовно-правовое понятие В., впервые появившееся в УК, обозначает В.:

– осквернение зданий или иных сооружений, порчу имущества на общественном транспорте или в иных общественных местах (ст. 214 УК РФ). Осквернение зданий или иных сооружений выражается в нанесении разнообразных непристойных надписей на частях зданий, сооружений, в замазывании грязью, нанесении неприличных рисунков, издевательских лозунгов и т. п.;

– порча имущества на общественном транспорте или иных общественных местах – в порче сидений в поездах, троллейбусах, трамваях, автобусах, оборудования лифтов, телефонных автоматов, скамей в парках, аттракционов на детских площадках и т. п. (К общественным местам следует относить как любые места с достаточно широким доступом населения (школы, больницы, стадионы, театры), так и места, доступ в которые ограничен, например жилые дома, не являющиеся собственностью одной семьи, в которые посторонние не допускаются вахтером. Общественными местами в таких домах являются подъезды, лифты, лестничные марши.)

Порча личного имущества под понятие В. не подпадает и квалифицируется по ст. 167 УК РФ как умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества.

Ответственность за уничтожение или повреждение памятников истории и культуры предусмотрена в специальной норме (ст. 243 УК РФ).

Надругательство над местами захоронения (порча надмогильных сооружений, кладбищенских зданий и т. п.) квалифицируется как самостоятельное преступление (ст. 244 УК РФ).

В. совершается с прямым умыслом. Ответственность за В. наступает с 14-летнего возраста, что обусловлено распространенностью этого деяния среди подростков.

Норма о В. в УК РСФСР отсутствовала, и такие действия квалифицировались как хулиганство или умышленное уничтожение или повреждение имущества.

*Орешикина Т.Ю.*

## **Варварские правды**

**ВАРВАРСКИЕ ПРАВДЫ** (лат. *leges barbarorum* – законы варваров) – обычное право германских племен, записанное в период между началом V и серединой XI в. К В.п. относятся: Вестготская правда (ее самая ранняя часть записана во 2-й половине V в.), Бургундская правда (конец V – начало VI в.), Салическая правда (записана в начале VI в.), Рипуарская правда (VI–VII вв.), Алеманнская правда (конец VI–VIII в.), Баварская правда (середина VIII в.), Лангобардские законы (середина VII – середина VIII в.), Англосаксонские законы (VII–IX вв.), Саксонская правда, Фризекая правда, Тюрингская правда, Правда франков-хамавов (начало IX в.).

## **Варрант**

**ВАРРАНТ** (англ. *warrant* – правомочие, полномочие) – 1) производная ценная бумага, предоставляющая ее владельцу право приобретения пакета ценных бумаг (акций или облигаций), которые на момент продажи В. его первому владельцу еще не выпущены по заранее определенной цене в течение определенного периода времени. В. предоставляет право на приобретение будущего товара (ценных бумаг). Таким образом решается проблема формального отсутствия на момент совершения сделки ее предмета, так как конечной целью является приобретение акций или облигаций, которые в юридическом смысле еще отсутствуют, поскольку их выпуск не зарегистрирован;

2) дополнительное свидетельство, выдаваемое вместе с ценной бумагой, предоставляющее право на дополнительные льготы владельцу ценной бумаги по истечении определенного срока;

3) залоговое свидетельство, товарная ценная бумага, которая вместе со складским свидетельством составляет двойное складское свидетельство, выдаваемое товарным складом в подтверждение принятия товара на хранение (ст.912 ГК РФ). В. может быть отделен от складского свидетельства. Держатель В. иной, чем держатель складского свидетельства, имеет право залога на товар в размере выданного по залоговому свидетельству кредита и процентов по нему.

*Крылова М.А.*

## **Ваучер**

ВАУЧЕР (англ. *voucher* ) – 1) имущественный купон, выдаваемый в процессе приватизации для приобретения акций приватизируемых предприятий (см. *Приватизационный чек* .);

2) письменное свидетельство, поручение, гарантия или рекомендация;

3) именной приватизационный чек.

## **Ввозная пошлина**

ВВОЗНАЯ (импортная) ПОШЛИНА – таможенная пошлина, взимаемая при ввозе (импорте) товаров и транспортных средств. В.п. – один из способов регулирования внешнеторговой деятельности. Используется для повышения цен на импортные товары в целях обеспечения конкурентоспособности отечественных товаров в протекционистских целях: создание преимуществ для отдельных государств. Дает возможность повышать цены на отечественные товары до уровня мировых цен, увеличенных на размер таможенных платежей.

Базой для исчисления ввозных пошлин служит таможенная стоимость товара – В.п. представляет собой определенный процент от нее. Система определения таможенной стоимости предусмотрена в ГАТТ. Национальный акт, устанавливающий методы оценки таможенной стоимости товаров, – Закон РФ от 21 мая 1993 г. № 5003-1 "О таможенном тарифе". В отношении товаров, облагаемых ввозными таможенными пошлинами по ставкам в евро за единицу товара, основой для исчисления В.п. является соответствующее количество товара. Ставки ввозных таможенных пошлин дифференцируются в зависимости от страны происхождения товаров. Не облагаются таможенными пошлинами товары, ввозимые в РФ и происходящие с территории государств СНГ. Общая тенденция состоит в увеличении минимального размера пошлин, сокращении беспошлинных ставок на импортные товары. В.п. взимаются таможенными органами до или в момент принятия таможенной декларации. По общему правилу товары, не оплаченные В.п., выпуску не подлежат. Вместе с тем таможенные органы могут предоставить отсрочку или рассрочку уплаты. В.п. оплачивается в рублях или свободно конвертируемой валюте по курсу ЦБ, действующему на день принятия декларации к оформлению.

*Диканова Т.А.*

## **Вексель**

ВЕКСЕЛЬ (нем. *wechsel* – перемещение, перевод, мена) – ценная бумага, содержащая простое и ничем не обусловленное обещание векселедателя (вексель простой) или его предложение третьему лицу (вексель переводный) произвести платеж указанной суммы в обусловленный срок владельцу В. (векселедержателю). Денежное обязательство, подтвержденное В., имеет абстрактный характер, а выдача В. является абстрактной сделкой.



В. - одно из важных средств оформления кредитных и расчетных отношений как в сфере международной торговли, так и во внутреннем обороте государств.

Временем рождения В. считается рубеж конца XI – начала XII в., а местом – средневековая Европа, вероятнее всего, Северная и Центральная Италия.

Помимо разделения В. по их юридической природе на переводные и простые существует ряд других классификаций В., проведенных по иным основаниям. Иногда В. подразделяют так же, как и ценные бумаги, – на именные (ректа-В.), ордерные и В. на предъявителя (предъявительские В.), но в основном все иные классификации В. проведены по экономическим, а не юридическим основаниям.

Прежде всего В. подразделяются на основательные (валютные) и безосновательные (безвалютные или безденежные). Основание данной градации – наличие или отсутствие в момент составления В. экономического или правового основания выдачи В.

Основательные В. подразделяются на товарные, финансовые, встречные и обратные.

Товарным называется переводный В., выставленный поставщиком товара в пользу обслуживающего его банка с назначением покупателя плательщиком товара, а также простой В., выданный покупателем в пользу поставщика товара. Цель товарного В.- оформить задолженность покупателя перед поставщиком. Иногда вместо термина "товарный В." употребляют "подтоварный В." или "коммерческий В."

Финансовым называется простой В., выданный заемщиком в пользу кредитора для оформления задолженности, возникшей из договора кредита или займа, а также переводный В., содержащий приказ векселедержателя своему должнику произвести платеж по В. кредитору векселедержателя, т. е. переводный В., трассированный кредитором на заемщика в пользу собственного кредитора.

Встречный В. - простой или переводный В., выдаваемый против получения другого В. Цель выдачи встречных В. - их учет в различных банках и получение денег для производительного их использования.

Обратный В. - переводный В., выставляемый лицом, заявляющим регрессный иск по иному, уже опротестованному В. (см. *Протест векселя*), на одного из лиц, обязанных по этому опротестованному В.

Последовательного разделения безосновательных В. не существует. В их числе выделяются следующие виды В.: авансовый, бронзовый, дружеский.

В. авансовый – переводный В., трассированный на лицо, которое в момент выдачи В. не является должником векселедателя и не имеет основания для его оплаты, но ко времени предъявления В. к акцепту или к сроку платежа по В. должно стать таковым в силу уже состоявшейся предварительной договоренности. Если эта договоренность будет отменена или изменена, нарушена или признана недействительной, тогда основание для акцепта и оплаты В. окажется утраченным, а В. - необеспеченным.

Бронзовый В. – В., предназначенный либо для его учета и получения денег в банке, либо для искусственного увеличения долгов векселедержателя-банкрота с целью создания фиктивных кредиторов.

Дружеский В. - бронзовый В., который выдается без принятия денежного эквивалента для получения по нему денежных средств в банке. Векселедатель такого В. рассчитывает на "честное слово" первого его приобретателя о последующем выкупе им этого В. В силу возможности применения таких В. исключительно между доверяющими друг другу лицами они и получили название дружеских или приятельских. Дружеские В. часто перерастают в В. встречные.

Различают В. подлинные, т. е. не содержащие элементов подделки или подлога, поддельные и подложные.

Поддельным называется В., содержащий несанкционированные изменения текста, незаметные при первом внешнем осмотре. Подложный (вымышленный) В. составлен якобы от имени какого-либо лица без надлежащего на то уполномочия, содержит поддельную подпись векселедателя и (или) акцептанта, а в ряде случаев и других его участников.

Вымышленные В. разделяются на симулярные и тюремные. В. симулярный содержит подписи реально несуществующих лиц. В. тюремный выдается якобы от имени состоятельного и широко известного в деловом мире лица в пользу совершающего подлог. Иногда тюремный В. называют В.-келлер. Цель «сочинительства» вымышленных В. одна – учесть их в банке с целью получения денег.

В. подразделяются на внутренние, иностранные и международные. Внутренним называется В., место составления и место платежа по которому находятся в той же стране, что и сам В., а также его держатель. В. иностранный характеризуется тем, что он либо выдан за границей (по отношению к стране нахождения векселедержателя), либо подлежит акцепту и (или) оплате за границей, либо подлежит оплате лицом, не являющимся резидентом страны векселедержателя. В. международный – категория, введенная Конвенцией ЮНСИТРАЛ о международных переводных векселях и международных простых векселях от 9 декабря 1988 г., обозначает В., по которому на территории различных государств находятся место выдачи и место платежа, или место выдачи и место нахождения плательщика, или место выдачи и место нахождения получателя платежа, или место выдачи и место нахождения векселедателя, или место платежа и место нахождения плательщика, или место платежа и место нахождения получателя платежа, или, наконец, место платежа и место составления. Международный В., находящийся в третьем государстве или у держателя – резидента третьего государства, называется (по отношению к этому третьему государству) также транзитным В.

Иногда разделяют В. на те, сумма которых выражена в национальной валюте (национальные В.), и В. в иностранной валюте (валютные В.). Применение валютных В. в РФ сегодня ограничено, поскольку связано с получением разрешения ЦБ.

В ряде случаев выделяют типы В. по личности их должников: банковский, казначейский, на казенные деньги и торговый.

В. банковский – простой В., выданный банком, обычно на основании принятия от его первого приобретателя денежных средств во вклад (на депозит). С точки зрения обеспеченности – разновидность финансового В.

В. казначейский –

- а) краткосрочное облигационное обязательство государства;
- б) краткосрочные бескупонные долговые обязательства правительства США;
- в) краткосрочные долговые обязательства Минфина РФ. Обычно ценные бумаги, выпускаемые под наименованием "казначейский В.", не имеют с В. ничего общего, кроме наименования.

В. на казенные деньги –

а) В., выдаваемый учреждениями казначейства Российской Империи (XVIII в.) в пользу частных лиц, внесших свои денежные средства в казну на заимообразных условиях;

б) В., выданный частным лицом в пользу органа казначейства Российской Империи в удостоверение получения от казны денег на заимообразных условиях и обязательства по их возврату;

в) то же, что и казначейский В.

В. торговый- разновидность товарного В., выданного или акцептованного торговой организацией по расчетам за приобретенные товары.

В зависимости от того, предполагают ли права по В. получение дохода, выделяются В. доходные и бездоходные. Доходные В. подразделяются на процентные и дисконтные.

По соотношению мест платежа и составления различают В.-деплац (место платежа не совпадает с местом составления) и В.-плац (подлежит оплате в том же месте, в котором составлен). Если место платежа не совпадает с местом жительства (местом нахождения) плательщика, то говорят о домицилированном переводном В. (см. *Домициль* ).

В зависимости от стадии обращения различают В. живые, преюдицированные, опротестованные и погашенные. В. называется живым в период со дня составления до предъявления к платежу. Если векселедержатель упустит какой-либо из пресекательных

вексельных сроков (например, срок для протеста В.), такой В. будет называться преюдицированным. По совершении протеста В. называется опротестованным. В., по которому совершен платеж или обязательство прямого должника из которого прекращено по иному основанию, В., находящийся у его прямого должника, именуется погашенным В. Утраченный В. иногда называют также амортизационным и мортификационным.

В зависимости от того, является ли В. предметом какой-либо сделки, говорят о В. депозитном (принятом на хранение), депонированном (В., переданном в залог), инкассированном (В., переданном для получения платежа (инкассирования) по препоручительному индоссаменту), пансионированном или переучтенном (В., купленном у коммерческого банка национальным банком), учтенном (В., ставшем предметом учета-покупки банком).

Классификацию В. в зависимости от способа обозначения в них срока платежа проводить не принято. Тем не менее можно встретить упоминание о типах В., выделенных именно по этому критерию. Так, говорят о В. до востребования (предъявительских В. или В.-ависта) – со сроком платежа "по предъявлении";

В.-узо – со сроком платежа "по обычаю" (через 15, а в Царской Польше – через 30 дней от даты предъявления) и В. ярмарочных, срок платежа по которым определен как "на такой-то ярмарке" (оплачивается в последний день ярмарки) или "на такой-то ярмарке по предъявлению" (платеж осуществляется немедленно по его предъявлению в любой день ярмарки).

Основанием классификации переводных В. является совпадение или несовпадение в одном лице нескольких участников В. Классический переводный В. соединяет в себе трех субъектов, представленных тремя же различными лицами, и называется В. за счет и приказу третьего лица, или комиссионным В.

Но может случиться и так, что векселедатель переводного В. назначит самого себя плательщиком по нему (В. "на себя", или переводно-простой В.). Его текст выражается обычной формулой, а после вексельного текста должна быть помещена фраза: "На себя". Употребление этой формулы обязательно, поскольку одно лишь совпадение наименования трассанта и плательщика (трассата) еще не свидетельствует о том, что имеется в виду одно и то же лицо. Применение такого В. целесообразно, когда векселедатель желает самостоятельно обязаться по В., но не знает, будет ли у него к сроку платежа возможность расплатиться по нему. Как правило, такая ситуация возникает при желании расплатиться через другое подразделение организации-векселедателя: например, В. выдается одним филиалом банка от имени банка на самого себя, но с платежом (домицилем) в головной конторе или в другом филиале (коммандитный В.). По содержанию В. на себя тождествен домицилированному простому В., но по форме – это В. переводный. В силу этого к нему применяются правила, характерные для В. переводного, а не простого (например, правила об акцепте, посредничестве в акцепте, системе нескольких экземпляров и др.).

Встречается ситуация, когда векселедатель переводного В. назначает самого же себя и его первым приобретателем. Его текст выражается формулой: "..платите мне или моему приказу.." Употребление этой формулы обязательно, поскольку одно лишь совпадение наименования трассанта и ремитента еще не свидетельствует о том, что имеется в виду одно и то же лицо. Такой В. называется В. "собственному приказу". Его применение целесообразно тогда, когда векселедатель желает немедленно связать плательщика акцептом, но пока не знает, с кем он рассчитается этим В. (провокационный В.). Как только этот вопрос выяснится, векселедатель индоссирует В. и он попадет в руки третьего лица. Однако ничто не мешает векселедателю дожидаться срока платежа по В. и самому выставить его на платеж акцептанту. В принципе возможен и простой В. "собственному приказу", но в странах Женевской системы вексельного права (в том числе в РФ) его применение не допускается.

Возможен переводный В., выполненный приказу плательщика (специального наименования не имеет). Его формула "..заплатите сами себе (Вам самим) или Вашему приказу". Использование этой формулы обязательно, поскольку одно лишь совпадение

наименования трассата и ремитента еще не свидетельствует о том, что имеется в виду одно и то же лицо. Применяется так же, как и В. собственному приказу, с той лишь разницей, что выбор первого приобретателя В. будет осуществляться не векселедателем, а плательщиком.

Наконец, может случиться и так, что В. совместит в себе свойства В. на себя и В. собственному приказу. Получится еще один тип переводного В., но с одним участником. Их применение целесообразно там, где необходимо совместить преимущества двух названных типов В.

По признаку, составлен ли переводный В. в одном или нескольких экземплярах, говорят либо об одиноком В. (В.-соло), либо о мультипликационном.

Правовое регулирование В. в РФ осуществляется базирующимся на нормах Женевских вексельных конвенций 1930 г. Положением о переводном и простом векселе (утверждено Постановлением ЦИК и СНК СССР от 7 августа 1937 г., действует с 1 января 1938 г.). Положение было «переутверждено» постановлением Президиума Верховного Совета РСФСР от 24 июня 1991 г. "О применении векселя в хозяйственном обороте РСФСР", а также ФЗ РФ от 11 марта 1997 г. № 48-ФЗ "О переводном и простом векселе". Норма ГК РФ о векселе (ст. 815) прямо отсылает к Закону о переводном и простом векселе, т. е. к Положению.

Согласно Положению переводный В. должен содержать:

– наименование "В.", включенное в самый текст документа и выраженное на том языке, на котором этот документ составлен;

– простое и ничем не обусловленное предложение уплатить определенную сумму;

– наименование того, кто должен платить (плательщика);

– указание срока платежа;

– указание места, в котором должен быть совершен платеж;

– наименование того, кому или приказу кого платеж должен быть совершен;

– указание даты и места составления В.;

– подпись того, кто выдает В. (векселедателя).

Документ, в котором отсутствует какое-либо из обозначений, указанных выше, не имеет силы переводного В., за исключением следующих случаев:

– переводный В., срок платежа по которому не указан, рассматривается как подлежащий оплате по предъявлении;

– при отсутствии особого указания место, обозначенное рядом с наименованием плательщика, считается местом платежа и вместе с тем местом жительства плательщика;

– переводный В., в котором не указано место его составления, признается подписанным в месте, обозначенном рядом с наименованием векселедателя.

Простой В. содержит:

– наименование "В.", включенное в самый текст и выраженное на том языке, на котором этот документ составлен;

– простое и ничем не обусловленное обещание уплатить определенную сумму;

– указание срока платежа;

– указание места, в котором должен быть совершен платеж;

– наименование того, кому или приказу кого платеж должен быть совершен;

– указание даты и места составления В.;

– подпись того, кто выдает документ (векселедателя).

Документ, в котором отсутствует какое-либо из обозначений, указанных выше, не имеет силы простого В., за исключением следующих случаев:

– простой В., срок платежа по которому не указан, рассматривается как подлежащий оплате по предъявлении;

– при отсутствии особого указания место составления документа считается местом платежа и вместе с тем местом жительства векселедателя;

– простой В., не указывающий место его составления, рассматривается как подписанный в месте, обозначенном рядом с наименованием векселедателя.

Сумма В. должна быть математически определенной.

В В., который подлежит оплате сроком по предъявлении или "во столько-то времени от предъявления", векселедатель может обусловить, что на вексельную сумму будут начисляться проценты. Во всяком другом В. такое условие считается ненаписанным. Процентная ставка должна быть указана в В.; при отсутствии такого указания условие считается ненаписанным. Проценты начисляются со дня составления В., если не указана другая дата.

Если В. выписан в валюте, не имеющей хождения в месте платежа, то сумма его согласно положениям валютного законодательства РФ должна быть уплачена в валюте РФ по курсу ЦБ на день наступления срока платежа. Если должник просрочил платеж, то векселедержатель может по своему усмотрению потребовать, чтобы сумма переводного В. была выплачена в валюте РФ по курсу либо на день наступления срока платежа, либо на день платежа. Курс иностранной валюты определяется согласно обыкновениям, действующим в месте платежа. Однако векселедатель может обусловить, что подлежащая платежу сумма будет исчислена по курсу, обозначенному в В. Указанные выше правила не применяются в случае, когда векселедатель обусловил, что платеж должен быть совершен в определенной валюте (оговорка эффективного платежа в указанной в В. иностранной валюте). Если сумма переводного В. обозначена в валюте, имеющей в стране выдачи и в стране платежа одинаковое наименование, но разный курс, предполагается, что имелась в виду валюта места платежа.

В. может подлежать оплате в месте жительства третьего лица или в том же месте, где находится место жительства плательщика переводного В. (векселедателя простого В.), или в каком-либо другом месте. Если в В. указано место платежа иное, чем место жительства плательщика (векселедателя простого В.), но при этом не указано третье лицо, у которого платеж должен быть совершен, то плательщик может указать это лицо при акцепте. При отсутствии такого указания, а также в случае простого В., когда такая возможность у векселедателя также отсутствует, предполагается, что акцептант (векселедатель простого В.) обязался произвести платеж сам в месте платежа. Если же переводный В. подлежит оплате в месте жительства плательщика, последний может указать в акцепте какой-либо адрес в том же месте, в котором должен быть произведен платеж. Аналогичная возможность существует и у векселедателя простого В., но она может быть реализована только при составлении В.

В. может быть выдан сроком:

- по предъявлении;
- во столько-то времени от предъявления;
- во столько-то времени от составления;
- на определенный день.

В., содержащие либо иное назначение срока, либо последовательные сроки платежа, недействительны. Иное назначение срока платежа не равнозначно отсутствию его вообще – в этом случае В. считается выданным сроком по предъявлении.

В. сроком по предъявлении должен быть предъявлен к платежу в течение 1 года со дня его составления. Векселедатель вправе сократить этот срок или обусловить срок более продолжительный. Эти сроки могут быть сокращены индоссантами. Векселедатель вправе установить, что В. сроком по предъявлении не может быть предъявлен к платежу ранее определенного момента. В таком случае срок для предъявления течет с этого момента.

Срок платежа по В., составленному во столько-то времени от предъявления, определяется: для переводного В. - либо датой акцепта, либо датой протеста: для простого В. - либо датой визирования, либо датой протеста. При отсутствии протеста недатированный акцепт (недатированная виза) считается в отношении акцептанта (векселедателя простого В.) сделанным в последний день срока, предусмотренного для предъявления к акцепту(визированию).

Срок платежа по В., выданному сроком на один или на несколько месяцев от составления или от предъявления, наступает в соответствующий день того месяца, в котором платеж должен быть произведен. При отсутствии в данном месяце соответствующего дня

срок платежа наступает в последний день этого месяца. Если В. выдан сроком в полтора месяца или в несколько месяцев с половиной от составления или от предъявления, то надлежит сначала отсчитывать целые месяцы. Если срок платежа назначен на начало, середину (середину января, середина февраля и т. п.) или на конец месяца, то под этими выражениями понимаются 1-е, 15-е или последнее число месяца. Выражение «8 дней» или "15 дней" означает не 1 или 2 недели, а сроки в полные 8 или 15 дней. Выражение «полмесяца» означает срок в 15 дней. При исчислении сроков, ограниченных законом или В. некоторым числом дней, в расчет не включается день, от которого этот срок начинает течь.

В. представляет собой не одно (единое) обязательство со множеством участников, а документ, воплощающий столько же обязательств, сколько в нем участников. Вексельные обязательства разделяются на прямые и регрессные; соответственно, должники также могут быть прямыми (основными) и регрессными (вспомогательными). Прямой должник переводного В. - акцептант – лицо, назначенное плательщиком, совершившее акцепт переводного В. Прямым должником простого В. является его векселедатель. Прямые должники отвечают перед всяким добросовестным векселедержателем в силу только одного лишь предъявления им В. Содержание обязательств прямых должников – оплата В. в срок. Прямыми должниками являются также авалисты акцептанта или векселедателя простого В. (см. *Аваль* ). Регрессными должниками являются индоссанты, акцептанты-посредники, векселедатель переводного векселя и их авалисты. Содержание обязательств регрессных должников состоит не в оплате В., а в ответственности за неакцепт или неоплату В. прямым должником. Основание ответственности регрессных должников по В. - предъявление всяким легитимированным добросовестным держателем опротестованного В. (см. *Протест векселя* ).

Держатель В. сроком на определенный день или во столько-то времени от составления или от предъявления должен предъявить В. плательщику или акцептанту (векселедателю простого В.) либо в день, когда он должен быть оплачен, либо в один из двух следующих рабочих дней. Плательщик (векселедатель простого В.) может при оплате В. потребовать, чтобы тот был вручен ему векселедержателем с распиской в получении платежа. Векселедатель не может отказаться от принятия частичного платежа. Плательщик (векселедатель простого В.) может потребовать отметки на В. о частичном платеже и выдачи ему в этом расписки. Векселедатель не может быть принужден принять платеж по В. до наступления срока. Должник, который платит до наступления срока, делает это на свой страх и риск. Тот, кто уплатит в срок, свободен от обязательства, если только с его стороны не было обмана или грубой неосторожности. Он обязан проверять правильность последовательного ряда индоссаментов, но не подписи индоссантов. В случае непредъявления В. к платежу в установленный срок каждый должник имеет право внести сумму В. в депозит компетентному органу власти за счет векселедержателя, на его страх и риск.

Векселедатель может обратить свой иск против индоссантов, векселедателя и других обязанных лиц при наступлении срока платежа, если он совершен не был, или (в установленных законом случаях) ранее наступления срока платежа. Неплатеж или неакцепт (в переводном В.) должен быть удостоверен актом, составленным в публичном порядке (протест).

По совершении протеста векселедатель должен известить об этом своего индоссанта (а в переводном В. - и векселедателя) в течение 4 рабочих дней, следующих за днем протеста (см. *Нотификация*).

По совершении протеста все лица, подписавшие В., становятся солидарно обязанными (см. *Солидарные обязательства*) перед векселедержателем. Векселедатель имеет право предъявить иск ко всем этим лицам, к каждому в отдельности и ко всем вместе, не будучи принужден соблюдать при этом последовательность, в которой они обязались. Такое же право принадлежит каждому, подписавшему В., после того, как он его оплатил. Иск, предъявленный к одному из обязанных, не препятствует предъявлению исков к другим, даже

если они обязались после первоначального ответчика.

Держатель всякого В. может требовать от того, к кому он предъявляет иск:

а) сумму В., не акцептованную или не оплаченную, с процентами, если они были обусловлены;

б) возмещения издержек по протесту, по посылке извещения, а также другие издержки. Кроме того, держатель В., выставленного и подлежащего оплате на территории РФ (внутреннего В.), имеет право требовать выплаты процентов на указанные суммы в размере учетной ставки, установленной ЦБ по правилам, указанным в ст. 395 ГК РФ. Держатели иностранных и международных В., подлежащих оплате в РФ, помимо сумм «а» и «б» имеют право потребовать также уплаты;

в) процентов в размере 6 % годовых, со дня срока платежа;

г) пени в размере 3 % годовых со дня срока платежа. Если иск предъявляется до наступления срока платежа, то из вексельной суммы удерживается учетный процент. Он исчисляется согласно официальной учетной ставке (банковской ставке), существующей в месте жительства векселедержателя на день предъявления иска.

Тот, кто оплатил В., может требовать от ответственных перед ним лиц всю уплаченную им сумму и понесенные издержки, а по иностранным В. - проценты на уплаченную сумму, исчисленные в размере 6 % годовых начиная с того дня, когда он произвел платеж.

Если предъявлению В. или совершению протеста в установленные сроки мешает законодательное распоряжение какого-либо государства или другой случай непреодолимой силы, то эти сроки удлиняются. Векселедержатель обязан без задержки известить своего индоссанта о случае непреодолимой силы и сделать на В. или на добавочном листе отметку об этом извещении, указав его дату и поставив свою подпись. После прекращения действия непреодолимой силы векселедержатель должен без задержки предъявить В. к акцепту или к платежу и, если будет нужно, совершить протест.

Если действие непреодолимой силы продолжается свыше 30 дней после срока платежа, то для осуществления регресса нет необходимости ни предъявлять В., ни совершать протест. Для В. сроком по предъявлению или во столько-то времени от предъявления 30-дневный срок течет с того дня, в который векселедержатель известил своего индоссанта о непреодолимой силе; это извещение может последовать и до истечения срока для предъявления В.; для переводных В. сроком во столько-то времени от предъявления 30-дневный срок увеличивается на срок от предъявления, указанный в переводном В.

Непреодолимой силой не считаются обстоятельства, касающиеся лично векселедержателя или того, кому он поручил предъявление В. или совершение протеста.

Исковые требования, вытекающие из В. против прямого должника – акцептанта или векселедателя простого В., погашаются по истечении 3 лет со дня срока платежа. Исковые требования векселедержателя против индоссантов и против векселедателя переводного В. погашаются по истечении 1 года со дня протеста, совершенного в установленный срок, или со дня срока платежа (в случае оговорки об обороте без издержек). Исковые требования индоссантов друг к другу и к векселедателю переводного В. погашаются по истечении 6 месяцев, считая со дня, в который индоссант оплатил В., или со дня предъявления к нему иска.

Исковые требования к авалистам и лицам, давшим акцепт в порядке посредничества, погашаются в те же сроки, что и требования к лицам, за которых дан аваль или сделан акцепт в порядке посредничества.

Правовое регулирование В. за рубежом различается в зависимости от того, на какую систему вексельного законодательства ориентировано то или иное государство. В Женевскую систему вексельного права входят страны – участницы Женевских вексельных конвенций 1930 г. (Австрия, Бельгия, Бразилия, Венгрия, Германия, Греция, Дания, Италия, Люксембург, Монако, Нидерланды, Норвегия, Польша, Португалия, РФ, Финляндия, Франция, Швейцария, Швеция, Япония), а также другие страны, вексельное законодательство которых основано на Женевском единообразном вексельном законе

(Алжир, Аргентина, Афганистан, Берег Слоновой Кости, Болгария, Бурунди, Ватикан, Буркина-Фасо, Габон, Гвинея, Гаити, Бенин, Ирак, Индонезия, Иордания, Исландия, Камерун, Кампучия, Конго, Заир, Коста-Рика, Кувейт, Лаос, Ливан, Ливия, Мадагаскар, Мали, Мавритания, Марокко, Нидерландские Антильские Острова, Нигер, Парагвай, Перу, республики бывшей Югославии, Румыния, Руанда, Саудовская Аравия, Сенегал, Сирия, Словакия, Суринам, Того, Тунис, Турция, Центрально-африканская Республика, Чехия, Чад, Эквадор, Эфиопия, Южная Корея).

В англо-американскую систему вексельного права входят Англия, НДРИ, Антигуа и Барбуда. Австралия, Багамские Острова, Бермудские Острова, Ботсвана, Бирма, Виргинские Острова, Гана, Гренада, Гайана, Гонконг, Израиль. Индия, Ирландия, Канада, Кипр, Кения, Лесото, Малави, Малайзия, Новая Зеландия, Нигерия, Пакистан, Пуэрто-Рико, Зимбабве, Сент-Люсия, Сьерра-Леоне, Судан, США, Свазиленд, Танзания, Тринидад и Тобаго, Уганда, Шри-Ланка, Фиджи, Филиппины, ЮАР, Намибия, Ямайка.

Страны, не входящие ни в женеvскую, ни в англо-американскую систему (страны «старофранцузского» вексельного права), – Боливия, Венесуэла, Гватемала, Гондурас, Доминиканская Республика, Египет, Иран, Испания, Колумбия, Куба, Лихтенштейн, Мексика, Никарагуа, Панама, Сан-Марино, Тайвань, Таиланд, Уругвай, Чили, Сальвадор.

**Лит.:**

- Барац С.М.* Курс вексельного права в связи с учением о векселях и вексельных операциях. СПб., 1893;  
*Федоров А.Ф.* Вексельное право. Одесса, 1906;  
*Цитович П.П.* Курс вексельного права. Киев, 1887;  
*Гордон В.М.* Вексельное право. Сущность векселя, его составление, передача и протест. Харьков, 1926;  
*Деплоранский Н.Н., Николаевский В.А., Шварцман А.О.* Вексель. М., 1925;  
*Мовчановский Б.Ф.* Вексель. М., 1927;  
*Селиванкин В.А.* Вексель. Л., 1925;  
*Вишнеvский А.А.* Вексельное право. М. 1996;  
*Дробышев П.Ю.* Вексельное право и Конвенция ЮНСИТРАЛ о международных переводных векселях и международных простых векселях. М., 1996;  
*Иванов Д.Л.* Вексель. Изд. 2-е. М., 1994;  
*Казакова Н.А., Балашова Ю.В.* Вексель в торговом обороте: Составление и применение. М., 1994;  
*Крашенинников Е.А.* Составление векселя. Ярославль, 1992;  
*Белов В.А.* Вексельное законодательство России: научно-практический комментарий. М., 1996.  
Фундаментальные энциклопедические статьи о В. можно найти в Словаре юридических и государственных наук (Барац С.М., Т. 1); Новом энциклопедическом словаре Брокгауза и Ефрона (Таль Л.С., Т. 9); Финансовой энциклопедий (Вальтер Ф. Изд. 2-е. М., 1927).

*Белов В.А.*

## **Вексель бездокументарный**

**ВЕКСЕЛЬ БЕЗДОКУМЕНТАРНЫЙ** – бездокументарная ордерная ценная бумага, возникновение права требования по которой, а также отчуждение этого права управомоченным лицом в пользу иного лица осуществляется путем учета (фиксации) этих прав. Содержание прав и обязанностей сторон по В.б. устанавливается применительно к содержанию прав и обязанностей векселедателя векселя простого, индоссантов, авалиста и векселедержателя в соответствии с законодательством о векселях.

Категория В.б. введена в законодательство постановлением Федеральной комиссии по ценным бумагам и фондовому рынку от 21 марта 1996-г. № 5 "Об утверждении Положения об обращении бездокументарных простых векселей на основе учета прав их держателей, Положения о сертификации операторов системы обращения бездокументарных простых векселей, Стандарта деятельности участников системы обращения бездокументарных простых векселей". Поскольку сами бездокументарные ценные бумаги являются не разновидностью ценных бумаг вообще, а самостоятельным гражданско-правовым институтом, В.б. также считается самостоятельной цивилистической конструкцией, на



которую законодательство о собственно векселях не распространяется (см. *Вексельное законодательство* ).

**Лит.:**

*Дробышев П.* Бездокументарный вексель: юридическая конструкция и право на существование // Рынок ценных бумаг, 1996, № 17. С. 48–49.

*Белое В.А.*

### **Вексель переводной**

**ВЕКСЕЛЬ ПЕРЕВОДНЫЙ** – 1) ценная бумага, содержащая простое и ничем не обусловленное предложение (в английском праве – приказ) векселедателя (трассанта) третьему лицу (плательщику или трассату) произвести платеж указанной суммы в обусловленный срок векселедержателю (ремитенту);

2) определение ГК РФ: ценная бумага, содержащая простое и ничем не обусловленное обязательство третьего, по отношению к составителю документа – векселедателю (трассанту), лица (трассата) произвести платеж указанной суммы в обусловленный срок векселедержателю (ремитенту).

*Белов В.А.*

### **Вексель простой**

**ВЕКСЕЛЬ ПРОСТОЙ** – ценная бумага, содержащая простое и ничем не обусловленное обещание векселедателя (аустеллера, сускриптера) произвести платеж указанной суммы в обусловленный срок векселедержателю (бенефициару).

### **Вексельная конвенция**

**ВЕКСЕЛЬНАЯ КОНВЕНЦИЯ** – 1) Женевская конвенция от 7 июня 1930 г. № 358 "О Единообразном законе о переводных и простых векселях";

2) любая другая из Женевских вексельных конвенций;

3) Конвенция ЮНСИТРАЛ о международных переводных векселях и международных простых векселях от 9 декабря 1988 г.;

4) Гагская конвенция от 10–23 июля 1912 г. "Об объединении законоположений о векселях переводных и простых".

**Лит.:**

Тексты Женевских конвенций опубликованы: Международное частное право: Сб. док. М., 1994. С. 385–437;

Вексельное законодательство России. М., 1996. С. 419–448;

Конвенция ЮНСИТРАЛ опубликована в работах: Вишневский А.А. Вексельное право. М., 1996;

*Дробышев П.Ю.* Вексельное право и Конвенция ЮНСИТРАЛ о международных переводных векселях и международных простых векселях. М., 1996.

*Белое В.А.*

### **Вексельное законодательство**

**ВЕКСЕЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО** – совокупность нормативных актов, регулирующих вексельное обращение (см. *Вексельная конвенция* ).

а) Основой В.з. РФ является Положение о переводном и простом векселе, действующее с 1 января 1938 г. по настоящее время. Оно было «переутверждено» 24 июня 1991 г. Президиумом Верховного Совета РСФСР, а также – ФЗ РФ от 11 марта 1997 г. № 48-ФЗ "О переводном и простом векселе".

б) Конвенция от 7 июня 1930 г. № 358, устанавливающая Единообразный закон о переводном и простом векселях (ЕВЗ). Конвенция вступила в силу с 1 января 1934 г., а для

СССР (РФ) – с 23 февраля 1937 г. Она состоит из 11 статей, Протокола и содержит два приложения – "Единообразный закон о переводном и простом векселе" (приложение 1) и "Оговорки и заявления".

в) ЕВЗ. Приложение 1 к Конвенции № 358, представляющее собой единообразный (модельный) нормативный акт, регламентирующий основные вопросы вексельного права.

ЕВЗ состоит из двух разделов. Первый именуется "О переводном векселе", включает статьи с 1-й по 74-ю и посвящен в подавляющем большинстве норм (вопреки своему наименованию) не только переводному, но также и простому векселю. Второй раздел имеет наименование "О простом векселе", включает 4 статьи (75–78) и посвящен только векселю простому.

г) Оговорки и заявления. Приложение 2 к Конвенции № 358, представляющее собой перечень «вариаций» норм ЕВЗ, которые могут быть использованы любым государством в своем национальном законе.

Данное приложение состоит из 23 статей и предлагает странам, присоединяющимся или ратифицирующим Конвенцию, изменить или дополнить текст ЕВЗ, вводящийся им в действие на своей территории путем внесения указанных в Приложении оговорок, которые относятся к институтам составления векселя, авая, сроков предъявления, протеста, досрочного регресса, объема регрессных требований, основания вексельного обязательства, вексельной давности, применения положений ЕВЗ и оговорок, правового регулирования института вексельного бланка. Для действительности этих оговорок они должны быть сделаны государством либо в момент присоединения к Конвенции, либо при ее ратификации.

д) Конвенция от 7 июня 1930 г. № 359, имеющая целью разрешение некоторых коллизий законов о переводных и простых векселях. Конвенция вступила в силу с 1 января 1934 г., а для СССР (РФ) – с 23 февраля 1937 г., включает 20 статей и Протокол.

Подобно Конвенции № 358, данная Конвенция и Протокол содержат так называемые коллизионные нормы, т. е. "...нормы, указывающие на тот компетентный вексельный закон, который подлежит применению к данному конкретному правоотношению". Система коллизионных норм вексельного права приобретает важнейшее значение именно при изучении вопроса о применении векселя в международной торговле.

Основная обязанность, которая установлена Конвенцией для всех ее участников. – применять для разрешения коллизий национальных законов только те правила, которые установлены Конвенцией. В отношении векселей, составленных не на территории стран – участниц Конвенции, и законов, не являющихся их законами, каждое государство имеет право само определить, применять ли принципы, изложенные в Конвенции, для разрешения коллизий в данных случаях, или нет. Коллизионные нормы решают вопросы применения национальных законов о векселеспособности, форме и содержании вексельных обязательств, вексельной давности, праве векселедержателя на покрытие, о протесте, об утрате векселя.

е) Конвенция от 7 июня 1930 г. № 360 о гербовом сборе в отношении переводного и простого векселей. Конвенция вступила в силу с 1 января 1934 г., а для СССР (РФ) – с 23 февраля 1937 г., включает 10 статей и Протокол.

В РФ гербовый сбор по операциям с векселями не взимается, а значит, эта Конвенция не имеет практического применения.

Кроме того, некоторое значение в качестве источника вексельного права имеет ГК РФ. Непосредственно векселя касаются прежде всего ст. 143 (относит вексель к категории ценных бумаг), ст. 146 (п. 3 – об индоссаменте), ст. 147 (п. 1 – об ответственности индоссантов), ст. 148 (распространяет на ордерные бумаги процедуру вызывного производства). Эти нормы действуют с 1 января 1995 г.

Ст. 815 ГК РФ предлагает определение векселя и указывает на приоритет специального (вексельного) законодательства над общим, гражданским; действует с 1 марта 1996 г.

*Белов В.А.*

ВЕЛИКАЯ ХАРТИЯ ВОЛЬНОСТЕЙ (лат. *Magna Charta Libertatum*, англ. *The Great Charter*) – грамота, подписанная английским королем Иоанном Безземельным 15 июня 1215 г. Написана на латинском языке, содержит 63 статьи. Образцом для нее послужила хартия вольностей Генриха I, однако содержание хартии 1215 г. богаче и шире. Подписанию В.х.в. предшествовало восстание баронов, которые были недовольны усилением королевской власти. В восстании участвовали также рыцари и горожане, выступавшие против налогового гнета, притеснений со стороны королевских чиновников и неудачной внешней политики короля. Большинство статей В.х.в., закрепившей временную победу баронов над королем, отражало интересы феодальной аристократии. В.х.в. гарантировала соблюдение королем феодальных обычаев по отношению к его вассалам-баронам, запрещала взимать субсидии с феодалов без их согласия, судить баронов иначе как судом равных им по званию пэров; ликвидировала право короля вмешиваться в юрисдикцию феодальных курий и создала комитет из 25 баронов, который в случае нарушения королем хартии мог начать против него войну.

Баронские лены объявлялись свободно наследуемыми владениями. Король не имел больше права требовать от вступавшего в наследство молодого барона установленного исстари рельефа (специальный обязательный платеж); король обещал не злоупотреблять правом опеки над несовершеннолетними вассалами. Хартия восстанавливала некоторые сеньориальные права баронов, ущемленные в результате расширения королевской юрисдикции. Король обещал устранить всякий произвол при обложении баронов денежными повинностями. Только в трех случаях они обязаны были давать королю умеренную денежную помощь: при выкупе его из плена, при посвящении в рыцари его старшего сына и при выдаче замуж старшей дочери от первого брака.

Вместе с тем некоторые постановления хартии защищают интересы и других участников движения. Подтверждаются существовавшие ранее привилегии и свободы церкви и духовенства, в частности свобода церковных выборов. В отношении рыцарей в хартии было предусмотрено обещание баронов не брать со своих вассалов каких-либо сборов без их согласия, кроме обычных феодальных пособий, а также не понуждать их к выполнению повинностей в большем размере, чем это следует по обычаю. В хартии подтверждаются древние вольности Лондона и других городов, а также права купцов, в том числе иноземных, свободно выезжать из Англии и въезжать в нее, вести торговлю без каких-либо стеснений. В хартии было установлено необходимое для торговли единство мер и весов. Свободным крестьянам было обещано не обременять их непосильными поборами, не разорять их штрафами.

Все указанные положения хартии не выходят за рамки феодального строя и позволяют говорить об этом документе как чисто феодальном, имеющем значение лишь для своей эпохи.

Иоанн Безземельный, уступив перед вооруженной силой своих подданных, впоследствии отказался от хартии. Снова началась вооруженная борьба, но смерть Иоанна (1216) помешала довести ее до какого-либо определенного результата. В.х.в. сыграла известную роль в политической борьбе XIII–XIV вв., приведшей к образованию английской сословной монархии. Аннулированная Иоанном в конце 1215 г., В.х.в. затем подтверждалась Генрихом III, Эдуардом I и Эдуардом II, за исключением конституционных статей, умалявших престиж короны. Забытая в конце XV в., она была использована лидерами парламентской оппозиции накануне и в начале Английской буржуазной революции для обоснования права парламента контролировать действия королевской власти.

*Филиппова Т.П.*

## **Великобритания**

ВЕЛИКОБРИТАНИЯ (Соединенное Королевство Великобритании и Северной

Ирландии) – государство в Западной Европе, расположенное на Британских островах. В. - центр Содружества, политического и экономического объединения стран и территорий, входивших ранее в Британскую империю. Кроме В. членами Содружества являются Австралия, Бангладеш, Мальта, Новая Зеландия и другие государства.

В. - унитарное государство. Исторически сложившиеся части Соединенного Королевства – Англия, Шотландия, Уэльс и Северная Ирландия. Административно-территориальное деление этих четырех частей различно. Англия и Уэльс – это графства (с населением свыше 1 млн. человек), которые в свою очередь делятся на округа. Самостоятельной административно-территориальной единицей является Большой Лондон; он включает 32 городских района и Сити. Северная Ирландия делится на округа, Шотландия – на области. В каждом графстве, округе, области действуют выборные советы, которые занимаются делами местного значения (полицией, социальными службами, дорогами и т. д.).

Конституции в традиционном понимании – как единого законодательного акта, закрепляющего основы государственного строя, – в В. не существует. В стране действует неписаная конституция, составленная из норм статутного права (наиболее важные среди них – Хабеас корпус акт 1679 г., Билль о правах 1689 г., Закон о престолонаследии 1701 г., Законы о парламенте 1911 и 1949 гг.), норм общего права и норм, представляющих собой конституционные обычаи.

По форме государственного правления В. - конституционная монархия. Королева (король) – глава государства; формально ей принадлежат достаточно обширные полномочия: она назначает премьер-министра и членов правительства, других должностных лиц (судей, офицеров армии, дипломатов, высших церковных служащих господствующей церкви), созывает и распускает парламент, может наложить вето на законопроект, принятый парламентом. Королева обычно открывает сессии парламента, выступая с речью, в которой провозглашаются основные направления внутренней и внешней политики. Она является главнокомандующим вооруженными силами, представляет страну в международных отношениях, заключает и ратифицирует договоры с иностранными государствами, имеет право объявлять войну и заключать мир, осуществляет право помилования. Однако на деле практически все принадлежащие ей полномочия осуществляются членами правительства. Они подписывают акты, издаваемые королевой, и несут за них ответственность.

Законодательная власть принадлежит двухпалатному парламенту. Срок его полномочий по Закону о парламенте 1911 г. не может превышать 5 лет. Палата общин (нижняя палата) избирается путем всеобщих и прямых выборов по мажоритарной избирательной системе. В ее составе 650 депутатов. Палата лордов не избирается; право заседать в ней приобретает либо по наследству, либо по назначению королевы. В настоящее время в палате более 1100 человек. Депутаты создают различные комитеты, которые занимаются рассмотрением вопросов, имеющих серьезное общественное значение. Среди наиболее важных функций парламента – принятие законов и контроль за деятельностью правительства. Правом законодательной инициативы пользуются члены парламента, а соответственно и члены правительства, так как министры должны быть обязательно депутатами одной из палат.

Правительственные законопроекты имеют приоритет: депутаты, не являющиеся членами правительства, могут вносить законопроекты только один день в неделю (в пятницу), в то время как члены правительства вправе представлять законопроекты в любое время. Законопроекты могут быть внесены и в верхнюю, и в нижнюю палату, но, как правило, сначала проходит обсуждение в Палате общин, а затем – в Палате лордов. Законопроект проходит три чтения. В ходе первого чтения оглашаются только наименование и цель билля, а также назначается время второго чтения. Во втором чтении законопроект рассматривается в целом и передается в один из комитетов для постатейного обсуждения. Затем Палата разбирает доклад комитета, предлагает поправки и дополнения к статьям билля. В ходе третьего чтения законопроект вновь обсуждается в целом и по нему

проводится голосование. Законопроект, одобренный Палатой общин, направляется в Палату лордов. Финансовые законопроекты должны быть рассмотрены и одобрены не позже чем через 1 месяц с момента поступления в Палату лордов, иначе билль подписывается королевой без ее одобрения. Нефинансовые билли, отсылаются на подпись королеве после одобрения их верхней палатой.

Парламент осуществляет контроль за деятельностью правительства в следующих формах. Депутаты направляют вопросы к членам правительства, на которые министры дают устные объяснения на заседаниях палат и подготавливают письменные ответы, публикуемые в парламентских отчетах. В начале каждой сессии депутаты проводят прения по поводу речи королевы, в которой излагаются основные направления деятельности правительства.

Правительство формируется после парламентских выборов. Премьер-министром назначается лидер партии, получившей большинство мест в Палате общин. По его совету королева назначает остальных членов правительства. В отличие от большинства других государств в В. различаются понятия «правительство» и «кабинет». Кабинет действует внутри правительства, в его состав входят премьер-министр и основные министры. Состав правительства гораздо шире (если число членов Кабинета – 18–25 человек, то в правительстве около 100 человек). Фактически все вопросы внутренней и внешней политики страны решаются на заседаниях Кабинета, который на деле осуществляет высшую исполнительную власть. Кабинет руководит деятельностью государственного аппарата, разрабатывает важнейшие законопроекты, руководит внешней политикой страны, участвует в законотворческой деятельности. Он издает различные акты в соответствии с полномочиями, делегированными ему парламентом, создавая таким образом делегированное законодательство. Правительство ответственно перед нижней палатой парламента: в случае вынесения Палатой общин вотума недоверия оно должно подать в отставку.

## **ПРАВОВАЯ СИСТЕМА**

**Общая характеристика.** В Соединенном Королевстве Великобритании и Северной Ирландии наряду с английским правом, действующим в Англии и Уэльсе, функционирует как совершенно самостоятельная система право Шотландии. Известными особенностями отличается и английское право, действующее в Северной Ирландии.

Основные источники английского права:

- судебные прецеденты, т. е. решения высших судов, имеющие обязательную силу для них самих и нижестоящих судов;
- статуты – законодательные акты британского парламента;
- наконец, издаваемые исполнительными органами акты так называемого делегированного законодательства.

В свою очередь в системе судебных прецедентов различаются нормы общего права, которое начало формироваться еще в XI в. и ныне играет основную роль либо дополняет законодательство в самых различных отраслях правового регулирования, и нормы так называемого права справедливости, складывавшегося из решений Суда канцлера, который существовал с XV в. до судебной реформы 1873–1875 гг. В результате этой реформы произошло формальное слияние права справедливости с общим правом, однако и поныне оно в существенной мере продолжает регулировать институты доверительной собственности, возмещения ущерба, причиненного нарушением обязательств, и другие институты гражданского права. В ходе многовекового развития английского прецедентного права сложились многочисленные, часто достаточно противоречивые, но в целом весьма эффективные правила, регламентирующие силу и обязательность судебных решений, способы их толкования, применения и т. п.

Важную роль в развитии системы общего права сыграли судебные отчеты, которые начали собираться с конца

XIII в. в «Ежегодниках», а затем с XVI в. были заменены сериями частных отчетов, составителями которых нередко становились виднейшие английские юристы. С 1870 г. издаются "Судебные отчеты". где в полуофициальном порядке публикуются решения

высших судов, на которые обычно и ссылаются как на прецеденты в последующих судебных постановлениях. Наряду с этим публикуются также "Еженедельные судебные отчеты". "Все английские судебные отчеты", "Судебные отчеты по Северной Ирландии" и другие издания частного характера. Долгое время именно прецеденты служили важнейшим источником права в Англии, основным регулятором правовых отношений, тогда как английское законодательство выступало в качестве дополнительного источника права. Оно представляло собой вплоть до начала XIX в. постоянно растущее собрание неупорядоченных, плохо согласованных между собой, а в отдельных случаях взаимно противоречащих статутов, принимавшихся начиная с XIII в. при самых различных обстоятельствах и нередко продолжавших действовать в совершенно изменившихся исторических условиях.

Английская буржуазная революция XVII в., завершившаяся компромиссом между буржуазией и "новым дворянством", с одной стороны, и крупными землевладельцами-феодалами – с другой, не изменила взаимоотношений между прецедентами и законодательными актами, сохраняющими свое значение и по настоящее время. Среди последних – Habeas corpus акт и Билль о правах, в которых сформулированы отдельные принципиальные положения, относящиеся и к государственному праву, и к деятельности суда, провозглашены права обвиняемого в уголовном процессе и др. В последовавшую за английской революцией эпоху значительное развитие получило также правовое регулирование новых видов договоров, деятельности компаний, банков и т. п.

Лишь начиная с 30-х гг. XIX в. английское законодательство подверглось последовательному преобразованию. На протяжении нескольких десятилетий были изданы законодательные акты, объединяющие правовые нормы по наиболее значительным институтам гражданского и уголовного права. При издании такого рода консолидированных актов не ставилась задача кодификации целых отраслей права: они вбирали в себя в упорядоченном виде, применительно лишь к отдельным правовым институтам, нормы, прежде рассыпанные в многочисленных законодательных актах, а нередко и наиболее важные положения, сформулированные в нормах прецедентного права. В результате к концу XIX – началу XX в. законодательным регулированием, главным образом с помощью консолидированных актов, было охвачено большинство отраслей английского права. Среди такого рода актов, изданных в XIX в., - законы о семейных отношениях 1857 г., о партнерстве 1890 г., о продаже товаров 1893 г.

В результате законодательство стало во многих отношениях более важным источником права, нежели нормы, сформулированные в прецедентах. Однако судебный прецедент не утратил своего значения в качестве важного и полноценного источника английского права. Прежде всего сохраняется известное число институтов, непосредственно регулируемых нормами общего права или даже права справедливости (например, некоторые виды договоров, вопросы ответственности за нарушения обязательств и другие гражданские правонарушения). А главное, в силу исторически сложившихся и неизменных особенностей английской правовой системы все вновь принятые законодательные акты неизбежно обрастают огромным количеством судебных прецедентов, без которых они попросту не могут функционировать, поскольку те истолковывают, уточняют и развивают лаконичные законодательные формулировки.

На протяжении XX в. среди источников английского права существенно возрастает и роль делегированного законодательства, особенно в таких областях, как здравоохранение, образование, социальное страхование, а также относительно некоторых правил судопроизводства. Высшей его формой считается "Приказ в Совете", издаваемый правительством от имени королевы и Тайного совета. Многие акты делегированного законодательства издаются министерствами и другими исполнительными органами по уполномочию парламента.

В последние десятилетия английское законодательство приобретает все более систематизированный характер. В 1965 г. была создана Правовая комиссия для Англии (аналогичная – и для Шотландии), которой поручено готовить проекты крупных

консолидированных законодательных актов в различных отраслях права, с тем чтобы в перспективе провести реформу всего права Англии вплоть до его кодификации. Параллельно с ней действуют комитеты по пересмотру гражданского и уголовного законодательства, а также различные королевские комиссии, которым поручается подготовка отчетов о состоянии законодательства по определенному вопросу и внесение проектов по его совершенствованию. В результате ряда весьма последовательных реформ подавляющее большинство правовых институтов регулируется ныне крупными консолидированными актами, хотя до сих пор ни одна отрасль английского права не кодифицирована полностью.

**Гражданское право и смежные с ним отрасли права.** В области, условно называемой сферой гражданского и торгового права (в английском праве в отличие от многих других стран отсутствует деление на эти отрасли), многие институты ныне регулируются в законодательном порядке отдельными актами, принятыми в конце XIX в. либо в XX в. Применительно к отношениям собственности (прежде всего земельной) в настоящее время наибольшее значение имеют 5 законов, принятых в 1925 г. (законы о собственности, об управлении имуществом и др.). Они устранили многие архаизмы английского права, сохранявшиеся со времен господства феодальных отношений, в частности режим приобретения и передачи земельной собственности был в значительной мере упрощен и приближен к другим видам недвижимости (в дальнейшем законодательство еще более существенно расширило права арендаторов). Большое развитие получил институт доверительной собственности, управляемой в пользу третьих лиц. Этот институт, используемый для создания благотворительных фондов, для управления наследственным имуществом, имуществом недееспособных лиц и в других целях, регулируется ныне одним из законов 1925 г., последующими актами, а также (в существенной мере) нормами прецедентного права.

Обязательства в английском праве принято разделять на возникающие из договоров и из правонарушений. В регулировании договоров по-прежнему преимущественную роль играют нормы прецедентного права. При заключении договоров большое значение придается установлению и соблюдению стандартных условий, чтобы избежать произвольного включения в договоры различных условий в интересах только одной из сторон.

Среди оснований возникновения обязательств из правонарушений в Англии принято выделять традиционный институт нарушения права владения, различные посягательства на права личности, в том числе путем устных или письменных клеветнических заявлений, обмана, причинения личного или имущественного вреда умышленно либо по неосторожности и др. Применительно к некоторым видам обязательств из правонарушений действует принцип "строгой ответственности", согласно которому требуется установить лишь факт причинения вреда, но нет необходимости доказывать субъективную вину правонарушителя. Большинство обязательств из правонарушений регулируются нормами прецедентного права, и лишь относительно некоторых из них имеются изданные парламентом статуты.

Специфическую сферу английского права представляет собой законодательство о компаниях, играющих важнейшую роль в экономике страны (в В. ныне преобладают компании с ограниченной ответственностью). На протяжении столетий это законодательство подвергалось неоднократным преобразованиям, особенно с середины XIX в., когда был принят Закон об акционерных компаниях 1844 г. и ряд других актов. Ныне центральное место в этой сфере занимает Закон о компаниях 1985 г., снабженный подзаголовком "Закон, предназначенный для консолидации большей части законов о компаниях". В этом обширном акте подробнейшим образом регламентируются вопросы учреждения и регистрации компаний, их слияния и разделения и вместе с тем устанавливаются правовые рамки осуществления ими предпринимательской деятельности. В законе определяются юридический статус компаний различного вида, правила распределения паев и облигаций, полномочия правления и должностных лиц компаний, порядок контроля их деятельности и,

наконец, способы ликвидации компаний.

Значительную роль в регулировании торговых и финансовых отношений играют Закон о векселях 1881 г. и Закон о потребительском кредите 1974 г., разрешающий многие вопросы кредитования, продажи товаров в рассрочку и пр.

После второй мировой войны в В. был издан ряд актов относительно управления национализированными отраслями производства и отдельными предприятиями (впоследствии сфера национализированного производства была существенно сокращена). Изданный в 1968 г. Закон о промышленном развитии предусматривает оказание финансовой поддержки отдельным наиболее эффективным отраслям производства и содействие развитию районов, в которых складывается неблагоприятная экономическая конъюнктура.

В сфере семейных отношений ныне действуют отдельные акты, каждый из которых регулирует определенный круг вопросов. Это Закон о браке 1949 г., Закон о реформе семейного права 1969 г., внесший уточнения и дополнения в прежние законы о наследовании, о правах незаконнорожденных детей и др., Закон о признании брака недействительным 1971 г., Закон о разводе и раздельном проживании супругов 1971 г., Закон об имущественных отношениях супругов 1973 г., Закон о реформе семейного права 1987 г., уточнивший, в частности, обязанности родителей незаконнорожденных детей, и другие акты. За последние десятилетия значительно расширились права замужних женщин, а также возможности расторжения брака не только при наличии чисто формальных оснований, но и в результате раздельного проживания супругов в течение определенного времени.

Наследование имущества возможно как по завещанию, так и по закону. Во многом сохраняет свое значение Закон о завещаниях 1857 г., придающий обязательную силу завещанию, составленному в письменной форме в присутствии двух свидетелей. Действующее законодательство предусматривает возможность обращения в суд с просьбой установить содержание из наследства, по завещанию и по закону, со стороны нетрудоспособных родственников, разведенного супруга и других лиц.

В регулировании трудовых отношений важная роль принадлежит как законодательству, так и прецедентному праву, которое формируется в ходе судебного разбирательства трудовых споров. В одних отраслях производства важнейшие условия труда (ставки заработной платы, продолжительность рабочего времени и др.) закрепляются в коллективных договорах; в других существуют лишь индивидуальные трудовые соглашения предпринимателей с работниками, для которых особое значение приобретают общие предписания, содержащиеся в парламентских актах. Действующие законы в области трудовых отношений были изданы главным образом после второй мировой войны. В их числе законы о профсоюзах и трудовых отношениях 1974 и 1976 гг., о защите занятости 1975 и 1978 гг., ряд актов, направленных на запрещение дискриминации по признаку пола, расовой принадлежности и др. В этих актах, в частности, была отменена обязательная регистрация профсоюзов, расширено право на забастовки, в том числе признана законность некоторых прежде запрещавшихся их видов. В 80-е гг. был издан ряд важных актов в сфере трудовых отношений: законы о занятости 1980, 1982 и 1988 гг., о профсоюзах 1984 г., о заработной плате 1986 г. и нормативные акты о пикетировании 1980 г., о закрытом цехе 1980 и 1983 гг. и др. Этими постановлениями были несколько ограничены права профсоюзов и право трудящихся на пикетирование и на забастовки, в частности признаны незаконными политические стачки и стачки солидарности.

Современные системы социального обеспечения начали развиваться в конце XIX – начале XX в. с изданием Закона о компенсации работникам за увечье 1897 г., первого Закона о пенсиях по старости 1911 г. После второй мировой войны была создана сеть фондов, через которые финансируется национальная служба здравоохранения, национальное страхование от несчастных случаев на производстве. В В. эти и другие многочисленные фонды формируются за счет взносов самих работников, предпринимателей, средств муниципальных органов, а также государственного бюджета. Из них выплачиваются пенсии по старости, пособия по безработице, инвалидности, болезни, многодетности, на материнство, а также на



образование, оплату жилья и т. д.

Среди законодательных актов, регулирующих вопросы социального обеспечения, одно из центральных мест занимает Закон о национальной службе здравоохранения 1977 г., консолидировавший большинство ранее изданных актов в этой области. Ряд важных дополнений в него внесен Законом о здравоохранении 1980 г. В сфере пенсионного законодательства большое значение имеют Закон о социальном обеспечении 1985 г. и Закон о несчастных случаях на производстве и профессиональных болезнях 1975 г. Сохраняет самостоятельное действие Закон о хронических больных и инвалидах 1970 г.

За последние десятилетия в В. большое развитие получило законодательство об охране окружающей среды. В 1951 г. впервые была введена система выдачи разрешений на сброс отходов во внутренние воды, в 1956 г. на ряде территорий страны была запрещена эксплуатация предприятий, если они дают вредные выбросы в атмосферу. В 1970 г. было создано министерство окружающей среды, в 1972 г. – королевская комиссия по борьбе с загрязнением окружающей среды – независимый орган при правительстве В.

Из числа действующих в этой области актов ныне наиболее важным признается Закон о контроле над загрязнением окружающей среды 1974 г., установивший систему налогов на природопользователей, а также штрафов – для загрязнителей; введен разрешительный порядок захоронения промышленных отходов. Охрана водных ресурсов регулируется Законом о защите и использовании вод 1973 г., Законом о сбросах загрязняющих веществ в море 1974 г., принятым в 1977 г. Законом о полномочиях местных органов власти в осуществлении контроля за расходом воды и сбросами промышленных отходов во внутренние и прибрежные воды и другими актами. В 1958 и 1968 гг. были изданы акты о защите атмосферного воздуха от вредных выбросов – "Законы о чистом воздухе", в 1978 г. – Закон о контроле над загрязнением атмосферы. В 1974 г. был издан акт, устанавливающий превентивные меры по борьбе с шумом. Закон об охране природы 1968 г. определил режим созданных в Англии и Уэльсе природных заповедников. Важное значение имеет также Закон о защите диких животных и растений 1981 г. с поправками 1985 г.

**Уголовное право.** Развитие уголовного права в Англии происходило особыми путями. В отличие от более поздних буржуазных революций английская революция XVII в. по существу не затронула феодального права, которое не изменилось в своей основе даже к началу XIX в., когда в большинстве стран Европы уголовное право подверглось серьезным изменениям и было приведено в соответствие с общественными отношениями буржуазного общества.

Значительное число преступных деяний в Англии в этот период преследовалось либо по нормам общего права, либо в соответствии с большим количеством статутов, устанавливавших ответственность за то же самое преступление (наказание за подлог было предусмотрено в 400 статутах). Система санкций отличалась чудовищной жестокостью. Свыше 200 статутов предусматривали в качестве единственной меры наказания смертную казнь, по большей части в ее квалифицированных видах (путем публичного сожжения, колесования, четвертования и т. п.). Смертная казнь признавалась «основным» наказанием, а все остальные – «второстепенными». К их числу относились каторжные работы, ссылка на галеры, заключение в тюрьму, публичная порка.

Движение за реформу уголовного права в конце XVIII – начале XIX в. привело лишь к отмене наиболее жестоких законов и к некоторому упрощению и упорядочению уголовного законодательства. И только в период между 1830 и 1880 гг. в результате последовательного издания ряда парламентских актов была осуществлена подлинная реформа уголовного законодательства, которая в основном приспособила уголовное право к потребностям капиталистического общества. В ходе реформы было отменено несколько сотен устаревших статутов, которые были заменены так называемыми консолидированными актами, предусматривающими ответственность за отдельные группы преступлений (кража, подлог, повреждение имущества, фальшивомонетничество, преступления против личности). Были отменены смертная казнь за имущественные преступления (кроме тех, которые

сопровождались применением насилия), членовредительские и позорящие наказания (клеймение, выставление у позорного столба и т. п.), хотя и сохранилась порка преступников. В 1857 г. была отменена распространенная в качестве меры уголовного наказания ссылка в колонии, главным образом из-за протестов со стороны местной буржуазии (например, Австралии). Взамен этого была законодательно закреплена система мест лишения свободы внутри страны, основными элементами которой стали каторжные работы и тюремное заключение.

Как в содержании реформы английского уголовного законодательства, так и в методах ее реализации (постепенность, половинчатость, нежелание полностью порвать с прошлым, подчеркнутое уважение к «традициям», растянута во времени и т. п.) сказались специфические для Англии приемы управления обществом. Вместе с тем попытка издания уголовного кодекса (УК) оказалась безрезультатной: составленный в 1877 г. известным юристом Дж. Стифеном по поручению лорда-канцлера и генерального атторнея проект не стал предметом рассмотрения в парламенте.

Дальнейшее развитие английского уголовного законодательства продолжается путем издания новых консолидированных актов либо актов, вносящих изменения в ранее изданные статуты. За последние десятилетия деятельность парламента в этой области значительно активизировалась, что объясняется прежде всего потребностями гибкой карательной политики в связи с существенным ростом преступности в стране.

Среди действующих в настоящее время английских уголовных законов подавляющую часть составляют акты, принятые в ходе реформы 1830–1880 гг. и после нее, хотя имеются и более ранние (старейший из действующих – Закон о государственной измене 1351 г.). Законодательство в области уголовного права в сопоставлении с нормами общего права ныне охватывает почти все основные институты Общей части уголовного права, за исключением определения конкретных форм виновности и критериев невменяемости, сформулированных в судебных прецедентах (в частности, вопрос о невменяемости подлежит решению по правилам, изложенным в постановлении палаты лордов как высшей судебной инстанции по делу Мак-Нотена 1843 г.). Юридически значимые признаки, характеризующие конкретные виды преступлений, также, как правило, содержатся ныне в соответствующих законодательных актах. Однако имеется ряд преступлений, в том числе тяжкое и простое убийства, признаки которых определяются по нормам общего права, а наказание устанавливается парламентскими актами.

К важнейшим действующим законам, регулирующим по преимуществу вопросы Общей части уголовного права, могут быть отнесены: Закон об уголовном праве 1967 г., в котором определена новая классификация уголовных преступлений и отменено традиционное деление их на фелонии и мисдиминоры;

Закон об уголовном праве 1977 г. с последующими дополнениями и уточнениями, определяющий ответственность за сговор и решающий некоторые другие вопросы Общей части; Закон о преступном покушении 1981 г., внесший существенные изменения в регулирование ответственности за предварительную преступную деятельность; Закон о компетенции уголовных судов 1973 г., в котором регулируются многие вопросы назначения наказаний; Закон о наказаниях за преступления 1997 г., направленный на усиление уголовной репрессии по делам о наиболее тяжких преступлениях; Закон об исправлении правонарушителей 1974 г., трактующий проблему целей и применения наказаний.

Большое число вопросов, относящихся к наказаниям, регулируется также нормами некоторых парламентских актов, периодически издающихся под названием "Законы об уголовном правосудии" (например, 1948, 1967, 1982, 1988, 1991 и 1994 гг.).

К важнейшим законам, которые по преимуществу определяют ответственность за конкретные виды или группы преступлений (ими же иногда регулируются и вопросы Общей части), относятся следующие: Закон об убийстве 1957 г.; Закон о преступлениях против личности 1861 г.; законы о половых преступлениях 1956, 1967, 1976, 1985, 1994 гг.; Закон о похищении детей 1984 г.; законы о краже 1968 и 1978 гг.; Закон о преступном причинении

ущерба имуществу 1971 г.; Закон о государственной измене 1951 г.; законы об охране государственной тайны (официальные секреты) 1911, 1920, 1939 и 1989 гг.; Закон об общественном порядке 1986 г.; Закон о ложных сообщениях 1988 г.; Закон о фальшивомонетничестве 1981 г.; законы о злоупотреблении наркотиками 1971 г. и о преступном распространении наркотиков 1986 г.; Закон о расовых отношениях 1976 г.; Закон о банковском деле 1979 г.; законы о дорожном движении 1988 г. и о нарушителях правил дорожного движения 1988 г.; Закон о контроле над загрязнением окружающей среды 1974 г.; Закон о диких животных и растениях 1974 г.; Закон о сторожевых собаках 1975 г.

Подготовка законопроектов в сфере уголовного права и процесса осуществляется созданной в 1965 г. Правовой комиссией для Англии (как отмечалось, аналогичная комиссия была учреждена и для Шотландии), которая готовит консолидированные акты по всем отраслям права, а также Комитетом по пересмотру уголовного законодательства, созданным еще в 1930-е гг., и различными королевскими комиссиями, которые изучают положение дел относительно определенной группы преступлений и вносят предложения по совершенствованию законодательства. В рамках Правовой комиссии с 1981 г. развернулась работа над составлением проекта УК для Англии и Уэльса, осуществляемая небольшой группой криминалистов-ученых. В 1984 г. эта группа вынесла на обсуждение специалистов доклад о кодификации уголовного законодательства и предварительный проект УК. После доработки в 1989 г. Правовая комиссия направила лорду-канцлеру проект УК для Англии и Уэльса. В его Общей части учтены нормы и статутного, и прецедентного права, регулирующие ныне соответствующие правовые институты. Особенная часть является в основном систематизацией действующего уголовного законодательства по определенным категориям преступлений. Сами составители проекта не ожидают его одобрения британским парламентом в ближайшее время, хотя и считают существенным аргументом в пользу его принятия наличие УК в США, Канаде, большинстве штатов Австралии и в других странах, входящих в систему общего права (правда, в самой Англии пока ни одна отрасль права не регулируется кодексом, охватывающим все ее институты).

Одно из важнейших преобразований английского уголовного права последних десятилетий – отмена деления преступных деяний на фелонии и мисдиминоры (см. *Фелония*, *Мисдиминор*) в Законе об уголовном праве 1967 г. Ранее, в 1945 г., были отменены различия между фелониями и «тризн» – государственной изменой, считавшейся особой категорией преступлений (например, все соучастники в ней признавались исполнителями преступления). Деление на фелонии и мисдиминоры имело архаичный характер, поскольку к фелониям относились преступные деяния, которые некогда карались смертной казнью и конфискацией имущества, а к мисдиминорам – все остальные. В результате в середине XX в. карманная кража в церкви могла быть признана фелонией, а опаснейшая мошенническая операция, причинившая огромные убытки, – мисдиминором. Отнесение же преступного деяния к той или иной категории имело весьма существенные процессуальные и иные последствия, не соответствовавшие ни его опасности, ни установленному в данный момент наказанию за него.

Отменив фелонии и мисдиминоры, английский законодатель определил новую классификацию преступных деяний. К «арестным» преступлениям отнесены деяния, за которые грозит лишение свободы на срок свыше 5 лет. В отношении них установлены особые правила производства ареста (отсюда и их название), позволяющие задерживать подозреваемого при отсутствии судебного приказа, введены также ограничения на освобождение под залог и др. Все остальные преступления названы «неарестными». Указанная градация влияет и на регулирование ряда уголовно-правовых институтов, например соучастия, ответственности за недонесение.

Существенное значение имеет также классификация преступных деяний, проводимая по процессуальным основаниям, – на преступления, преследуемые либо по обвинительному акту (дела о них рассматриваются судом присяжных), либо в порядке суммарного производства (дела о них рассматриваются магистратами), либо, наконец, деяния

"смешанной юрисдикции", которые могут преследоваться в любом из названных двух порядков.

Основные элементы нынешней системы наказаний в Англии – лишение свободы, probation и штраф. В качестве дополнительных санкций используются лишение прав на вождение автомобиля, на занятие определенной деятельностью и т. п., а также приказ о выполнении работы в общественных интересах в течение указанного времени (от 40 до 240 ч). Смертная казнь, которая по Закону об убийстве 1957 г. могла назначаться только за несколько видов тяжкого убийства, в 1965 г. была отменена временно, а в 1969 г. – постоянно, поскольку выяснилось, что временная отмена смертной казни не привела к росту тяжких убийств. В настоящее время в Англии продолжают действовать статуты, предусматривающие смертную казнь за государственную измену, пиратство и поджог королевских домов, но смертные приговоры по ним уже на протяжении нескольких десятилетий не выносятся.

Наказание в виде лишения свободы отбывается в учреждениях с различной строгостью режима, однако каторжные работы, прежде широко применявшиеся, с 1948 г. отменены. В Англии ведутся поиски новых форм лишения свободы, в частности путем создания "открытых тюрем" и в особенности учреждений для молодых правонарушителей. Законом о полномочиях уголовных судов 1973 г. ограничено их право назначать в приговоре лишение свободы лицам, не достигшим 21 года и ранее не судимых. Законом об уголовном правосудии 1991 г. подобные ограничения введены и по другим категориям граждан.

Probation (букв.: испытание) – наиболее распространенная, но не единственная форма условного осуждения в Англии. Она предполагает оставление осужденного на свободе под условием: не посещать определенных мест, воздерживаться от встреч с определенными лицами, оставаться дома в вечернее время, регулярно посещать церковь и др. Нарушитель условий probation, назначаемой обычно на срок до 3 лет, по представлению надзирающего за его поведением социального работника может быть подвергнут штрафу или иным мерам, не связанным с лишением свободы, в частности ему может быть вменено в обязанность являться на несколько часов в день в "центр посещений для молодых людей". С 1973 г. применяется также отсрочка в исполнении приговора к лишению свободы или к штрафу.

**Уголовный и гражданский процесс.** Источниками уголовно-процессуального права в Англии служат прежде всего законодательные акты, по большей части регулирующие одновременно и вопросы судоустройства. К их числу относятся законы о Верховном суде 1981 г., о магистратских судах 1980 г., о присяжных 1974 г. (с последующими изменениями), об обжаловании по уголовным делам 1968 г., а также законы об уголовном правосудии 1925 г. и ряда последующих лет, в том числе Закон 1988 г. Среди актов, изданных за последнее десятилетие, большое значение имеют Закон о преследовании за преступления 1985 г., Закон об отправлении правосудия 1985 г. и особенно Закон о полиции и доказательствах по уголовным делам 1984 г. (в нем подробно регламентируется деятельность полиции по расследованию преступлений, в том числе вопросы, связанные с производством обысков и арестов, предварительным заключением обвиняемых, рассмотрением жалоб на действия полицейских при расследовании, а также оценкой некоторых доказательств, в частности полученных с помощью компьютерных устройств). Важное значение имеют также Закон о полиции и магистратских судах 1994 г. и Закон об уголовном процессе и расследованиях 1996 г. Что касается норм прецедентного права, то и в области уголовного процесса, несмотря на обилие законодательных актов, их роль остается весьма существенной: она состоит и в толковании положений, в общей форме изложенных в отдельных актах, и в устранении пробелов в законодательстве.

Правовая комиссия, представившая в 1989 г. проект УК для Англии и Уэльса, предлагает в будущем, после принципиального одобрения проектов Общей и Особой частей УК, разработать в качестве третьей части этого же кодекса раздел под названием "Доказательства и процедура", т. е. по существу процессуальную часть общего и уголовно-процессуального кодекса (УПК). Однако подготовка этого раздела еще не

началась.

Источники гражданского процессуального права в Англии – прежде всего законодательные акты судеустройственного характера, определяющие структуру, компетенцию и некоторые вопросы деятельности судов соответствующих уровней (Закон о Верховном суде 1981 г., Закон о судах графств 1984 г., Закон о судах и юридических услугах 1990 г. и др.). Важную роль в регулировании гражданского судопроизводства играют законы об отправлении правосудия, в частности 1985 г., а также правила Верховного и других судов, которые разрабатываются создаваемыми для этого комитетами, состоящими из небольшого числа судей, иных высококвалифицированных юристов. Эти правила утверждаются лордом-канцлером (он же непосредственно возглавляет комитет по правилам Верховного суда) и вступают в силу, если их проекты не встречают возражений со стороны парламента.

**Шотландия.** Право Шотландии, которая была насильственно присоединена к Англии в середине XVII в., а официально объединена с нею в 1707 г., в силу исторических причин по-прежнему существенным образом отличается от английского права. Оно возникло как самостоятельная система принципов и судебных прецедентов на базе практики шотландских судов, использовавших применительно к местным условиям многие положения и институты римского права.

Последующее сильное влияние английской системы, дающее о себе знать и поныне, не изменило самостоятельной природы шотландского общего права. Оно специфично и по содержанию, и по терминологии, и в особенности по принципам применения его судами. В известном смысле оно обнаруживает больше сходства с континентальным правом, но и по отношению к нему представляет собой совершенно самостоятельную систему. Важная особенность шотландского общего права состоит в том, что оно включает не только судебные прецеденты, но и некоторые трактаты шотландских юристов, пользующихся исключительным авторитетом.

Наряду с общим правом все более возрастающую роль в качестве источника права Шотландии играют законодательство и подзаконные акты. Постепенное, но неуклонное расширение сферы законодательного регулирования приводит к усилению влияния английского права. В Шотландии действуют те акты британского парламента, которые либо содержат указание о том, что они распространяются на ее территорию, либо изданы только для Шотландии, что отражено в названии, например Закон об уголовном правосудии (для Шотландии). Сохраняют свое действие и многие акты, изданные некогда (до 1707 г.) существовавшим парламентом Шотландии. В 1999 г., впервые почти за 300 лет, в Шотландии проведены выборы и сформирован собственный парламента. Очевидно, его законодательная деятельность будет опираться на традиции шотландского общего права и опыт английского законотворчества.

В Шотландии регулирование отношений собственности, особенно земельной, где во многом сохраняются категории феодального права, существенно отличается от установлений действующего английского законодательства. В области торговых отношений и авторского права, напротив, влияние английской системы сказывается самым очевидным образом. Как и в Англии, в Шотландии получил широкое распространение институт доверительной собственности, однако его применение здесь имеет известные особенности.

Некоторые виды договоров, предусмотренные шотландским правом (заем, поклада), ведут свое происхождение от римского права, другие (купля-продажа, наем) регулируются по правилам, в основном совпадающим с английскими нормами. Ответственность же за правонарушения регулируется весьма своеобразно. В частности, здесь не находит применения институт строгой ответственности, позволяющий в Англии (при определенных обстоятельствах) не требовать доказательств вины правонарушителя.

В Шотландии традиционно допускается не только заключение брака путем религиозного обряда или гражданской регистрации, но и признание его действительным в результате фактического совместного проживания. В качестве оснований для развода предусматривается весьма широкий перечень обстоятельств. Относительно наследования

традиционно признается свобода завещания, ограниченная лишь обязательной долей для пережившего супруга и детей. Завещание, составленное в письменной форме, не требует присутствия свидетелей при его оформлении. С 1964 г. отменено сохранявшееся со средних веков преимущество в наследовании, которым пользовались старшие ("первородные") дети и лица мужского пола.

Уголовное право, как и большинство других отраслей шотландского права, остается некодифицированным. Круг деяний, признаваемых преступлениями, – определяется по большей части статутами, однако признаки большинства преступлений перечислены в нормах общего, а не статутного права. Многие вопросы Общей части уголовного права трактуются в Шотландии иначе, нежели в английском праве. Например, никогда не признавалась традиционная классификация преступных деяний на фелонии и мисдиминоры, существенно отличаются виды умысла и смягчающие обстоятельства, ответственность за соучастие определяется по иным правилам, чем предусмотрено английским правом, и т. п. Значительно отличается от английской и систематизация видов конкретных преступлений и их признаки, в том числе применительно к наиболее опасным и распространенным (убийства, кражи, мошенничество).

Испытывая влияние английского права, шотландское право оказывает, в свою очередь, обратное воздействие на него. За последние десятилетия некоторые положения, давно уже сформулированные в шотландском праве, были воспроизведены в английском уголовном законодательстве (например, институт уменьшенной вменяемости). Правовая комиссия для Шотландии в отличие от английской в настоящее время не ставит своей целью подготовку проекта УК, который пришел бы на смену нынешней системе источников уголовного права.

Уголовный процесс в своих основных чертах весьма существенно отличается от английского, и исторически он был более близким к французской системе судопроизводства. Юридическими источниками для него до недавнего времени служили Судебные правила 1936 и 1965 гг., однако британский парламент по представлению Правовой комиссии для Шотландии издал Закон об уголовном процессе (для Шотландии) 1975 г., представляющий собой, по существу, УПК, составленный в соответствии с шотландской системой права и вобравший в себя нормы как законодательства, так и прецедентного права. Важным дополнением к нему служат законы об уголовном правосудии (для Шотландии) 1980 и 1987 гг. Таким образом, в отличие от Англии нормы уголовного процесса в Шотландии ныне кодифицированы.

Гражданский процесс в Шотландии, прежде многое заимствовавший из римского права, ныне регулируется в основном некодифицированными законодательными актами и судебными правилами, в выработке которых важнейшая роль принадлежит Сессионному суду. Большое место в его регулировании занимают также нормы шотландского прецедентного права, своеобразно трактующие вопросы допустимости и оценки доказательств, а также ряд других процессуальных институтов.

**Северная Ирландия.** В Северной Ирландии, которая была отторгнута от Ирландии в 1921 г. и с тех пор остается административно-политической частью Соединенного Королевства, право имеет лишь некоторые отличия от собственно английского. В частности, суды Северной Ирландии используют в своей правоприменительной практике в качестве источников права не только британское законодательство, но и акты ирландского парламента, принятые до 1921 г., а также акты парламента Северной Ирландии, учрежденного в 1920 г. и распущенного британскими властями в 1972 г. Круг судебных прецедентов, используемых ими в качестве источников права, также более широк, поскольку включает в себя решения ирландских судов, принятые на территории всей Ирландии как до, так и после 1921 г. Что касается решений шотландских судов, то в Северной Ирландии они имеют силу лишь «убеждающего», а не «обязывающего» прецедента. В настоящее время британский парламента издаст для Северной Ирландии законы, как правило копирующие акты, принятые им для Англии и Уэльса.

Исключение составляют лишь акты чрезвычайного законодательства, вызванного к

жизни попытками решить проблемы Северной Ирландии насильственным путем, в том числе усиливая уголовную репрессию. Некоторые из них действуют только на территории Северной Ирландии, другие – на всей территории Соединенного Королевства и, наконец, имеются такие, которые действуют на всей территории, кроме Северной Ирландии. В чрезвычайных законах, в частности в законе "О предупреждении терроризма (временные положения)" 1989 г. (прежде действовали одноименные законы 1974, 1976 и 1984 гг.) и в законе "О Северной Ирландии (чрезвычайные положения)" 1978 г., как и в издававшихся с 1973 г. других законах под тем же названием, многие вопросы уголовного права и процесса регулируются особым образом. В них содержится перечень организаций, деятельность которых запрещена в Северной Ирландии или на всей территории Соединенного Королевства. Членство в этих организациях, их финансовая и иная поддержка караются в качестве серьезных самостоятельных преступлений. В отношении лиц, подозреваемых в принадлежности к запрещенным организациям либо в террористической деятельности, допускается превентивный арест на срок до 1 года и издание приказа о высылке либо запрете въезда на территорию Северной Ирландии или всего Соединенного Королевства сроком на 3 года. В сфере уголовного процесса эти акты периодически расширяли полномочия полиции производить аресты и обыски, вводили внесудебные или упрощенные формы рассмотрения некоторых категорий уголовных дел, существенно ограничили право на защиту и компетенцию суда присяжных. В 1996 г. был издан новый Закон о предупреждении терроризма.

### **СУДЕБНАЯ СИСТЕМА**

Высшая судебная инстанция в Соединенном Королевстве – Палата лордов. Она принимает к рассмотрению апелляции, главным образом по вопросам права, на постановления по гражданским и уголовным делам, вынесенные апелляционными инстанциями Англии и Уэльса, и только по гражданским делам – Шотландии. От имени Палаты лордов дела рассматриваются судом этой Палаты, который состоит из возглавляющего его лорда-канцлера, "ординарных лордов по апелляции" и тех пэров – членов Палаты лордов, которые в прошлом занимали высшие судебные должности, в том числе все бывшие лорды-канцлеры. "Ординарные лорды по апелляции" назначаются в Палату лордов из опытных юристов, как правило членов Апелляционного суда. Принято, чтобы 2 из них были шотландскими юристами. Их число составляет от 7 до 11 человек. Дела в суде Палаты лордов от имени всей Палаты рассматривают не менее 3 лордов, каждый из которых выступает с речью. Принятое большинством голосов заключение передается в суд, постановление которого было обжаловано: он и выносит окончательное постановление по делу в соответствии с рекомендациями Палаты лордов.

Верховный суд Англии и Уэльса, возглавляемый в качестве председателя лордом-канцлером, включает в себя три самостоятельных судебных учреждения – Апелляционный суд, Высокий суд и Суд короны. Апелляционный суд состоит из гражданского и уголовного отделений и рассматривает в коллегиях из 3 или более судей апелляции на постановления других судов. В него входят лорд-канцлер, бывшие лорды-канцлеры, лорд – главный судья (возглавляет гражданское отделение) и другие высшие судебные деятели, а также до 18 лордов – апелляционных судей. Высокий суд имеет три отделения – королевской скамьи, канцлерское и семейное. В него входят лорд-канцлер и другие высшие судебные деятели, а также до 80 рядовых судей. Отделение королевской скамьи занимается главным образом рассмотрением наиболее сложных гражданских дел по первой инстанции и апелляций – на приговоры магистратских судов. На правах составных частей Отделения королевской скамьи самостоятельно функционируют Суд Адмиралтейства, в котором рассматриваются споры по морским перевозкам, столкновениям кораблей и возмещению связанных с этим убытков, и Коммерческий суд, которому подсудны многие споры торгового характера. Канцлерское отделение рассматривает, чаще всего в качестве суда первой инстанции, гражданские дела, связанные с управлением имуществом, доверительной собственностью, деятельностью компаний, банкротствами и др.

На правах одной из составных частей Канцлерского отделения функционирует Патентный суд, который рассматривает обращения к нему ходатайства генерального контролера по вопросам патентов, дизайна и торговых марок. Семейное отделение занято в основном рассмотрением жалоб на решения магистратских судов по всем вопросам семейных отношений, в том числе развода, раздельного проживания супругов, выплаты алиментов, опеки и попечительства. Разбирательство дел по первой инстанции в отделениях Высокого суда проводится судьями единолично, рассмотрение апелляций – обычно в коллегиях из 2 или 3 судей. В Отделении королевской скамьи (при определенных условиях) дело может слушаться с участием присяжных.

Суд короны, созданный в 1971 г. взамен ряда прежних судебных учреждений, рассматривает по первой инстанции, обязательно с участием присяжных (в других английских уголовных судах присяжных нет), дела о преследуемых по обвинительному акту, т. е. о наиболее серьезных преступлениях, а также апелляции на приговоры и решения магистратских судов. Считающийся единым судом. Суд короны регулярно проводит заседания по своим округам, центры которых расположены в крупнейших городах Англии и Уэльса. Заседание суда присяжных проводится под председательством судьи с участием обычно 12 присяжных (ныне допускается 10 или 11 присяжных). Согласно Закону об уголовном правосудии 1967 г. вместо необходимого раньше единогласия присяжных для вынесения вердикта о виновности теперь допускается большинство голосов в 10 из 11 или 12 присяжных либо в 9 из 10. Оправдательные приговоры, вынесенные судом присяжных, апелляциям не подлежат. Если не требуется участие присяжных, дела в Суде короны рассматриваются судьями единолично. В качестве таковых в Суде короны выступают судьи Высокого суда, окружные судьи (их должность учреждена в 1971 г. для пополнения судейского корпуса Суда короны и судов графств), а также рекордеры – юристы, исполняющие обязанности судей "по совместительству". Апелляционные жалобы судьи или рекордеры рассматривают с участием 2–4 мировых судей.

Все названные суды относятся к категории высших. К низшим в Англии и Уэльсе относятся суды графств и магистратские суды. Суды графств (их насчитывается свыше 350) – основные органы гражданского правосудия, в которых по первой инстанции рассматривается около 90 % гражданских дел. Границы района, в котором действует соответствующий суд графства, определяются лордом-канцлером. Он же вправе упразднить, объединить или учредить новые суды графств. В каждом суде графства обычно имеются 1–2 постоянных судьи. Компетенция его ограничена по сравнению с Высоким судом, также рассматривающим гражданские дела по первой инстанции, размерами исков, различающимися в зависимости от категории иска (например, до 5 тыс. ф. ст. по искам из договоров и деликтов). Дела в судах графств слушаются окружными судьями или рекордерами в большинстве случаев единолично либо с присяжными, если судья удовлетворит заранее заявленное ходатайство об этом одной из сторон (число присяжных в суде графства – не менее 8). Решения судов графств могут быть обжалованы в Апелляционный суд, но только с согласия суда, вынесшего решение, и, как правило, лишь по вопросам права либо допустимости доказательств, а не по вопросам факта.

Магистратские суды рассматривают в суммарном порядке (без присяжных) основную массу уголовных дел (до 98 % в год). Они могут приговаривать осужденных к штрафу либо лишению свободы на срок, как правило, до 6 месяцев. Если магистраты приходят к выводу, что обвиняемый заслуживает более сурового наказания, они передают дело на рассмотрение Суда короны. Магистраты проводят также предварительное слушание по делам, преследуемым по обвинительному акту. В ходе этих слушаний они решают вопрос, имеется ли достаточно доказательств для предания обвиняемого Суду короны. Гражданская юрисдикция магистратов крайне ограничена и связана прежде всего с разбирательством споров о взыскании долгов и по некоторым вопросам семейного права. Магистраты, иногда по традиции называемые мировыми судьями (их насчитывается свыше 20 тыс.), в большинстве своем не являются профессиональными юристами и не обязательно имеют



юридическое образование. Они рассматривают дела лишь в коллегиях, чаще всего из 2–3 человек. Особую, достаточно малочисленную группу составляют платные магистраты: они назначаются лишь из юристов и рассматривают дела единолично. Некоторые магистратские суды по решению собрания судей получают право рассматривать дела о правонарушениях несовершеннолетних. В состав образуемого коллегией из 3 таких судей суда по делам несовершеннолетних обязательно включаются 1–2 женщины-судьи. Этот суд рассматривает дела о правонарушениях, совершенных подростками и молодыми людьми в возрасте до 21 года.

Наряду с названными судами общей юрисдикции в Англии и Уэльсе имеются специализированные суды различной компетенции, некоторые из которых носят название трибуналов, что подчеркивает, как правило, их второстепенное значение по сравнению с судами. В частности, в 1964 г. были учреждены промышленные трибуналы, состоящие из 3 членов (под председательством профессионального юриста). Они рассматривают споры между предпринимателями и работниками, в том числе жалобы на неправильное увольнение, на отказ в выплате пособий по беременности и родам и т. п. Решения промышленных трибуналов могут быть обжалованы в Апелляционный трибунал по трудовым спорам, учрежденный в 1975 г. Он состоит из судей Высокого суда или Апелляционного суда и дополнительных членов трибунала – специалистов либо представителей предпринимателей и работников. Апелляционный трибунал рассматривает также жалобы на постановления административных органов о регистрации профсоюзов и по другим вопросам трудовых отношений.

Особое место среди учреждений специальной юрисдикции занимает Суд по рассмотрению жалоб на ограничение свободы предпринимательства, учрежденный в 1956 г. Он рассматривает соглашения о ценах и условиях поставок товаров и услуг, с тем чтобы не допустить монополизации производства и торговли, а тем самым и искусственного удержания высокого уровня цен. Суд рассматривает иные жалобы на нарушения правил добросовестной торговой практики, а также разбирает просьбы об освобождении от налогообложения какого-либо вида товаров по соображениям общественного интереса. Суд состоит из 3 судей Высокого суда, по 1 – из Сессионного суда Шотландии и Верховного суда Северной Ирландии, а также 10 других лиц, назначаемых на 3 года из специалистов по вопросам производства и торговли. Дела в нем обычно рассматривают коллегии из 1 профессионального судьи и 2 специалистов.

В 1967 г. в В. была учреждена Служба парламентского уполномоченного по делам администрации. С помощью своих сотрудников он проводит расследования по жалобам на действия правительственных учреждений, обычно после соответствующего обращения к нему члена Палаты общин. О результатах такого расследования парламентский уполномоченный докладывает обратившемуся к нему депутату и соответствующему правительственному учреждению, а в некоторых случаях – Палате общин.

Все судебские должности в В. замещаются по назначению, а не в результате выборов. Судьи высших судов назначаются королевой по рекомендации лорда-канцлера, судьи низших судов – лордом-канцлером. Традиционно судьи высших судов назначались лишь из числа адвокатов привилегированной категории – барристеров, но за последнее время возможность занятия судебской должности более высокого уровня предоставлена (при определенных условиях) и солиситорам. Рекордером, т. е. частично занятым судьей, может быть назначен либо барристер с не менее чем 10-летним стажем, либо солиситор с таким же стажем. Судьи высших судов назначаются на должность пожизненно. В возрасте 72 и 75 лет, в зависимости от должности, они уходят в отставку, а до этого могут быть смещены со своего поста лордом-канцлером по причине недееспособности или за недостойное поведение. Рекордеры назначаются на свои должности на определенный срок. Мировые судьи уходят со своих постов практически по достижении 70, а платные магистраты – 65 лет, но и те и другие до этого могут быть смещены лордом-канцлером без указания причин.

Расследование уголовных дел осуществляется, как правило, полицией, которая в лице

начальников участков (главных констеблей) располагает широкими полномочиями отказаться от передачи дела в суд, ограничившись вынесением официального «предостережения» подозреваемому. Традиционно обвинение в английских судах по большинству уголовных дел поддерживалось либо полицией, либо отдельными гражданами, и только по наиболее серьезным преступлениям – ведомством директора публичных преследований. За последнее время в этой области произошли серьезные изменения. Закон о преследовании за преступления 1985 г. учредил для Англии и Уэльса службу государственных ("коронных") обвинителей, возглавляемую директором публичных преследований, который назначается генеральным атторнеем и работает под его руководством. Основная функция государственных обвинителей – поддержание обвинения в судах всех уровней по делам, расследованным полицией, а также (в некоторых случаях) возбуждение и участие в расследовании уголовных дел. Существенным дополнением в деятельности директора публичных преследований и государственных обвинителей служат функции директора управления по борьбе с крупными мошенничествами: его сотрудники ведут расследование и уголовное преследование по наиболее сложным делам.

Функции представителей сторон в гражданском процессе, защиты по уголовным делам и оказания иных юридических услуг выполняются адвокатами – барристерами и солиситорами.

Согласно принятому в 1990 г. закону в Англии появилась еще одна категория юристов, названных "адвокатами", – они имеют право выступать в суде в защиту интересов своих клиентов, а иногда и занимать судебские должности.

За последние годы большое развитие получила система оказания бесплатной или льготной юридической помощи малоимущим. Согласно принятому в 1988 г. закону Совет по юридической помощи неимущим, который назначается из опытных барристеров и солиситоров, учреждает с этой целью специальный фонд. Такая помощь в Англии оказывается как по уголовным, так и по гражданским делам, причем при необходимости проводится проверка имущественного положения лица, обратившегося за юридической помощью. Еще ранее, в 1986 г., был издан действующий ныне закон о бесплатной юридической помощи для Шотландии.

**Шотландия.** Судебная система Шотландии существенно отличается от английской и сохраняет по отношению к ней значительную самостоятельность. По уголовным делам в качестве высшей и окончательной инстанции выступает расположенный в Эдинбурге Высокий суд юстициариев (юстициарием в средние века на Британских островах называли чиновника, выполнявшего функции главы исполнительной либо судебной власти в отсутствие короля или по его поручению на территории Ирландии или Шотландии). Он состоит из возглавляющего его лорда – генерального судьи Шотландии, лорда – судьи-клерка и лордов – членов Высокого суда юстициариев. Судья этого суда вместе с 15 присяжными слушает по первой инстанции дела о наиболее серьезных преступлениях, преследуемых по обвинительному акту (такие процессы проводятся в Эдинбурге, Глазго и других городах Шотландии). В качестве апелляционной инстанции Высокий суд юстициариев в составе 3 или более его членов рассматривает жалобы на приговоры любых шотландских судов, в том числе и вынесенные судьей этого же суда.

Постановления Высокого суда юстициариев играют весьма важную роль в развитии шотландского уголовного права и процесса.

Высшая судебная инстанция по гражданским делам – Сессионный суд, заседающий в Эдинбурге. В его состав входят лорд – генеральный судья Шотландии (называемый в качестве его главы лордом – президентом Сессионного суда), лорд – судья-клерк (он стоит во главе одного из отделений Сессионного суда) и сессионные лорды, одновременно являющиеся членами Высокого суда юстициариев. Сессионный суд имеет внешнюю и внутреннюю палаты. Во внешней палате судьи рассматривают дела по первой инстанции либо единолично, либо с участием 12 присяжных. Во внутренней, состоящей из наиболее опытных и квалифицированных судей, в коллегиях из 4 членов рассматриваются жалобы на

решения суда внешней палаты. Постановления Сессионного суда в отличие от постановлений Высокого суда юстициариев могут быть обжалованы в британскую Палату лордов.

Важное звено судебной системы Шотландии – шерифские суды, относящиеся уже к системе низших судов. Шерифы – профессиональные судьи, они делятся на две категории: главных шерифов (каждый возглавляет одно из шерифств, на которые поделена вся территория Шотландии) и более многочисленных шерифов, иногда называемых шерифами-заместителями. В сфере уголовной юстиции и главный шериф, и шериф вправе рассматривать с участием 15 присяжных дела о преступлениях, преследуемых по обвинительному акту, либо же единолично – дела о преступлениях, преследуемых в порядке суммарной юрисдикции. По гражданским делам главный шериф рассматривает в основном жалобы на решения, вынесенные шерифами. В свою очередь рядовые шерифы рассматривают по первой инстанции основную массу гражданских дел: их компетенция не ограничена какой-либо суммой иска.

Низшая инстанция по уголовным делам в Шотландии – окружные суды, в которых либо единолично платные магистраты, либо 2 или более мировых судьи рассматривают дела о малозначительных правонарушениях. Платные магистраты и мировые судьи вправе разбирать также некоторые категории гражданских споров, чаще всего семейного характера.

Судьи шотландских судов назначаются на свои должности либо британским монархом по рекомендации государственного секретаря по делам Шотландии, либо, когда речь идет о мировых судьях, самим государственным секретарем.

В Шотландии в отличие от Англии и Уэльса давно уже существует развитая система органов публичного уголовного преследования. Ее возглавляют лорд-адвокат и выступающий в качестве его заместителя генеральный солиситор Шотландии, а на местах представляют прокураторы-фискалы. Органы публичного уголовного преследования по своему усмотрению принимают решение о целесообразности передачи в суд и поддержания обвинения по делу, расследованному полицией (наиболее сложные уголовные дела могут расследоваться прокураторами-фискалами). Обвинение в Высоком суде юстициариев поддерживают генеральный солиситор Шотландии или помощники лорда-адвоката. В шерифских, а иногда и в окружных судах обвинение поддерживается прокураторами-фискалами. Лорд-адвокат, генеральный солиситор и прокураторы-фискалы могут участвовать и в процессах по гражданским делам, выступая в защиту Короны либо "публичного интереса".

Функции защитников обвиняемого по уголовным делам и представителей сторон в гражданском процессе в Шотландии выполняют профессионально подготовленные юристы. Как и в Англии, они делятся на две категории – адвокатов (их профессиональное объединение называется Факультетом адвокатов) и солиситоров (они объединены в Юридическое общество Шотландии). Подобно английским барристерам, адвокаты имеют право выступать в любых судах и давать советы и заключения по адресованным им правовым вопросам. Наиболее опытные адвокаты по представлению лорда – генерального судьи назначаются королевскими советниками (назначение производится королевой). Солиситоры, прежде традиционно называемые "юридическими агентами", выполняют в основном функции поверенных и ведут работу по подготовке дел к слушанию. Они вправе выступать в шерифских и иных низших судах.

**Северная Ирландия.** Судебная система Северной Ирландии во многом копирует английскую. Верховный суд включает в себя Высокий суд (с отделениями королевской скамьи, канцлерским и семейным), Апелляционный суд и Суд короны. Все они наделены функциями, аналогичными функциям соответствующих английских судебных инстанций. Гражданские дела, кроме наиболее важных, рассматривают суды графств, малозначительные уголовные дела и некоторые мелкие гражданские споры – магистратские суды. Организация деятельности и процедура разбирательства дел в судах графств и магистратских судах несколько отличаются от принятых в английских судах.

Высшая апелляционная инстанция для судов колоний, зависимых территорий и некоторых государств, входящих в Содружество, – Судебный комитет Тайного совета, возглавляемый лордом-канцлером. Его суждения по спорным правовым вопросам, возникающим при рассмотрении конкретных судебных дел, носят характер рекомендаций, однако считаются весьма авторитетными.

*Решетников Ф.М.*

## **Вербальная нота**

ВЕРБАЛЬНАЯ НОТА (лат. *verbalis* – словесный; в дипломатическом обиходе означает бумагу, которая должна быть принята во внимание) – наиболее распространенная в современной дипломатической практике форма дипломатической переписки и дипломатических актов, представляющая собой изложение самого разнообразного круга вопросов – от политических до сугубо служебных- текущих двух- или многосторонних международных отношений. В.н. может содержать информацию протокольного характера (организация культурно-ознакомительных, рекреационных мероприятий, приглашение участвовать в торжествах, ритуальных акциях), запросы о предоставлении виз, касаться других проблем второстепенного порядка.

В.н. составляется в третьем лице от имени направляющего ее дипломатического представительства или ведомства внешних сношений одной страны соответствующему представительству или ведомству другой страны, не подписывается, имеет обычно небольшой объем – 1–2 страницы. Может служить в качестве сопроводительного письма к меморандуму или содержать напоминание об ожидании ответа на предыдущие ноты или устные демарши. В.н. начинается с полного наименования отправителя и получателя, после чего дается заглавие документа ("Вербальная нота") и следует обращение стереотипной формы: "Министерство иностранных дел свидетельствует свое уважение Посольству, и имеет честь сообщить.." В.н., являющаяся ответом на предшествующий дипломатический акт, после обращения содержит фразу: "В связи с нотой Посольства (Министерства иностранных дел) №.. от (указание даты).. имеет честь сообщить.."

Заключительная фраза В.н., именуемая комплиментом, обычно формулируется следующим образом: "Министерство (Посольство) пользуется случаем, чтобы возобновить Посольству (Министерству) уверения в своем самом высоком уважении". Комплимент опускается, если В.н. содержит протест по поводу неправомерных действий адресата, грубого нарушения его представителями норм поведения и т. п.

К категории В.н. относят также все шире используемые в практике обмена нотами послания правительств или глав государств друг другу. В большинстве случаев такие ноты не содержат обращения и заключительного комплимента.

Независимо от того, кто является конкретным отправителем В.н., любая из них рассматривается как официальная акция правительства соответствующей страны.

*Колосов М.Е.*

## **Вергельд**

ВЕРГЕЛЬД (нем. *Wergeld* – цена человека, рус. вира) – в варварских правдах денежное возмещение за убийство свободного человека. Возник как альтернатива кровной мести, постепенно вытесняя ее. Размер В. устанавливался соглашением сторон с учетом пола и возраста убитого. Варварские правды германцев сохраняли особую защиту женщин и детей, а также устанавливали повышенный В. за убийство знати, должностных лиц, священнослужителей. В. определялся в твердой денежной сумме (солидах) и уплачивался убийцей или его родственниками в определенных долях семье убитого, его родичам и королю. Несвоевременная уплата В. восстанавливала право пострадавшей стороны на непосредственную расправу с убийцей.

С развитием феодальных отношений в Западной Европе В. постепенно утрачивает свое значение, однако в различных формах сохраняется до XII–XIII вв.

## Вердикт

ВЕРДИКТ (лат. *vere dictum* – истинно сказанное) – в уголовном процессе решение коллегии присяжных заседателей по поставленным перед ней вопросам, включая основной вопрос о виновности подсудимого. Вынесение В. предшествует постановлению приговора председательствующим судьей. В отличие от приговора мотивы и основания принятых присяжными решений не указываются.

В. выносится коллегией присяжных заседателей, так же как и приговор судом, в совещательной комнате (ст. 451 УПК). Перед удалением в совещательную комнату для вынесения В. председательствующий обращается к присяжным заседателям с напутственным словом, в котором, в частности, разъясняется, что их В. может быть основан лишь на тех доказательствах, которые непосредственно исследованы в судебном заседании, никакие доказательства для них не имеют заранее установленной силы, их выводы не могут основываться на предположениях, а также на исключенных из рассмотрения доказательствах. Ход совещания при вынесении В. не протоколируется.

В Англии и большинстве штатов США для признания подсудимого виновным требуется вынесение присяжными единогласного решения. Процессуальный закон РФ этого не требует, а только призывает присяжных при обсуждении поставленных перед ними вопросов стремиться к принятию единодушных решений (такая формулировка заимствована из дореволюционного русского законодательства). В тех случаях, когда коллегия присяжных заседателей в течение трех часов после удаления в совещательную комнату не пришла к единодушному решению по поставленным перед ней вопросам, последние решаются открытым голосованием. При этом никто из присяжных заседателей не вправе воздержаться. Старшина подает свой голос последним.

Обвинительный В. считается принятым, если за утвердительные ответы на каждый из поставленных в нем 3 основных вопросов проголосовало большинство присяжных заседателей. Оправдательный В. считается принятым, если за отрицательный ответ на любой из поставленных в нем 3 основных вопросов проголосовало не менее 6 присяжных заседателей. Ответы на прочие вопросы определяются простым большинством, а если голоса разделились поровну, то принимается наиболее благоприятный для обвиняемого ответ. Ответ на каждый вопрос, поставленный в вопросном листе и подлежащий разрешению, должен представлять собой утвердительное «да» или отрицательное «нет» с обязательным пояснительным словом или словосочетанием, раскрывающим сущность ответа ("да, виновен"; "да, виновен, но без намерения лишить жизни", "нет, не доказано"; "да, заслуживает снисхождения" и т. п.). Ответы на вопросы вносятся старшиной присяжных заседателей в вопросный лист непосредственно после каждого из соответствующих вопросов. В случае если ответ на предыдущий вопрос исключает необходимость отвечать на последующий, старшина с согласия большинства присяжных заседателей вписывает после него слова "без ответа".

Если подсудимых по делу несколько, В. должен быть вынесен в отношении каждого из них.

После составления и подписания вопросного листа присяжные возвращаются в зал судебного заседания и старшина передает председательствующему вопросный лист с внесенными в него ответами. Если председательствующий не высказал замечаний на предмет ясности и непротиворечивости В., старшина провозглашает В., зачитывая вопросы, поставленные перед коллегией присяжных заседателей, и ответы на них. Так же, как и приговор, В. провозглашается публично, все присутствующие в зале выслушивают его стоя.

В. о невиновности подсудимого обязателен для председательствующего судьи и влечет постановление им оправдательного приговора. (В дореволюционном российском суде

коллегия из 3 судей выносила только обвинительный приговор в случае признания присяжными подсудимого виновным; в случае же оправдания приговор не постановлялся.) Вынесенный на основании В. о невиновности оправдательный приговор не должен содержать никакого обоснования и мотивировки, кроме ссылки на В.

Обвинительный В. обязателен для председательствующего судьи, за исключением случаев, предусмотренных УПК. Председательствующий судья квалифицирует содеянное в соответствии с обвинительным В. и установленными им обстоятельствами, не подлежащими установлению коллегией присяжных заседателей (предусмотренные соответствующими статьями УК в качестве квалифицирующих признаков прежняя судимость обвиняемого, его должностное положение и другие обстоятельства, требующие собственно юридической оценки). Если коллегией присяжных заседателей вынесен обвинительный В., а председательствующий судья признал, что по делу имеются достаточные основания постановить оправдательный приговор (ввиду того что не установлено событие преступления либо не доказано участие подсудимого в его совершении), выносится постановление о роспуске коллегии присяжных заседателей, вынесшей обвинительный В., и о направлении дела на новое рассмотрение в ином составе суда со стадии предварительного слушания. Обвинительный В. коллегии присяжных заседателей не препятствует постановлению оправдательного приговора, если председательствующий судья признал отсутствие в деянии состава преступления.

Если в В. указано, что виновный заслуживает снисхождения или особого снисхождения, судья, назначая наказание, обязан учесть мнение присяжных и при этом руководствоваться нормами ст. 460 УПК о верхних пределах назначаемого наказания.

В. может быть отменен судом вышестоящей инстанции вместе с приговором. Сам по себе В. не может быть объектом кассационного обжалования. Отмена приговора с оставлением без изменения В. законом не допускается, даже если ошибка в приговоре никоим образом не затрагивает правильности В.

*Крутских. В.Е.*

## **Верительная грамота**

ВЕРИТЕЛЬНАЯ ГРАМОТА (от глагола «верить»; фр. *lettre de creance* ) – дипломатический документ, официально удостоверяющий юридический статус назначаемого(аккредитуемого) в данное зарубежное государство дипломатического агента в качестве полномочного представителя главы государства, направляющего (аккредитуемого) это лицо. В.г. составляются в форме личного письма главы аккредитуемого государства главе принимающей страны, в котором после обращения к адресату, формулируемого в точном соответствии с его конституционным титулом, излагается просьба принять соответствующее лицо "верить всему тому, что он будет говорить и делать" от имени главы аккредитуемого государства. Нередко в В.г. подчеркивается желание направляющей стороны самим фактом назначения данного дипломатического агента "обеспечить и еще более укрепить дружественные отношения, существующие между двумя странами". Сообщаются далее полное имя, если есть – отчество, фамилия, дипломатический класс, социальные и иные титулы дипломатического агента.

В.г., подписываемые лично главой направляющего государства и скрепляемые подписью министра иностранных дел этой страны, вручаются адресату в торжественной обстановке в точном соответствии с правилами дипломатического протокола и этикета, принятыми в данной стране. Этими правилами детально регламентируются форма одежды, порядок следования кортежа вступающего в должность дипломатического агента к резиденции главы принимающего государства, ритуал встречи посла у входа в резиденцию, обмен приветствиями и речами, само вручение В.г., возможная последующая беседа, групповое фотографирование, процедура прощания и отбытия.

В.г., снабжаются только дипломатические агенты, имеющие класс послов и

посланников; поверенным в делах выдаются вместо В.г. письма министра иностранных дел аккредитуемого государства министру иностранных дел принимающей страны.

В.г. содержит лишь общие полномочия назначенного дипломатического агента.

В большинстве государств дата вручения В.г. рассматривается как момент начала осуществления дипломатическим агентом своей миссии. Она же считается отправной при определении его старшинства среди других членов дипломатического корпуса, имеющих такой же дипломатический класс или ранг.

*Волосов М.Е.*

## **Верховенство закона**

ВЕРХОВЕНСТВО ЗАКОНА – господство нормативного акта, принимаемого высшим законодательным органом страны, над иными подзаконными актами. В данном случае В.з. рассматривается как принцип законности, под которым понимается соответствие подзаконных нормативных актов и актов правоприменения предписаниям конституции и законам. Это означает, что ни один подзаконный акт не может противоречить закону, а акт правоприменения должен приниматься в точном соответствии с нормами закона.

Особая процедура принятия закона, регулирование им наиболее важных общественных отношений и предопределяют ту роль, которую он играет в правовой системе государства. В этом смысле принцип В.з. действует только в странах романо-германской системы права (к которым относится и РФ). В других правовых системах закон не занимает главенствующего места в ряду источников права, нередко уступая по значению (в теории или на практике) судебному прецеденту, религиозному предписанию или правовому обычаю.

Особый аспект имеет принцип В.з. в федеративных государствах, где он является выражением государственного суверенитета на всей территории страны. ФЗ имеют высшую силу по тем вопросам, которые отнесены к исключительному ведению федерации или совместному ведению. Ситуация, когда законы субъектов федерации противоречат общефедеральным, может привести к "войне законов" – крайне негативному и нежелательному явлению, подрывающему правовые основы федерального государственного устройства.

В.з. можно рассматривать и как формальный принцип правового государства (формальный потому, что в демократическом правовом государстве закон должен соответствовать праву). В данном контексте В.з. означает ограничение государства правовыми предписаниями, закрепленными в форме закона.

*Лит.: Малиновский А.А. Пути обеспечения верховенства закона//Советская юстиция, 1991, № 17.*

*Малиновский А.А.*

## **Верховный главнокомандующий**

ВЕРХОВНЫЙ ГЛАВНОКОМАНДУЮЩИЙ (верховный командующий) – высший начальник вооруженных сил государства как в военное, так и в мирное время. Впервые должность В.г. была учреждена в России в июле 1914 г. В.г., как правило, является главой государства, что обычно закрепляется в конституциях. Конституция РФ устанавливает, что В.г. Вооруженными Силами РФ является Президент РФ. Он может принять на себя непосредственное командование вооруженными силами в условиях войны. Он может также выступить в этой роли в случае агрессии или непосредственной угрозы агрессии, ввести на территории РФ или в отдельных местностях военное положение, о чем незамедлительно сообщается Совету Федерации Государственной Думе. Президент может непосредственно выступать как В.г. в условиях экстремальных ситуаций. Президент РФ выступает как В.г. вооруженными силами, когда он в соответствии со ст.83 Конституции РФ назначает и освобождает высшее командование Вооруженных Сил РФ. Реализуя свои конституционные полномочия, Президент утверждает военную доктрину РФ. Он является Председателем

Совета Обороны РФ, созданного в 1996 г. Правомочия Президента РФ как В.г. детализируются ФЗ РФ от 31 мая 1996 г. № 61-ФЗ "Об обороне" и Законом РФ от 5 марта 1992 г. № 2446-1 "О безопасности".

*Крутских В.Е.*

## **Верховный совет**

ВЕРХОВНЫЙ СОВЕТ (ВС) – наименование высших органов государственной власти СССР и РСФСР, союзных республик и автономных республик с 1936 по 1991 г.

ВС СССР – высший представительный орган государственной власти СССР, учрежденный Конституцией СССР 1936 г. Заменял Съезд Советов СССР и Центральный Исполнительный Комитет СССР (последний состоял из Союзного Совета и Совета Национальностей, что было учтено в структуре ВС). Срок полномочий по Конституции 1936 г. – 4 года. Состоял из двух равноправных палат – Совета Союза (СС) и Совета Национальностей (СН). Депутаты ВС избирались путем прямых выборов. Первые выборы состоялись в 1937 г. Согласно Конституции в СН избирались по 32 депутата от каждой союзной республики (с 1966 г., до этого – 25), по 11 – от каждой автономной республики, по 5 – от каждой автономной области, по 1 – от каждого национального (по Конституции 1977 г. – автономного) округа. В СС депутаты избирались по избирательным округам (первоначально по норме: 1 депутат от 300 тыс. населения).

Конституция 1977 г. установила, что палаты состоят из равного числа депутатов. А поскольку количество депутатов СН легко определялось по числу союзных и автономных республик, автономных областей и округов и составляло 750, то и в СС стало избираться 750 депутатов. Для того чтобы избирать это число депутатов, на очередных выборах приходилось повышать норму представительства (соответственно до 350 и 360 тыс.).

По Конституции 1977 г. срок полномочий ВС составлял 5 лет. ВС был правомочен решать все вопросы, отнесенные Конституцией к ведению СССР:

- принятие Конституции СССР, внесение в нее изменений; принятие в состав СССР новых республик, утверждение образования новых автономных республик и автономных областей;

- утверждение государственных планов экономического и социального развития СССР, государственного бюджета СССР и отчетов об их выполнении;

- образование подотчетных ему органов СССР.

Законы СССР, согласно Конституции 1977 г., принимались ВС или всенародным голосованием (референдумом), проводимым по решению ВС. Он также избирал Президиум ВС СССР, утверждал состав Совета Министров СССР, избирал Верховный Суд СССР, назначал Генерального прокурора СССР.

ВС проводил две сессии в год, каждая из которых длилась несколько дней. Палаты ВС образовывали постоянные комиссии, которые работали обычно в течение месяца перед очередной сессией.

Проводимые после 1985 г. политические реформы непосредственно отразились на структуре высших государственных органов СССР. Конституционной реформой 1 декабря 1988 г. в качестве высшего органа государственной власти был предусмотрен Съезд народных депутатов (СНД) СССР. Он состоял из 2250 депутатов. ВС был придан статус постоянно действующего законодательного, распорядительного (это слово было исключено 14 марта 1990 г.) и контрольного органа государственной власти СССР, избираемого Съездом и ему подотчетного. ВС по-прежнему состоял из СС и СН, равных по численности, однако она существенно снизилась.

Согласно ст. 112 Конституции СССР ВС ежегодно созывался на очередные – весеннюю и осеннюю – сессии продолжительностью, как правило, 3–4 месяца каждая. Помимо отдельных и совместных заседаний палат проводились заседания постоянных комиссий палат и комитетов ВС (депутатские органы, создаваемые обеими палатами на паритетных



началах). Таким образом конституционно закладывались начала парламентаризма и постоянной профессиональной депутатской деятельности в СССР.

Решение ряда ключевых вопросов переходит к Съезду: принятие Конституции и внесение в нее изменений, определение основных направлений внутренней и внешней политики СССР, утверждение перспективных государственных планов и важнейших общесоюзных программ экономического и социального развития СССР, избрание Председателя ВС СССР, утверждение Председателей Совета Министров СССР, Комитета народного контроля СССР, Верховного Суда СССР, Генерального прокурора СССР и Главного государственного арбитра СССР, избрание Комитета конституционного надзора (ККН) СССР и др. Съезд мог принимать также законы СССР, отменять акты ВС СССР, принимать решения о проведении референдума СССР.

ВС принимал подавляющее большинство законов СССР, обеспечивал единство законодательного регулирования на территории Союза, давал толкование законов Союза, формировал Совет Министров СССР и другие союзные органы (кроме ККН СССР), причем Председатель Совета Министров и руководители иных органов назначались ВС, а утверждались Съездом. ВС принадлежало право заслушивать отчеты образуемых и избираемых им органов, а также назначаемых или избираемых им должностных лиц. ВС представлял на утверждение Съезда проекты перспективных государственных планов и важнейших общесоюзных социально-экономических программ: сам же утверждал текущие планы и бюджет, осуществлял контроль за ходом их выполнения, утверждал отчеты о выполнении плана и бюджета, мог внести в них изменения.

К ведению ВС относились: определение основных мероприятий в области обороны и обеспечения государственной безопасности, объявление общей или частичной мобилизации, состояния войны, принятие решений об использовании воинского контингента СССР за рубежом. ВС издавал общесоюзные акты об амнистии, осуществлял другие полномочия.

ВС РСФСР – высший орган государственной власти РСФСР по ее Конституциям 1937 и 1978 гг. Депутаты ВС избирались по территориальным избирательным округам (первоначально по норме представительства, охватывавшей определенную численность населения). В связи с ростом населения росло и число депутатов ВС. Поэтому было решено установить твердую численность ВС. По Конституции 1978 г. он состоял из 975 депутатов.

Согласно ст. 104 Конституции ВС был правомочен решать все вопросы, отнесенные Конституцией СССР и Конституцией РСФСР к ведению РФ. К его исключительным правам относились: принятие Конституции РСФСР, внесение в нее изменений, утверждение государственных планов экономического и социального развития РСФСР, государственного бюджета РСФСР и отчетов об их исполнении, образование подотчетных ВС органов и др. Законы РСФСР принимались либо ВС, либо референдумом, проводимым по его решению. ВС проводил две сессии в год, образовывал постоянные комиссии.

Конституционная реформа 27 октября 1989 г. проводилась в существенно изменившейся обстановке. В качестве высшего органа государственной власти РСФСР был учрежден СНД, состоявший из 1068 депутатов. А ВС преобразован в орган СНД, постоянно действующий законодательный, распорядительный и контрольный орган государственной власти РСФСР.

Хотя в Конституции по-прежнему говорилось, что очередные сессии ВС проводятся два раза в год, работал он постоянно – каждая сессия длилась по 3–4 месяца. Постепенно ВС приобретал черты, характерные для парламента государства.

Изменилась внутренняя структура ВС – он стал двухпалатным. ВС состоял из равноправных Совета Республики (СР) и СН. Численный состав палат определялся исходя из параметров СН, в который входили 3 депутата от каждой автономной республики, 1 депутат от каждой автономной области и каждого автономного округа (всего от автономий – 63) и по 63 депутата от краев, областей, городов Москвы и Ленинграда. Таким образом, СН состоял из 126 депутатов, столько же депутатов было и в СР. Вместе с Председателем ВС, его первым заместителем и 3 заместителями насчитывалось 257 депутатов ВС. Это позволяло

организовать работу депутатов на постоянной профессиональной основе. Кстати, на той же основе работали и другие депутаты, не являвшиеся членами ВС (еще порядка 200).

ВС функционировал в качестве основного законодательного органа, хотя отдельные законы принимал и СНД. ВС утверждал государственные планы экономического и социального развития, государственный бюджет и отчеты об их выполнении, осуществлял функции контроля в отношении других государственных органов. Вначале ВС назначал Председателя Совета Министров РСФСР (его утверждал СНД), по предложению Председателя утверждал состав Правительства. С учреждением поста Президента у ВС осталось лишь право давать согласие на назначение Председателя Совета Министров.

Съезд и ВС вели постоянную борьбу с Президентом РФ за усиление своих позиций, особенно в части формирования исполнительных органов и контроля за их деятельностью. В декабре 1992 г. было установлено (в Конституции), что ВС дает согласие на назначение не только Председателя Правительства, но и министров иностранных дел, обороны, внутренних дел, безопасности. Закреплялась подотчетность Правительства не только Президенту, но и СНД и ВС. 21 сентября 1993 г. Президент прекратил деятельность СНД и ВС.

По Конституции 1993 г. функции парламента выполняет Федеральное Собрание, состоящее из Совета Федерации и Государственной Думы.

*Аваклян С.А.*

## **Верховный суд**

ВЕРХОВНЫЙ СУД – высшее судебное учреждение государства (в федерации – иногда также ее субъектов), возглавляющее систему общих судов или судебную систему в целом. В компетенцию В.С. входит рассмотрение дел о преступлениях высших должностных лиц и дел о наиболее важных государственных преступлениях. Кроме того, В.С. обычно является и высшей кассационной и (или)апелляционной инстанцией, в которую обжалуются решения всех нижестоящих судов страны. В некоторых государствах (например, США, Индии, Шри-Ланке, Японии) В.С. осуществляет также функции толкования конституции и конституционного контроля. В других государствах (например, Германии, РФ) названные функции осуществляются специальным конституционным судом. В федеративных государствах (где нет конституционного суда) в компетенцию В.С. входит разрешение споров между федерацией и ее субъектами, а также субъектов федерации между собой.

Определенная роль принадлежит почти всем В.С. в сфере правотворчества, поскольку за их решениями признается роль прецедента даже в странах континентальной правовой системы.

В разных государствах В.С. может иметь различные официальные названия: собственно В.С. - в Австрии, Ирландии, Исландии, Канаде, РФ, Верховный федеральный суд – в Германии, Верховный кассационный суд – в Италии, Ареопаг – в Греции, Государственный суд – в Эстонии, Федеральный суд – в Швейцарии и т. д.

В.С. обычно имеет сложную структуру, включающую в себя сенаты (палаты, коллегии) по отдельным категориям дел (гражданским, уголовным, конституционным), президиумы и т. п. В.С. Англии и Уэльса, возглавляемый в качестве председателя лордом-канцлером, включает в себя три самостоятельных судебных учреждения – Апелляционный суд, Высокий суд и Суд короны (см. *Великобритания* ).

Как правило, порядок формирования, а также основные функции (полномочия) В.С. определяются в основном законе (конституции) страны. Обычно судьи В.С. назначаются главой государства самостоятельно или с утверждением парламентом либо его отдельной палатой. Так, судей В.С. США назначает президент США с "совета и согласия" сената. В парламентских странах решающая роль при назначении судей В.С. принадлежит правительству (кабинету). При этом во многих странах предварительный отбор кандидатов на должности судей В.С. осуществляют органы судейского сообщества или специальные комиссии по делам судебной службы. В большинстве стран срок пребывания судьи в составе

В.С. ограничивается лишь достижением установленного законом возраста (обычно 65–70 лет).

Численный состав В.С. обычно невелик. Так, В.С. США состоит из 9 судей, В.С. Ирландии – 6, Высокий суд Австралии – 7, Государственный суд Эстонии -11, Верховный суд Японии – 15, Индии- 18. Членами В.с. являются профессиональные судьи, удовлетворяющие требованиям, предъявляемым к их квалификации. Главные из них – большой стаж работы по юридической специальности и безупречная репутация.

*Додонов В.Н.*

## **Верховный суд республики в составе РФ**

ВЕРХОВНЫЙ СУД РЕСПУБЛИКИ В СОСТАВЕ РФ – высший судебный орган республики. В отличие от иных судов субъектов РФ наделен правом законодательной инициативы, т. е. может входить в высшие представительные органы республики с предложениями о принятии новых законов и толковании действующих законов республики.

ВС республики – вышестоящий орган по отношению к районным судам республики; в свою очередь, он поднадзорен Верховному Суду РФ, который является по отношению к нему вышестоящим судом и вправе проверять законность и обоснованность принимаемых ВС республики решений.

ВС республики – среднее звено в системе федеральных судов общей юрисдикции. В состав ВС республики входят: председатель, заместители председателя, члены суда, народные заседатели. Судьи ВС республик назначаются на должность Президентом РФ по представлению Председателя ВС РФ, основанному на заключении квалификационных коллегий судей этих судов (оно должно быть согласовано с законодательными (представительными) органами государственной власти соответствующих субъектов РФ). Председатели и заместители председателей ВС республик назначаются на должность Президентом РФ по представлению Председателя ВС РФ (в свою очередь оно основывается на заключении Высшей квалификационной коллегии судей РФ и согласуется с законодательными (представительными) органами государственной власти соответствующих субъектов РФ). К кандидатам в судьи ВС республики предъявляются требования, общие для всех судов среднего звена судебной системы. Количественный состав судей ВС устанавливается высшим представительным органом республики, исходя из объема судебной работы, размеров территории, численности населения республики, количества районных судов.

ВС республики действует в составе:

- президиума ВС;
- судебной коллегии по гражданским делам;
- судебной коллегии по уголовным делам.

В компетенцию ВС республики входит:

- рассмотрение дел в качестве суда первой инстанции, в кассационном порядке, в порядке надзора, по вновь открывшимся обстоятельствам;
- осуществление надзора за судебной деятельностью районных судов;
- изучение и обобщение судебной практики, анализ судебной статистики.

В качестве суда первой инстанции ВС республики рассматривает дела о наиболее опасных преступлениях (тяжких и особо тяжких), за которые по закону может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 15 лет, пожизненное лишение свободы или смертная казнь; дела, переданные в данный суд по ходатайству обвиняемого и его защитника в целях обеспечения объективности судебного разбирательства.

ВС республики вправе принять к своему производству в качестве суда первой инстанции любое гражданское или уголовное дело, подсудное нижестоящему суду. Любое решение (приговор) ВС республики может быть обжаловано или опротестовано в ВС РФ.

В качестве надзорной инстанции ВС республики проверяет законность и

обоснованность приговоров и других решений районных судов, а также кассационных определений судебных коллегий самого ВС, которые вступили в законную силу.

Функции надзорной инстанции в ВС республики выполняет президиум суда, в состав которого входят председатель суда, его заместители и члены суда. Состав президиума утверждается Президентом РФ по представлению Председателя ВС РФ.

В соответствии с законом о судоустройстве президиум ВС республики помимо судебных функций:

– утверждает по представлению председателя суда из числа судей составы судебных коллегий по гражданским и уголовным делам;

– рассматривает материалы изучения и обобщения судебной практики и анализа судебной статистики; заслушивает отчеты председателей судебных коллегий о деятельности коллегий;

– рассматривает и решает вопросы о внесении представлений в высший представительный орган республики в порядке осуществления законодательной инициативы и о толковании законов.

Председатель ВС республик осуществляет общее организационное руководство его деятельностью: председательствует в судебных заседаниях коллегий и президиума, приносит протесты, руководит работой коллегий, организует работу по обобщению судебной практики и анализу судебной статистики, ведет прием граждан и организует работу суда по рассмотрению жалоб.

*Кашенов В.П.*

## **Верховный суд РФ**

ВЕРХОВНЫЙ СУД РФ – высший судебный орган по гражданским, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции, осуществляющий в предусмотренных ФЗ процессуальных формах судебный надзор за деятельностью этих судов. ВС РФ дает также разъяснения по вопросам судебной практики (ст. 126 Конституции РФ).

ВС РФ:

– возглавляет систему федеральных судов общей юрисдикции, представляя собой ее высшее звено;

– осуществляет судебную юрисдикцию на всей территории РФ;

– является окончательной судебной инстанцией по всем делам, отнесенным к его компетенции;

– вправе проверить в порядке надзора любое решение нижестоящего суда, включая военные и специализированные суды, по любому делу;

– направляет судебную практику, давая разъяснения по вопросам применения законодательства;

– обладает правом законодательной инициативы, выносит заключение о наличии в действиях Президента РФ признаков преступления.

Выполняя функцию судебного надзора за деятельностью судов общей юрисдикции, ВС РФ в установленной законом процессуальной форме обеспечивает отправление правосудия в точном соответствии с Конституцией РФ и федеральным законодательством, способствует судебной охране прав и свобод граждан.

Опираясь на изучение и обобщение судебной практики, ВС РФ разъясняет вопросы применения законодательства, ориентируя суды общей юрисдикции и другие государственные органы, общественные объединения, должностных лиц на правильное применение правовых норм.

В состав ВС РФ входят судьи и народные заседатели. Председатель ВС РФ назначается на должность СФ по представлению Президента РФ, основанному на заключении квалификационной коллегии судей ВС РФ. Заместители Председателя ВС РФ и другие судьи

назначаются на должность СФ по представлению Президента РФ, основанному на представлении Председателя ВС РФ и заключении квалификационной коллегии этого суда. Закон не ограничивает срок полномочий судей ВС РФ. Они могут быть лишены своих полномочий только квалификационной коллегией судей ВС в предусмотренных законом случаях.

Судьями ВС РФ могут быть граждане РФ, имеющие высшее юридическое образование и стаж работы по юридической профессии не менее 10 лет, достигшие возраста 30 лет. Помимо жизненного и профессионального опыта кандидаты на должности судей должны отвечать высоким нравственным требованиям.

Как правило, члены ВС РФ назначаются из числа председателей, заместителей председателей и членов судов субъектов Федерации, т. е. наиболее квалифицированных судей. В зависимости от занимаемой должности, стажа судебной работы и профессиональной подготовки им присваиваются второй, первый или высший квалификационные классы.

ВС РФ действует в составе:

- Пленума ВС РФ;
- Президиума ВС РФ;
- Судебной коллегии по гражданским делам;
- Судебной коллегии по уголовным делам;
- Военной коллегии.

Кассационной коллегии (рассматривает в кассационном порядке жалобы и протесты на приговоры и решения, вынесенные судебными коллегиями ВС РФ по первой инстанции).

В составе Пленума – Председатель ВС РФ, его заместители, все члены ВС РФ. В заседаниях Пленума участвуют Генеральный прокурор РФ (обязательно) и министр юстиции. Приглашенные лица вправе принять участие в обсуждении включенных в повестку заседания вопросов. Решения принимаются Пленумом открытым голосованием простым большинством голосов его членов.

Пленум созывается не реже 1 раза в 4 месяца. Заседания Пленума правомочны при наличии не менее 2/3, его состава.

Основная задача Пленума ВС РФ- формулировка разъяснений по вопросам практики применения законодательства. Пленум также утверждает по представлению Председателя ВС РФ составы судебных коллегий, секретаря Пленума из числа судей ВС РФ и Научно-консультативный совет при ВС РФ; рассматривает и решает вопросы о внесении представлений в порядке законодательной инициативы, а также о толковании законов; заслушивает сообщения о работе Президиума ВС РФ и отчеты председателей судебных коллегий ВС РФ о деятельности коллегий.

Президиум ВС РФ – высшая судебная инстанция в системе судов общей юрисдикции. Председатель ВС и его заместители входят в состав Президиума по должности, остальные члены Президиума назначаются СФ в том же порядке, что и другие судьи ВС РФ.

Заседания Президиума ВС РФ проводятся не реже одного раза в месяц и правомочны при наличии большинства членов Президиума.

Президиум ВС РФ рассматривает:

- судебные дела в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам;
- материалы изучения и обобщения судебной практики, анализа судебной статистики;
- вопросы организации работы судебных коллегий и аппарата суда.

Президиум ВС РФ осуществляет по протестам Председателя ВС РФ, Генерального прокурора РФ и их заместителей пересмотр судебных постановлений коллегий ВС РФ, вынесенных по первой, второй инстанциям и в порядке надзора. Решения Президиума являются окончательными и не могут быть опротестованы.

В заседаниях Президиума ВС РФ принимает участие Генеральный прокурор РФ или его заместитель, который поддерживает протест прокурора либо дает заключение по протестам Председателя ВС РФ или его заместителя. В соответствии со ст. 125 Конституции

РФ Президиум ВС РФ может направить в КС РФ запрос о соответствии Конституции РФ ФЗ и других указанных в этой статье правовых актов.

Структурные подразделения, выполняющие основной объем судебной работы в ВС РФ: Судебная коллегия по гражданским делам. Судебная коллегия по уголовным делам и Военная коллегия. Судебные коллегии рассматривают в пределах своих полномочий дела в качестве суда первой инстанции, в кассационном порядке, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам.

По гражданским делам ВС РФ может изъять любое дело из нижестоящего суда и принять его к своему производству в качестве суда первой инстанции. ВС РФ рассматривает по первой инстанции в порядке гражданского судопроизводства следующие дела:

- об оспаривании ненормативных актов Президента, ФС, Правительства РФ;
- нормативных актов федеральных министерств и ведомств, касающихся прав и свобод граждан;
- постановлений о прекращении полномочий судьи;
- о приостановлении и прекращении деятельности общероссийских и международных общественных объединений;
- об оспаривании решений и действий ЦИК по подготовке и проведению референдума, выборов Президента РФ и депутатов ФС;
- по решению споров, переданных ему Президентом РФ в соответствии со ст. 85 Конституции РФ, между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ, а также между органами государственной власти субъектов РФ.

ВС РФ подсудны уголовные дела, отнесенные к его подсудности ФЗ, а также дела особой сложности или особого общественного значения, которые он вправе принять к своему производству по собственной инициативе либо по инициативе Генерального прокурора РФ при наличии ходатайства обвиняемого.

В качестве суда второй инстанции судебные коллегии ВС РФ рассматривают дела по кассационным жалобам и протестам на не вступившие в законную силу приговоры и решения областных, краевых и равных им судов. В порядке надзора гражданские, уголовные и иные дела рассматриваются в ВС РФ в судебных коллегиях и в Президиуме ВС РФ.

В судебной коллегии по уголовным делам образована кассационная палата для рассмотрения в кассационном порядке приговоров судов присяжных.

Председатель ВС РФ наделен широкими полномочиями по направлению и организации работы возглавляемого им суда. Он председательствует на заседаниях Пленума и Президиума ВС РФ;

- приносит в установленном законом порядке протесты на решения, приговоры, определения и постановления по судебным делам и вправе приостанавливать их исполнение;
- организует работу по изучению и обобщению судебной практики;
- распределяет обязанности между заместителями Председателя ВС РФ;
- руководит организацией работы судебных коллегий и аппарата ВС РФ;
- ведет личный прием граждан и представителей организаций;
- организует оказание практической помощи нижестоящим судам, установление международных связей с судебными органами иных стран.

Заместители Председателя ВС РФ, являющиеся одновременно председателями соответственно Судебной коллегии по гражданским делам и Судебной коллегии по уголовным делам, организуют работу возглавляемых ими коллегий;

- образуют составы суда (палаты) для рассмотрения дел в судебных заседаниях коллегий;
- вправе истребовать дела из нижестоящих судов для изучения и обобщения судебной практики;
- представляет Пленуму ВС РФ отчеты о деятельности судебной коллегии.

*Кашенов В.П.*

## Вето

ВЕТО (лат. *veto* – запрещаю) – в современных государствах акт, приостанавливающий или не допускающий вступления в силу решения какого-либо органа. Наибольшее значение имеет В. как средство воздействия верхней палаты парламента на нижнюю или главы государства (монарха, президента) – на парламент, применяемое в законодательном процессе. Суть В. состоит в отказе верхней палаты или главы государства одобрить закон (законопроект), принятый соответственно нижней палатой, парламентом.

Применительно к главе государства в науке конституционного права принято различать абсолютное и относительное В.

Абсолютное (или резолютивное) В – такой отказ главы государства одобрить закон (законопроект), который не может быть преодолен парламентом. Абсолютное В. президента сегодня практически не применяется, хотя формально принадлежит, например, монархам Великобритании, Бельгии.

Относительное (или отлагательное) В. - право главы государства отклонить закон, переданный ему парламентом для подписания и обнародования. Мотивами В. являются обычно противоречие закона конституции, его несовершенство как правового документа, несогласованность с иными законами, необоснованность регулирования соответствующих отношений законом, материальная и организационная необеспеченность выполнения закона, несоблюдение парламентом установленной процедуры рассмотрения и принятия закона.

Отказ главы подписать и опубликовать закон, принятый парламентом, может быть преодолен голосованием, проводимым по итогам повторного обсуждения закона в парламенте, его палатах; при этом может требоваться в одних странах простое (например, Италия, Венгрия и др.), в других – квалифицированное (например, США, РФ и др.) большинство голосов членов парламента (его палат) от общего их числа.

В США действует так называемое "карманное В." президента – если до перерыва сессии Конгресса остается менее 10 дней, которые отводятся президенту для подписания законопроекта, президент может оставить его неподписанным, и тогда Конгресс принимает этот законопроект на следующей сессии.

В некоторых странах (например, Франция, Казахстан) у президента есть право так называемого выборочного В., когда он накладывает В. на отдельные статьи и положения законопроекта.

В РФ право относительного В. принадлежит СФ. Он может отклонить ФЗ, принятый ГД. Палаты могут создать согласительную комиссию для преодоления возникших разногласий, после чего закон подлежит повторному рассмотрению в ГД. В случае ее несогласия с решением СФ ФЗ считается принятым, если при повторном голосовании за него проголосовало не менее 2/3 от общего числа депутатов ГД.

Право относительного В. принадлежит и Президенту РФ. Получив принятый ФЗ, он в течение 14 дней подписывает и обнародует его. Если Президент в течение 14 дней с момента поступления ФЗ отклонит его, то ГД и СФ вновь рассматривают закон. Если при повторном рассмотрении закон будет одобрен в ранее принятой редакции большинством не менее 2/3 голосов в каждой из палат, он подлежит подписанию Президентом в течение 7 дней и обнародованию.

Как правило, понятия "В.", "абсолютное В.", "относительное В." и др. являются категориями науки конституционного права и далеко не всегда включаются в законодательные акты. В частности, они не включены в терминологию Конституции РФ.

*Авакьян С.А.*

## Вече

ВЕЧЕ (общеслав.; от старослав. *вет* – совет) – народное собрание у восточных славян; орган государственного управления и самоуправления Руси. Упоминания о созыве В.

содержатся в летописях 997 г.(Белгород), 1016 г. (Новгород), 1068 г. (Киев), 1097 г. (Владимир Волынский), 1147 г. (Звенигород Галицкий), 1157 г. (Ростов, Суздаль, Владимир на Клязьме), 1159 г. (Полоцк), 1175 г.(Переяславль-Залесский), 1185 г. (Смоленск).

Как правило, на В. обсуждались вопросы войны и мира; кандидатуры князей, посадников (в Новгороде – также тысяцких, архиепископов, архимандритов). В Новгородской и Псковской феодальных республиках В. принадлежала высшая законодательная и судебная власть. У новгородского В. в распоряжении также находились финансы и земельный фонд. В. собиралось на специально отведенных местах (обычно у соборов или церквей). В большом городе могло быть несколько вечевых собраний. Решения принимались большинством присутствовавших. По мере усиления великокняжеской власти в Северо-Восточной Руси и в ходе формирования Русского централизованного государства В. постепенно упразднялись. В. в Новгороде ликвидировано в 1478 г., в Пскове – в 1510 г.

## **Вещественное доказательство**

**ВЕЩЕСТВЕННОЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВО** – процессуально-правовое наименование материального объекта, которым может быть предмет, вещество, документ при условии, что информация о его свойствах или признаках, зафиксированная в протоколах следственных и судебных действий, заключениях экспертов, позволяет подтвердить или опровергнуть обстоятельства, подлежащие доказыванию.

В действующих отраслях законодательства существуют различия в определении В.д., что связано с характером тех задач, которые решаются в рамках этих отраслей. Наиболее полно понятие В.д., процесс его получения, исследования, хранения изложены в УПК, где под В.д. понимаются "предметы, которые служили орудиями преступления, или сохранили на себе следы преступления, или были объектами преступных действий, а также деньги и иные ценности, нажитые преступным путем, и все другие предметы, которые могут служить средствами к обнаружению преступления, установлению фактических обстоятельств дела, выявлению виновных либо к опровержению обвинения или смягчению ответственности" (ст. 83 УПК).

В.д. должны быть подробно описаны в протоколах осмотра, по возможности сфотографированы и приобщены к делу особым постановлением лица, производящего дознание, следователя, прокурора или определением суда. В.д. должны храниться при уголовном, деле, а если в силу их громоздкости или иных причин это невозможно, они должны быть сфотографированы, опечатаны и храниться в месте, указанном лицом, производящим дознание, следователем, прокурором, судом, о чем в деле должна иметься соответствующая справка. При передаче дела от органа дознания следователю или от одного органа дознания либо следователя другому, а равно при направлении дела прокурору и в суд либо при передаче дела из одного суда в другой В.д. препровождаются вместе с делом, за исключением случаев, когда они не могут храниться при уголовном деле.

Понятие В.д. является условным в связи с тем, что непосредственно самим В.д. невозможно доказать обстоятельства, подлежащие установлению. В качестве доказательства используется только информация о свойствах, признаках материального объекта, зафиксированная в протоколах следственных действий, заключениях экспертов. В случае если такая информация может быть использована в качестве доказательства, вышеуказанным постановлением (определением) материальный объект признается В.д. и приобщается к материалам уголовного дела.

Материальные объекты, документы, впоследствии признаваемые В.д., добываются, как правило, в результате проведения таких следственных действий, как осмотр места происшествия, обыск, выемка, а также поступают от должностных лиц в качестве приложения к сопроводительному письму. В.д. хранятся до вступления приговора в законную силу или до истечения срока на обжалование постановления или определения о прекращении дела. В тех случаях, когда спор о праве на вещь подлежит разрешению в



порядке гражданского судопроизводства, В.д. хранятся до вступления в законную силу решения суда. В отдельных случаях В.д. могут быть возвращены их владельцам и до истечения сроков, отведенных на вступление решений в законную силу, если это возможно без ущерба для производства по делу. В.д., подвергающиеся быстрой порче, осматриваются немедленно в месте их обнаружения; если они не могут быть возвращены владельцу, сдаются в соответствующие учреждения для использования по назначению. При необходимости они возмещаются владельцу предметами того же рода и качества или последнему уплачивается их стоимость.

В приговоре, определении или постановлении о прекращении дела должен быть решен вопрос о В.д., при этом:

- орудия преступления, принадлежащие обвиняемому, подлежат конфискации и передаются в соответствующие учреждения или уничтожаются;

- вещи, запрещенные к обращению, передаются в соответствующие учреждения или уничтожаются;

- вещи, не представляющие никакой ценности и не могущие быть использованными, подлежат уничтожению, а в случае ходатайства заинтересованных лиц или учреждений могут быть выданы им;

- деньги и иные ценности, нажитые преступным путем, по приговору суда обращаются в доход государства, а остальные вещи выдаются законным владельцам, а при не установлении последних переходят в собственность государства;

- спор о принадлежности этих вещей подлежит разрешению в порядке гражданского судопроизводства;

- документы, являющиеся В.д., остаются при уголовном деле в течение всего срока хранения последнего либо передаются заинтересованным учреждениям.

В гражданско-процессуальном законодательстве В.д. определяются как "предметы, которые могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для дела. Лицо, представляющее вещественное доказательство или ходатайствующее о его истребовании, обязано указать, какие имеющие значение для дела обстоятельства могут быть установлены этим доказательством" (ст. 68 ГПК). Лицо, ходатайствующее перед судом об истребовании какой-либо вещи в качестве В.д. от лиц, участвующих или не участвующих в деле, должно описать эту вещь и указать причины, препятствующие самостоятельному ее получению, и основания, по которым оно считает, что вещь находится у данного лица или организации. В.д., требуемые судом от граждан или организаций, доставляются непосредственно в суд. Суд может выдать лицу, ходатайствующему об истребовании В.д., запрос на право его получения для последующего представления в суд. В.д. хранятся в деле или по особой описи сдаются в камеру хранения суда. Вещи, которые не могут быть доставлены в суд, хранятся в месте их нахождения. Они должны быть подробно описаны, а в случае необходимости сфотографированы и опечатаны. Суд принимает меры к сохранению вещей в неизменном состоянии. Порядок возврата (распоряжения) В.д. в основном аналогичен установленному в уголовном процессе.

В арбитражно-процессуальном законодательстве В.д. определены в качестве предметов, которые своим внешним видом, внутренними свойствами, местом их нахождения или иными признаками могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для дела (ст. 62 АПК). В.д. хранятся в арбитражном суде (в месте их нахождения).

В административно-процессуальном законодательстве в перечне доказательств упомянуты В.д., но само их определение отсутствует (ст. 231 КоАП). Регламентирован лишь порядок досмотра и изъятия вещей и документов. Так, досмотр вещей, ручной клади, багажа, орудий охоты и рыбной ловли, добытой продукции и других предметов осуществляется, как правило, в присутствии лица, в собственности или владении которого они находятся. В случаях, не терпящих отлагательства, указанные вещи и предметы могут быть подвергнуты досмотру с участием двух понятых в отсутствие собственника (владельца). О досмотре вещей составляется протокол. Вещи и документы, являющиеся орудием или

непосредственным объектом правонарушения, обнаруженные при задержании, личном досмотре или досмотре вещей, изымаются уполномоченными на то должностными лицами. Изъятые вещи и документы хранятся до рассмотрения дела об административном правонарушении в местах, определяемых органами (должностными лицами).

*Комлев Б.А.*

## **Вещные права**

**ВЕЩНЫЕ ПРАВА** – субъективные права гражданские, объектом которых является вещь, обеспечивающая субъекту возможность удовлетворять свои потребности, непосредственно воздействуя на вещь. В этом главное отличие В.п. от обязательственных прав (реализация последних требует определенного поведения обязанного лица). В вещном правоотношении обязанные лица конкретно не определены, а содержание обязанности состоит в воздержании от любого действия, которое может уничтожить или умалить В.п. Оно характеризуется также предоставлением его субъекту права следования и преимущества. В случае утраты вещи помимо своей воли собственник вправе отыскивать ее у любого незаконного владельца (его требование следует за вещью). В.п., как правило, присущ бессрочный характер.

В.п. создают правовые рамки отношений между субъектами гражданского права по поводу вещей.

В.п. имеют единый исторический источник – римское право и предоставляют их обладателю исключительное господство над вещью. Объем В.п. может быть абсолютным (например, право собственности – лат. *jus in re*) (см. Абсолютные права) или ограниченным (права на чужие вещи – лат. *jura in re alie-na*) (см. Ограниченные вещные права).

В отличие от обязательственных прав (перечня которых в законодательстве не существует) не могут быть установлены В.п., не предусмотренные нормами закона. В числе ограниченных В.п. ст. 216 ГК РФ упоминает:

- право пожизненного наследуемого владения землей;
- право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком;
- право хозяйственного ведения;
- право оперативного управления;
- сервитуты.

В ГК РФ названы и другие В.п. Это принадлежащее учреждению право самостоятельно распоряжаться имуществом. залог недвижимости (ипотека), право члена кооператива на кооперативную квартиру до ее выкупа, права членов семьи собственника жилого помещения на пользование этим помещением, права пожизненного проживания в жилом помещении, принадлежащем другому лицу, по договору или на основании завещательного отказа. В законодательстве РФ отсутствуют такие ограниченные В.п., как эмпфитевзис, узуфрукт и суперфаций. Специальное регулирование В.п., составляющих содержание права собственности: прав владения, пользования и распоряжения имуществом, осуществляется в рамках различных институтов гражданского права – права собственности (владельческая защита), договора (например, защита владения нанимателя вещи), наследование (например, владение душеприказчика).

В законодательстве других стран владение рассматривается как особое В.п. со специальной регламентацией.

В.п. – первооснова гражданского оборота. В связи с этим, когда речь идет о наиболее ценных объектах В.п., закон требует обеспечения распознаваемости этих прав для третьих лиц. Особенно это касается объектов недвижимости. Необходимо четкое обозначение такого объекта, определение вещного права основного субъекта (собственника) и ограниченных В.п. третьих лиц, если таковые установлены. Согласно ст. 131 ГК РФ право собственности и другие В.п. на недвижимые вещи. равно как и ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в Едином государственном

реестре.

В.п. возникает с созданием объекта и прекращается при его уничтожении. В.п. может возникнуть по давности владения (давность приобретательная).

*Залесский В.В.*

## Вещь

ВЕЩЬ – материальный, физически осязаемый предмет, имеющий экономическую форму товара и потому являющийся объектом гражданского оборота. В. являются также наличные деньги и ценные бумаги (ст. 128 ГК РФ). В число В. включаются различные виды энергетических ресурсов и сырья, произведенных или добытых человеческим трудом и в силу этого ставших товаром. Так, объектом гражданских, прав, в частности права собственности, не может быть атмосферный воздух в его естественном состоянии. Становятся товаром и объектом гражданского оборота воздух или его составные части, измененные либо обособленные под воздействием труда человека (нагретый воздух – пар, "сжиженный воздух" – газ, "сжатый воздух" с помощью компрессора и т. д.).

Земельные участки, участки – недр и лесов, обособленные водные объекты, участки континентального шельфа, богатства морской экономической зоны и другие природные ресурсы, которые, как правило, не являются результатами труда (если не считать специально улучшенных, например, мелиорированных земель или искусственных лесопосадок), тоже относятся к категории В. В праве РФ оборотоспособность этих видов В. определяется законодательством о земле и других природных ресурсах.

Оборотоспособность В., т. е. признанная законом возможность их перехода от одних лиц к другим (ст. 129 ГК РФ). - это главный критерий их юридической классификации, предопределяющий правовой режим В. Этот режим устанавливается не для В., а для субъектов гражданского оборота, совершающих по поводу данных материальных благ различные юридически значимые действия. Именно этим, а не своими физическими свойствами отличаются друг от друга различные В. как объекты гражданского оборота.

В. как имеющие товарную форму предметы материального мира становятся объектами права собственности и других вещных прав. Обязательственные отношения, хотя и могут быть связаны с В., но имеют своим непосредственным объектом соответствующие действия обязанной стороны (должника), например, в обязательствах купли-продажи, аренды, подряда, перевозки грузов, причинения вреда имуществу. Обязательственные права требования или пользования сами не могут стать объектами вещных прав. Так, невозможно осуществить куплю-продажу бездокументарных ценных бумаг (т. е. определенных прав требования, не закрепленных в документарной, вещественной форме) либо их «истребование» от неуправомоченного приобретателя (но можно произвести возмездную уступку прав или предъявить требование о признании соответствующего права).

В. не являются объекты так называемой интеллектуальной собственности – нематериальные результаты творческой деятельности, а также средства индивидуализации товаров и их производителей (промышленные права, или промышленная собственность) и коммерческая информация, составляющая служебную или коммерческую тайну.

Правовой режим разных групп В. не может быть одинаковым и зависит от целей их применения, свойств и экономических характеристик. Правовой режим В. - основа их классификации на следующие группы:

- средства производства и предметы потребления;
- недвижимое имущество (см. *Недвижимость*) и движимое имущество;
- индивидуально-определенные В. и определенные родовыми признаками;
- отдельные В., их совокупности и комплексы;
- В. делимые и неделимые;
- В. потребляемые и непотребляемые;
- плоды и доходы;

- заменимые и незаменимые;
- В., допущенные к гражданскому обороту и ограниченные или изъятые из оборота.

Деление В. на средства производства и предметы потребления основано на их различии по экономическим характеристикам, физическим свойствам и целевому назначению. Средства производства подлежат отражению на балансах юридических лиц, в бухгалтерском учете, требуют фиксации их принадлежности определенному субъекту и установления их стоимости. Последняя определяется как остаточная, балансовая, рыночная или иная. Для предметов потребления по общему правилу гражданское законодательство таких требований не содержит.

Среди В. как объектов гражданских прав выделяют совокупности и комплексы, которые могут включать четыре разновидности:

- совокупность В. и отдельная В.;
- главная В. и принадлежности;
- составные части и запасные части;
- имущественные комплексы.

Совокупность В. - это группа однородных либо разнородных В., которые выполняют свое экономическое, хозяйственное назначение не по отдельности, а совместно.

Примеры совокупностей: мебельный гарнитур, сервиз, набор различных инструментов (слесарных, плотницких и др.). По общему правилу такая совокупность рассматривается как единый объект. Однако допускается заключение сделок по поводу отдельных предметов из совокупности, например распродажа мебели из гарнитура.

В качестве совокупности выступают парные В. - пара обуви, перчаток, лыж, лыжных палок и т. п. Хотя они рассматриваются в качестве единого объекта, в определенных случаях возможно отчуждение одного предмета из пары.

При уничтожении или повреждении одной из В., входящих в совокупность, потерпевший может требовать ее замены на новую совокупность, либо замещения стоимости не одной В., а совокупности В.

Разделение на главную В. и принадлежности основано на том, что принадлежность предназначена для обслуживания главной В. и призвана обеспечивать удобство и надежность использования последней. Например, часы – главная В., браслет – принадлежность. Юридические последствия такой классификации следующие: принадлежность следует судьбе главной В., если законом или договором не установлено иное; при купле-продаже главной В. принадлежность передается безвозмездно, если иное не установлено законом или соглашением сторон.

Деление В. на составные и запасные части обусловлено тем, что они выполняют разные функции по отношению к изделию в целом. Составные части конструктивно связаны с основным объектом. Они неразделимы в экономическом и функциональном значении (двигатель автомобиля, его передние и задние подвески и пр.). Юридически основной объект не может существовать без составных частей. И технически, и юридически они нераздельны. В том случае, когда допускаются сделки с отдельными составными частями, весь объект рассматривается как сумма запасных частей.

Запасные части предназначены для замены некоторых составных частей. Юридическим следствием выделения запасных частей в обособленную группу является констатация того, что основной объект может существовать без запасных частей. Поэтому допускаются отдельные самостоятельные сделки с запасными частями как таковыми.

*Суханов Е.А., Павлов В.П.*

## **Взаимное страхование**

см. *Страхование* .

## **Взаимный принцип**

**ВЗАИМНОСТИ ПРИНЦИП** – один из принципов международного права, вытекающий из более общего принципа суверенного равенства государств. В соответствии с В.п. международные договоры должны заключаться на основе равноправия и взаимности выгод и обязательств. В международном частном праве В.п. означает предоставление иностранным гражданам (юридическим лицам) определенных прав и льгот в данном государстве при условии, что его граждане (юридические лица), находящиеся в соответствующих государствах, пользуются аналогичными правами и льготами. Такая взаимность может быть установлена внутренним законом или международным договором.

## **Взятничество**

**ВЗЯТОЧНИЧЕСТВО** – термин, охватывающий два самостоятельных состава должностных преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления – получение взятки и дачу взятки.

В. как социальное явление – наиболее объективный показатель коррумпированности общества. Во всех странах В. рассматривается как серьезное преступление. В РФ статистические данные о В. традиционно входят в число основных характеристик состояния преступности.

В УК содержатся две статьи, предусматривающие ответственность за В. Статья 290 УК – получение должностным лицом лично или через посредника взятки в виде денег, ценных бумаг, иного имущества или выгод имущественного характера за действия (бездействие) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц, если такие действия (бездействие) входят в служебные полномочия должностного лица либо оно в силу должностного положения может способствовать таким действиям (бездействию), а равно за общее покровительство или попустительство по службе или за незаконные действия (бездействие).

Наиболее строго карается получение взятки лицом, занимающим государственную должность РФ или государственную должность субъекта РФ, а равно главой органа местного самоуправления, а также если данное преступление совершено группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, либо неоднократно, с вымогательством взятки, или в крупном размере. Крупным размером взятки признаются сумма денег, стоимость ценных бумаг, иного имущества или выгод имущественного характера, превышающие 300 МРОТ.

Под государственными должностями РФ понимаются должности, устанавливаемые Конституцией РФ, ФКЗ и ФЗ для непосредственного исполнения полномочий государственных органов, а под государственными должностями субъектов РФ – должности, устанавливаемые конституциями или уставами субъектов РФ для непосредственного исполнения полномочий государственных органов.

За дачу взятки должностному лицу лично или через посредника ответственность предусмотрена ст. 291 УК.

Лицо, давшее взятку, освобождается от уголовной ответственности, если имело место вымогательство взятки со стороны должностного лица или если лицо добровольно сообщило органу, имеющему право возбудить уголовное дело, о даче взятки (примечание к ст. 291 УК).

Вымогательством считается не всякое требование должностного лица передать взятку, а лишь такое, которое сопровождается угрозой причинить вред правоохраняемым интересам гражданина при отказе последнего дать взятку. Если должностное лицо требует передать взятку, угрожая отказом удовлетворить незаконную просьбу гражданина, то вымогательством такое требование не является и гражданин, передавший взятку, от уголовной ответственности не освобождается.

Заявление расценивается как добровольное, только если взяткодатель не знает о том, что правоохранительные органы уже располагают информацией о совершенном им преступлении. Заявление может быть сделано по любым мотивам, вплоть до страха перед

разоблачением.

*Яни П.С.*

## **Виза**

ВИЗА (лат. *visum* – просмотренное) – 1) специальная письменная и виктимология (или) штемпельная отметка, проставляемая в заграничном паспорте или ином документе, удостоверяющем личность физического лица; означает предоставление этому лицу разрешения на въезд в пределы соответствующего иностранного государства или выезд с его территории, а также на транзитный проезд через данное государство. Въездные, выездные и транзитные В. выдаются на определенный срок. Функция выдачи въездных В. возлагается на зарубежные органы внешних сношений государства, в подавляющем большинстве – на консульские представительства и лишь в странах, где консульства не учреждены, эту работу (за совершение которой взимается особый сбор) могут осуществлять и дипломатические представительства через свои консульские отделы.

Система выдачи В. любого рода предназначена для того, чтобы государство имело возможность контролировать и оперативно регулировать приток (отток) иностранцев на его территорию. Согласно Консульскому уставу СССР от 25 июня 1976 г. консулы имеют право выдавать, продлевать, погашать В. на въезд в РФ, выезд из нее и транзитный проезд через ее территорию, а также вносить изменения в выданные В.

Между некоторыми странами устанавливается безвизовый порядок въезда, выезда и транзита. Такая практика существует, в частности, в рамках ЕС и между большинством стран Латинской Америки, а также на основании заключенного 9 октября 1992 г. рядом стран-членов СНГ Соглашения о безвизовом передвижении граждан СНГ.

Нормативными актами устанавливается, что документом, дающим право на въезд или выезд, может служить общегражданский заграничный паспорт и проставляемая в нем въездная или выездная В. Для въезда, выезда и пребывания на территории подавляющего большинства государств установлен безвизовый порядок в отношении лиц, обладающих дипломатическими или служебными паспортами, а также паспортом моряка, который наделяет последнюю категорию лиц правом пребывания на территории государства порта заходов судна.

2) В. дипломатическая – проставляемая ведомством внешних сношений данного государства, его дипломатическим или консульским представительством особая отметка в паспорте соответствующего лица (дипломатического агента), означающая признание за ним дипломатического статуса, т. е. что это лицо обладает дипломатическими привилегиями и иммунитетами. Это касается глав государств и правительств, ведомств внешних сношений, других высших должностных лиц государства, членов правительственных делегаций на международных дипломатических конференциях, лиц, облеченных чрезвычайными миссиями межгосударственного характера, командированных за границу дипломатических сотрудников ведомства внешних сношений, дипломатических курьеров и др. Предоставляемая в целях облегчения выполнения соответствующим лицом его официальных служебных функций, В. дипломатическая в порядке международной вежливости может быть дана и в случае, когда указанное лицо намерено пересечь границу иностранного государства неофициально, в поездке по частным делам. В исключительном случае может быть выдана и лицу, которое дипломатическим паспортом не обладает. Наличие В. в документе, удостоверяющем личность данного индивида, предполагает, что в отношении такового должно быть проявлено особое внимание со стороны властей государства его пребывания, повышенное уважение, а выполнение формальностей, обычно сопровождающих перемещение физических лиц через границу, сведено к минимуму и произведено в самой учтливой форме; должны предприниматься все возможные меры для предупреждения каких бы то ни было посягательств на личность, свободу и достоинство владельца вышеуказанного документа.

Лицу, обладающему В. дипломатической, не предоставляется каких-либо преимуществ и льгот в отношении таможенного оформления и таможенного контроля, если, однако, это лицо не располагает специальным документом – открытым листом (фр. *laissez-passer* – пропуск). При наличии открытого листа лицу, следующему через границу, предоставляется право на свободное и беспошлинное перемещение имеющегося у него багажа. Этот документ представляет собой просьбу ведомства внешних сношений данного государства к его таможенным и пограничным властям об оказании всяческого содействия держателю такого листа.

*Волосов М.Е.*

## **Византийское право**

ВИЗАНТИЙСКОЕ ПРАВО (греко-римское право) – правовая система Византийской империи (VI–XV вв.), основу которой составила кодификация Юстиниана (см. *Свод Юстиниана*). Сложилось путем преобразования и постепенного приспособления к нуждам восточной империи римского права. Для В.п. был характерен дуализм церковного и светского права (нормы их содержались в особых сборниках – "Номоканонах"), Исторически В.п. было заимствовано феодальным правом Армении, Грузии, некоторых стран Европы и Азии.

## **Виктимология**

ВИКТИМОЛОГИЯ (лат. *victima* – жертва и греч. *logos* – учение) – криминологическое учение о жертве преступления, о типичных свойствах физических и юридических лиц, превращающих их в объекты преступных посягательств и определяющих характер и степень их криминальной уязвимости, а также о способности жертв преступлений самостоятельно защищать свои интересы от преступных посягательств и средствах повышения этой способности.

Жертва преступления – это физическое или юридическое лицо, подвергшееся преступному посягательству. Криминологическое понятие жертвы преступления охватывает также возможную, потенциальную его жертву. Потенциальная жертва преступления – это лицо, обладающее такими свойствами, которые повышают вероятность преступного посягательства на него в сравнении с другими однородными с ним социальными субъектами.

Способность индивидуальных свойств повышать криминальную уязвимость объекта преступного посягательства именуется виктимностью, а способность снижать эту уязвимость – антивиктимностью.

Криминологическое понятие жертвы преступления шире правового понятия потерпевшего. Жертва преступления может быть реальной или потенциальной, невыявленной или скрытой от учета, прямой или косвенной.

Изначально акцент в изучении жертв преступлений был сделан на выявлении тех их качеств, которые "вызывают огонь на себя", т. е. способствуют совершению преступления или даже его провоцируют.

Виктимность понималась как свойство определенной личности, которое провоцирует или облегчает преступное поведение. Виктимное поведение при этом определяется как рискованное, неосмотрительное, легкомысленное, распущенное, провокационное, опасное для его субъекта и т. д.

В последующем виктимность стала пониматься не только как морально-психологическая, но и как социальная характеристика (социальное положение, место в производственных, бытовых, семейных, досуговых и иных межличностных отношениях, социальный статус или социальная роль, повышающие вероятность преступного посягательства в отношении данной личности). Было обнаружено, что само положение в обществе безотносительно к личностным качествам занимающего его лица и

его поведению повышает вероятность совершения против него преступлений определенного вида. Классические примеры виктимных социальных статусов – сторож, кассир, инкассатор. Виктимны в РФ такие лица, как сожительница в фактической семье и осужденный за изнасилование в местах лишения свободы.

Международное сообщество, защищая права и свободы гражданина, в своих договорах, соглашениях и иных правовых актах выделяет социальные статусы женщины, ребенка, престарелого и инвалида как обладающие повышенной виктимностью в семье и в силу это требующие особой защиты от семейно-бытовых преступных посягательств.

Выделяется также виктимность социальных статусов в иных сферах жизнедеятельности: наемного труда, бытовой, досуговой, сексуальной.

Виктимными могут быть и юридические лица. Компьютерные преступления наносят ущерб банкам и их клиентам, в значительной части являющимся юридическими лицами.

Способность к самозащите проявляется в криминальных ситуациях. Любая криминальная ситуация обладает определенным виктимным потенциалом. В то же время В. выделяет в их ряду виктимные, которым присущи свойства, ставящие потенциальную жертву преступления в положение, резко сужающее ее возможности к самозащите. Примеры виктимных ситуаций: неосвещенная территория в ночное время, заброшенный дом, безлюдная тропа или дорога, пустой товарный вагон. Это – стационарные ситуации. Есть и динамичные виктимные ситуации, например, конфликт в семье или среди солдат срочной службы. В криминальных межличностных конфликтах виктимны-ми бывают обычно обе стороны.

При всем многообразии этого явления следует выделить первичную и вторичную виктимность.

Первичная, или объективная, виктимность – это типичные свойства физических или юридических лиц, превращающих их в объект преступных посягательств.

Вторичная, или субъективная, виктимность – это типичные свойства физических или юридических лиц, снижающие их способность самостоятельно обеспечивать свою защиту.

*Антонов-Романовский Г.В.*

## **Вина**

**ВИНА** – психическое отношение лица к своему противоправному поведению (действию или бездействию) и его последствиям; означает осознание (понимание) лицом недопустимости (противоправности) своего поведения и связанных с ним результатов. В. - необходимое условие юридической ответственности. В соответствующих отраслях права предусмотрены формы В. и их влияние на меру ответственности.

В административном праве под В. понимается психическое отношение лица к своему противоправному деянию (действию или бездействию), признаваемому законом административным правонарушением (проступком). В. - необходимое условие административной ответственности; она означает, что административный проступок может быть совершен только умышленно или неосторожно.

Административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо сознавало противоправный характер своего действия или бездействия, предвидело его вредные последствия, желало или сознательно допускало их наступление (ст. 11 КоАП). В диспозиции ряда составов административных правонарушений прямо указывается на умышленный характер деяний (умышленное повреждение или срыв печати (ст. 188 КоАП)).

В ряде составов нет прямых указаний на умышленный характер деяний, но совершить их можно, только сознавая характер действий и предвидя возможность наступления вредных последствий. К таким составам относятся: обман потребителей в небольшом размере (ст. 150.3 КоАП), злостное неповиновение законному распоряжению или требованию работника милиции (ст. 165 КоАП) и др.

В составах административных правонарушений, которые могут быть совершены как



умышленно, так и по неосторожности (нарушение правил водопользования – ст. 59 КоАП), умышленная форма В. может служить основанием для применения более строгой меры (в рамках установленных законом санкций).

Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия или бездействия, но легкомысленно рассчитывало на их предотвращение либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть (ст. 12 КоАП).

Вопросы о форме (степени) В. решаются с учетом конкретных обстоятельств и возможностей нарушителя (возраст, жизненный опыт, образование, профессия, стаж работы, профессиональные навыки и умения, состояние здоровья, степень экстремальности ситуации, в которой действовало лицо, и т. п.).

От неосторожной В. при административной ответственности отличается невинное нарушение запретов – случай, при котором лицо не должно было и не могло предвидеть наступление нежелательных последствий, наступивших в результате действия или бездействия.

*Колодкин Л. М.*

## **Вина в гражданском праве**

ВИНА В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ – по общему правилу необходимая составляющая гражданского правонарушения, обуславливающая применение гражданско-правовой ответственности. Ответственность без вины составляет исключение и применяется только в прямо установленных законом случаях.

Традиционно понятие вины в отечественном гражданском праве совпадает с понятием вины в уголовном праве. Вина – психическое отношение лица к своему действию (противоправному поведению) и его результату (нарушению договора, причинению вреда, неосновательному обогащению), правовое содержание которого составляет желание или нежелание наступления противоправного результата, возможность или невозможность предвидения этого результата и его избежания. Формами вины считаются умысел и неосторожность, т. е. лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, отвечает при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Однако лицо признается невинным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Заключенное заранее соглашение, устранившее или ограничивающее ответственность за умышленное нарушение обязательства, ничтожно.

ГК РФ сохранил содержавшееся в ст. 222 ГК РСФСР упоминание о различных формах вины – умысле и неосторожности. Однако закон не расширяет (по сравнению с предшествующим законодательством) числа случаев, когда применение мер гражданско-правовой ответственности зависит от формы вины; наоборот, из-под принципа ответственности за вину им выводится целая сфера правоотношений. Поэтому при определении вины решающее значение имеет не субъективное отношение лица к своему

поведению, а его фактические действия.

Некоторую специфику имеет содержание вины в деликтном праве, регулирующем обязательства вследствие причинения вреда. Поскольку при этом речь не идет о нарушении обязательства (которое только возникает из этого факта), при определении невинности нельзя руководствоваться правилом ст. 401 ГК РФ (далее – ГК) о принятии лицом всех необходимых мер для надлежащего исполнения обязательства. Ст. 1064 ГК ограничивается указанием о том, что лицо, причинившее вред, освобождается от его возмещения, если докажет, что вред причинен не по его вине. Так, считается невинным гражданин, причинивший вред, если будет доказано, что он не мог понимать значения своих действий или руководить ими, если только он сам не привел себя в такое состояние (ст. 1078 ГК).

Характерной особенностью В. в г.п. является применение понятие виновности не только к физическим, но и к юридическим лицам, а также другим субъектам гражданского права. Поскольку организации не обладают собственной психикой, их вина всегда производна от вины их сотрудников. Это правило сформулировано в ст.402 ГК: действия работников должника по исполнению его обязательства считаются действиями должника; должник отвечает за эти действия, если они повлекли неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства.

Вина – это один из элементов в системе, составляющей понятие гражданского правонарушения (в науке – условия или основания гражданско-правовой ответственности). Наряду с виной в эту систему входят: факт совершения противоправного деяния; наличие вреда; причинная связь между деянием и наступившим вредом. Вопрос о вине лица может быть возбужден только в том случае, когда доказаны первые три условия ответственности: противоправное деяние, вред и причинная связь между ними.

Если в уголовном праве вину определяет только суд (до этого действует презумпция невинности), то в гражданском, если доказаны первые три условия, – наличие четвертого, вины, предполагается до тех пор, пока заинтересованное лицо не докажет обратное (презумпция виновности). Поскольку таким лицом является причинитель вреда (нарушитель обязательства), законодательство на него и возлагает бремя доказывания собственной невинности (ст. 401. 1064 ГК).

Несмотря на установленное ГК общее правило ответственности за вину и презумпцию виновности правонарушителя, в нем же в некоторых случаях специально подчеркивается, что ответственность определенных лиц за те или иные правонарушения наступает только "при наличии их вины". Таковы:

а) ответственность родителей, усыновителей и опекунов по сделкам малолетних и за причиненный ими вред (ст. 28, 1073 ГК);

б) ответственность родителей, усыновителей и попечителей за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет при отсутствии у причинителей доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда (ст. 1074 ГК);

в) ответственность за вред, причиненный гражданином, признанным недееспособным, опекуна или организации, обязанной осуществлять за ним надзор (ст. 1076 ГК);

г) ответственность основного общества (товарищества) по долгам обанкротившегося дочернего общества или за убытки, причиненные дочернему обществу (ст. 105 ГК);

д) ответственность за ненадлежащее содержание и хранение чужого безнадзорного скота (ст. 230 ГК);

е) ответственность производителя сельскохозяйственной продукции (ст. 538 ГК);

ж) ответственность энергоснабжающего предприятия за перерыв в подаче энергии (ст. 547 ГК).

ГК установлены также случаи, когда вина в причинении вреда не предполагается, а должна быть доказана:

а) ответственность лица, которое ввело в заблуждение своего контрагента по сделке, впоследствии признанной недействительной по иску этого контрагента (ст. 178 ГК), – вину доказывает контрагент, введенный в заблуждение;

б) ответственность арендатора транспортного средства, механизмов, устройств или оборудования по регрессному иску арендодателя, возместившего вред, причиненный третьим лицам арендатором, пользовавшимся указанным предметом аренды (ст. 640 ГК), – вину доказывает арендодатель;

в) ответственность должностного лица органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры или суда, причинившего вред по регрессным искам лица, которое этот вред возместило, – РФ, ее субъекта или муниципального образования (ст. 1081 ГК), – вина должностного лица в причинении вреда должна быть установлена приговором суда, вступившим в законную силу.

В некоторых случаях законодатель возлагает ответственность за гражданское правонарушение вне зависимости от того, имеется ли (доказана ли) вина причинителя (нарушителя). Принципиальная возможность такой «безвиновной» ответственности закреплена в ст. 1064 ГК. В ГК предусмотрены также и конкретные случаи такой ответственности:

а) ответственность стороны за последствия собственного заблуждения при совершении сделки, по иску которой сделка признана недействительной, перед другой стороной – в размере реального ущерба, причиненного фактом признания сделки недействительной, если только первая не докажет, что заблуждение возникло по вине потерпевшей стороны (ст. 178 ГК);

б) ответственность ломбарда за утрату и повреждение заложенных вещей (ст. 358 ГК);

в) ответственность должника за нарушение обязательств, возникших из предпринимательской деятельности (ст. 401 ГК), кроме случаев, когда правонарушитель осуществляет предпринимательскую деятельность по производству сельскохозяйственной продукции и энергоснабжению (ст. 538 и 547 ГК);

г) ответственность продавца товара с гарантией качества за недостатки этого товара (ст. 476 ГК);

д) ответственность перевозчика за неподачу транспортных средств и за задержку отправления пассажира (ст. 794 и 795 ГК);

е) ответственность отправителя груза за неиспользование поданных транспортных средств (ст. 794 ГК);

ж) ответственность профессионального хранителя за утрату, недостачу или повреждение предмета хранения (ст. 901 ГК), кроме случая охраны безнадзорного скота (ст. 230 ГК);

з) ответственность банка за несохранность содержимого сейфа по договору хранения ценностей в банке с предоставлением клиенту индивидуального банковского сейфа (ст. 922 ГК);

и) ответственность гостиницы за утрату денег, иных валютных ценностей, ценных бумаг и других драгоценных вещей постояльца, принятых гостиницей на хранение либо помещенных постояльцем в предоставленный ему гостиницей индивидуальный сейф (ст. 925 ГК);

к) ответственность доверительного управляющего за убытки, причиненные контрагентам по договору доверительного управления (ст. 1022 ГК);

л) ответственность РФ, ее субъектов и муниципальных образований за вред, причиненный гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ (ст. 1070 ГК);

м) ответственность гражданина за вред, причиненный им жизни или здоровью, в момент, когда он был не способен понимать значения своих действий или не мог руководить ими (может быть возложена судом с учетом имущественного положения потерпевшего и причинителя, а также других обстоятельств дела) (ст. 1078 ГК);

н) ответственность владельца источника повышенной опасности за вред, причиненный таковым (ст. 1079 ГК);

о) ответственность лица, хотя и не являющегося владельцем источника повышенной опасности, но завладевшего им посредством противоправных действий, – за вред, причиненный этим источником (ст. 1079 ГК);

п) ответственность продавца или изготовителя товара (исполнителя работы или лица, оказывавшего услуги) за вред, причиненный жизни, здоровью либо имуществу вследствие конструктивных, рецептурных или иных недостатков товара, работы или услуги, а также вследствие недостоверной или недостаточной информации о товаре (работе, услуге) при условии приобретения потерпевшим товара (результата работы или услуги) в потребительских целях (ст. 1095 и 1098 ГК);

р) ответственность за причинение морального вреда в случаях, когда таковой стал следствием:

- причинения вреда жизни или здоровью источником повышенной опасности;
- незаконного осуждения, привлечения к уголовной ответственности, применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде;
- наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ;
- распространения сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию (ст. 1100 ГК).

Количество случаев, когда при гражданской ответственности учитывается форма (степень) вины причинителя вреда, незначительно.

Так, степень вины правонарушителя принимается во внимание судом при определении размеров компенсации морального вреда в ситуации, когда вина является основанием ответственности за причинение морального вреда (ст. 151 и 1101 ГК).

Степень вины учитывается при рассмотрении иска из регрессного требования причинителя вреда, возместившего совместно причиненный вред, к другим причинителям, а при невозможности определить степень вины каждого закон предполагает всех виновными в равной степени и одинаково ответственными (ст. 1081 ГК) (о случаях, когда на ответственность оказывает влияние степень вины не причинителя, а потерпевшего, см. *Встречная вина* ).

В некоторых случаях незаконные (противоправные) действия одного лица порождают ответственность другого. Такие случаи могут быть предусмотрены нормами закона или соглашением сторон. Типичный пример последнего – договор поручительства, содержание которого составляет обязанность третьего лица (поручителя) отвечать за нарушение основного обязательства его должником. Законом установлены следующие случаи ответственности за правонарушения третьих лиц:

а) ответственность родителей, усыновителей или опекунов малолетних по их сделкам, а также за причиненный ими вред (ст. 28 и 1073 ГК);

б) ответственность основного общества (товарищества), виновного в банкротстве дочернего общества по долгам последнего (ст. 105 ГК);

в) ответственность основного общества (товарищества) за убытки, причиненные дочернему обществу, перед его участниками (акционерами) (ст. 105 ГК);

г) ответственность родителей, усыновителей и попечителей за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет при отсутствии у причинителей доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда (ст. 1074 ГК);

д) ответственность за вред, причиненный гражданином, признанным недееспособным, опекуна или организации, обязанной осуществлять за ним надзор (ст. 1076 ГК);

е) ответственность индоссантов и иных лиц, поставивших подписи на векселе или чеке, за нарушение вексельного или чекового обязательства прямым должником или плательщиком (ст. 147 и 885 ГК, ст. 9, 15, 32, 47 и 55 Положения О переводном и простом векселе).

Лит.:

- Бернштейн Д.И.* Проблема так называемой ответственности без вины в советском праве//Сб. статей асп. Ташкентского Гос. ун-та. Вып. 253. Ташкент, 1964;
- Арул В.А.* Вина как субъективное основание гражданско-правовой ответственности//Уч. зап. Тарт. ун. – та. Вып.758. Тарту, 1986. С. 40–51;
- Илларионова Т.И.* Значение форм вины в дифференциации гражданско-правовых санкций// Советское государство и право, 1978, № 8. С. 126–130;
- Иоффе О.С.* Вина и ответственность по советскому праву//Советское государство и право, 1972, № 9;
- Матвеев Г.К.* Вина в советском гражданском праве. Киев, 1965; его же: Вина как основание гражданско-правовой ответственности по советскому праву: Автореф., докт., дисс., М., 1951; его же: Психологический аспект вины советских юридических лиц//Советское государство и право, 1978, № 8. С. 39–47;
- Плотников В.А.* Предпринимательская деятельность и принцип ответственности за вину//Советская юстиция, 1993, № 19: его же: Соотношение категорий «вина» и «риск» в гражданском праве//Вестник МГУ. Серия «Право», 1993, № 6;
- Рахмилович В.А.* Вина в советском гражданском праве. Киев, 1955; его же: К вопросу о содержании и значении гражданской вины//Уч. Зап. ВЮЗИ. Вып. V.M., 1958. С. 117–138;
- Шварц Х.И.* Значение вины в обязательствах из причинения вреда. М., 1939.
- Антимонов Б.С.* Основания договорной ответственности социалистических организаций. М., 1962;
- Белякова А.М.* Гражданско-правовая ответственность за причинение вреда: Теория и практика. М., 1986;
- Братусь С.Н.* Юридическая ответственность и законность: Очерк теории. М., 1976;
- Васькин В.В., Овчинников Н.И., Рогович Л.Н.* Гражданско-правовая ответственность. Владивосток, 1988;
- Грибанов В.П.* Ответственность за нарушение гражданских прав и обязанностей: Пос. для слушат. М., 1973;
- Иоффе О.С.* Ответственность по советскому гражданскому праву. Л., 1955;
- Каминская П.Д.* Основания ответственности по договорным обязательствам//Вопросы гражданского права. М., 1957;
- Комаров А.С.* Ответственность в коммерческом обороте. М., 1991;
- Матвеев Г.К.* Основания гражданско-правовой ответственности. М., 1970; его же: Основания ответственности советских юридических лиц//Уч. зап. Киевского ун. – та. Т. XII, Вып. I, юрид. сб. № 6. Киев, 1953; его же: Основания имущественной ответственности частных предпринимателей//Государство и право, 1993, № 9. С. 97–101;
- Садиков О.Н.* Ответственность за действия третьих лиц в гражданском праве//Советское государство и право, 1982, № 8. С. 16–24;
- Тархов В.А.* Ответственность по советскому гражданскому праву. Саратов, 1973;
- Флейшиц Е.А.* Обязательства из причинения вреда и из неосновательного обогащения. М., 1951.
- Белов В.А.*

## **Вина в уголовном праве**

**ВИНА В УГОЛОВНОМ ПРАВЕ** – отрицательное психическое отношение лица к охраняемым уголовным законом основным социальным ценностям, выраженное в умышленном или неосторожном совершении преступления. Ответственность только при наличии вины – один из ведущих принципов уголовного права РФ (ст. 49 Конституции РФ; ст. БУК).

Вина – либо негативное отношение лица, совершающего преступление, к социальным ценностям и нормам социального поведения, свидетельствующее об антисоциальной направленности действий субъекта (что характерно для умысла), либо пренебрежительное или недостаточно внимательное отношение к этим ценностям и нормам (что характерно для неосторожности).

Составные элементы вины – сознание (интеллект) и воля. Их совокупность образует психологическое содержание вины. Предметное содержание этих элементов в конкретном преступлении определяется конструкцией состава данного преступления.

Различное соотношение интеллектуального и волевого критериев в психике лица, совершающего преступление, лежит в основе выделения форм вины (умысел и неосторожность).

Наряду с содержанием и формой вины различают и ее степень. Степень вины – оценочная категория, содержащая характеристику количественной стороны вины. Степень вины выражает меру отрицательного отношения лица, виновного в совершении

преступления, к основным социальным ценностям. Она определяется тяжестью провинности лица перед обществом. На степень вины влияют и объективные, и субъективные обстоятельства, характеризующие преступление. К числу таких обстоятельств относятся:

- форма вины и вид умысла или неосторожности;
- мотивы и цели преступления;
- обстоятельства, характеризующие личность виновного;
- причины преступления;
- условия формирования умысла и неосторожности.

В действующем уголовном законодательстве термин "степень вины" не используется, но судебная практика применяет ее достаточно широко.

Лит.:

*Рарог А.И.* Вина в советском уголовном праве. Саратов, 1987;

*Трухин А.М.* Вина как субъективное основание уголовной ответственности. Красноярск, 1992.

*Побегайло Э.Ф.*

## **Виндикационный иск**

**ВИНДИКАЦИОННЫЙ ИСК** – обращенное к суду требование собственника или иного законного (титульного) владельца вещи, фактически не владеющего ею, к незаконному (фактическому) владельцу об истребовании (отобрании) у него этой вещи и передаче ее собственнику (законному владельцу). Содержание В.и. составляет принудительное истребование собственником или иным законным владельцем своего имущества из чужого незаконного владения, называемое виндикацией (от лат. *vim dicere* – объявляю о применении силы, т. е. истребую вещь принудительно). Объектом В.и. может быть только индивидуально-определенная вещь, сохранившаяся в натуре. Невозможно предъявить В.и. в отношении вещей, определенных родовыми признаками или не сохранившихся в натуре (например, в случае, когда спорное строение капитально перестроено, а не просто отремонтировано фактическим владельцем и по сути стало новой вещью). Ведь содержание такого иска – возврат конкретной вещи, а не ее замена другой вещью или вещами того же рода и качества.

Возможность реального истребования вещи зависит от добросовестности ее фактического владельца. От недобросовестного владельца, который знал или по обстоятельствам дела должен был знать об отсутствии у него прав на вещь, она может быть истребована во всех случаях. Кроме того, такой владелец обязан вернуть или компенсировать собственнику все доходы, которые он извлек или должен был извлечь из вещи за все время своего владения ею.

От добросовестного владельца, который не знает и не должен знать о незаконности своего владения (чаще всего о том, что отчуждатель вещи не был уполномочен на ее отчуждение), невозможно истребовать наличные деньги и предъявительские ценные бумаги. Иные вещи можно истребовать, если они получены им безвозмездно, а в случае возмездного приобретения – только если вещь выбыла из обладания собственника, либо лица, которому собственник передал вещь во владение, или от иного лица, предъявляющего В.и., помимо их воли (ст. 302 ГК РФ). В остальных случаях собственник или иной законный владелец вправе требовать лишь возмещения причиненных ему убытков. В указанных случаях принято говорить об "ограничении виндикации" в отношении добросовестного приобретателя чужого имущества.

Добросовестный владелец обязан вернуть или компенсировать собственнику все доходы от использования принадлежащей ему вещи с того момента, когда он узнал или должен был узнать о незаконности своего владения. Вместе с тем он вправе оставить за собой отделимые улучшения, произведенные им в чужой вещи, а также требовать от собственника возмещения затрат на произведенные им неотделимые от имущества улучшения. Как добросовестный, так и недобросовестный владелец вправе потребовать от

собственника возмещения необходимых затрат на поддержание имущества в должном состоянии за то время, с какого собственнику причитаются доходы от этого имущества.

*Суханов Е.А.*

## **Вира**

ВИРА – в Древней Руси уголовный штраф за убийство или увечье в пользу князя как представителя общественной власти. Известна с 996 г. (по Лаврентьевской летописи). По Правде Ярослава В. взимается в том случае, если нет мстителя. В. взыскивалась не только с преступника, но иногда и с общин. Если убийца не был известен, община-вервь, на территории которой находили убитого, платила «дикую» В. Этот обычай был распространен еще в XVI в.

## **Вице-консул**

ВИЦЕ-КОНСУЛ (лат *vice* – взамен, вместо) – младший консульский ранг, предшествующий рангу консула, присваиваемый должностным лицам ведомства иностранных дел, которые возглавляют самостоятельные консульские учреждения в зарубежных государствах – вице-консульства – или же работают в составе персонала консульства, генерального консульства. В качестве главы вице-консульства В.-к. несет ответственность за выполнение в пределах своего округа, очерченного в консульской эквекатуре, всех функций, на которые он уполномочен ведомством иностранных дел аккредитующего государства, выдавшим ему консульский патент. В общей форме эти функции включают:

а) защиту в государстве пребывания интересов представляемого государства и его граждан (физических и юридических лиц) в пределах, допускаемых международным правом;

б) содействие развитию торговых, экономических, культурных и научных связей между представляемым государством и государством пребывания, а также содействие развитию дружественных отношений между ними иными путями;

в) выяснение всеми законными путями условий и событий в торговой, экономической, культурной и научной жизни государства пребывания, сообщение о них правительству представляемого государства и передача сведений заинтересованным лицам (ст. 5 Венской конвенции о консульских сношениях 1963 г.).

Помимо этих общих функций В.-к., как и консульские представители других уровней, выполняют ряд весьма обширных по объему функций специального характера, в том числе:

а) выдают паспорта и проездные документы гражданам представляемого государства и визы или соответствующие документы лицам иной национальной принадлежности, желающим поехать в представляемое консулом государство;

б) оказывают необходимую юридическую или иную помощь и всяческое содействие гражданам (юридическим и физическим лицам) представляемого государства;

в) выполняют функции нотариата и органов загса, некоторых других административных органов при условии, что это не будет противоречить законам и правилам государства пребывания;

г) заботятся об охране наследственных прав соотечественников, интересов несовершеннолетних и иных лиц, не обладающих полной дееспособностью, в особенности когда требуется установление над таковыми опеки или попечительства;

д) в допустимых законом страны пребывания случаях участвуют в исполнении судебных поручений представляемой страны и обеспечении интересов ее граждан в судебных и иных учреждениях данного иностранного государства;

е) осуществляют надзор и инспекцию морских торговых судов и гражданских летательных аппаратов, имеющих национальность представляемого государства, оказывают им помощь в разрешении всякого рода споров между капитаном и членами экипажа при

расследовании властями страны пребывания происшествий, случившихся на борту таких судов;

ж) выполняют другие возложенные на вице-консульство функции, которые не противоречат законодательству представляемой страны и государства пребывания, причем все эти функции при особых обстоятельствах В.-к. может с согласия государства пребывания выполнять и за пределами своего консульского округа.

За выполнение консульских действий В.-к. взимает особую плату – консульские сборы.

В.-к. в силу своего служебного положения входит в состав консульского корпуса, объединяющего глав консульских учреждений иностранных государств в данном пункте государства пребывания.

*Волосов М.Е.*

## **Вице-президент**

ВИЦЕ-ПРЕЗИДЕНТ – постоянный заместитель президента" некоторых странах с республиканской формой правления (США, Бразилия, Индия, Казахстан и др.). В.-п. избирается, как правило, на тот же срок и тем же способом, что и президент. Требования, предъявляемые к кандидату в В.-п., обычно те же, что и к кандидату в президенты. В.-п. согласно конституциям ряда государств (США, Индии, Аргентины) является по должности председателем верхней палаты парламента. При наступлении ряда обстоятельств (смерти, отставки, отстранения, болезни, отсутствия президента) В.-п. либо автоматически становится президентом (например, в США, Аргентине), либо замещает его должность лишь на время действия данных обстоятельств (например, в Индии). В РФ должность В.-п. существовала в 1991–1993 гг., ныне действующей Конституцией. РФ 1993 г. не предусмотрена.

## **Вклад**

*см. Банковский вклад .*

## **Владелец ценных бумаг**

ВЛАДЕЛЕЦ ЦЕННЫХ БУМАГ – лицо, которому ценные бумаги принадлежат на праве собственности или ином вещном праве (ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг"). Лицо, являющееся В.ц.б., может быть указано в ценной бумаге в качестве управомоченного. Из факта нахождения ценных бумаг во владении указанного в них лица следует, что такой В.ц.б. является в то же время и их собственником. Это обстоятельство обуславливает принадлежность данному лицу не только прав на ценную бумагу, но и прав, вытекающих из ценной бумаги, т. е. признание В.ц.б. также и кредитором по данной ценной бумаге.

*Белов В.А.*

## **Владение**

ВЛАДЕНИЕ – фактическое обладание вещью; совокупность действий лица, направленных на удержание В. и управление этой вещью.

В., наряду с пользованием и распоряжением, является одной из составных частей права собственности.

Под правомочием В. в ГК РФ (далее – ГК) понимаются установленные законом порядок и пределы возможных действий по В. имуществом.

В. начинается после вручения приобретателю вещи (ст. 224 ГК). В отношении недвижимости к таким действиям относят: вступление на участок, в дом, оседание, освоение, установку ограничительных (от соседних участков) знаков. К действиям по В. земельным



участком относится возведение на нем зданий, сооружений (ст. 266 ГК).

Материальный характер исключает возможность одновременного В. совокупностью предметов, представляющих собой сложную вещь (ст. 134 ГК). Поэтому несмотря на то, что право В. как реальная возможность совершения соответствующих действий принадлежит законному владельцу на всю совокупность предметов, сами действия владелец осуществляет последовательно в отношении каждого отдельного предмета, входящего в совокупность.

С другой стороны, при невозможности реализовать собственными действиями правомочие В. лицо может требовать соответствующей компенсации от других лиц, владеющих его имуществом (ст. 247, 303 ГК).

Действия по В. могут предшествовать праву В., а могут и противостоять ему. К числу первых в ГК отнесены, например, действия по обращению в собственность брошенных или утерянных вещей (ст. 226, 228, 231 ГК). К числу действий по неправомерному завладению ГК относит похищение имущества (ст. 302 ГК), самовольный захват земельного участка и самовольную постройку на нем (ст. 222 ГК). Закон охраняет добросовестного нетитульного владельца, предоставляя ему право на защиту своего В. (ст. 234 ГК).

Действия по В. включают в себя и усилия владельца, направленные на поддержание имущества в исправном состоянии, охрану и предотвращение случайной гибели или повреждения имущества, а также связанные с этим затраты (ст. 210, 211, 303 ГК).

Существует перечень объектов, изъятых из оборота. Такие объекты не могут находиться во В. граждан. К ним относятся природные ресурсы континентального шельфа и морской экономической зоны, памятники истории и культуры, радиоактивные материалы, военная техника и другие объекты, прямо указанные в законе (Закон РФ от 21 февраля 1992 г. № 2395-1 "О недрах": Указ Президента РФ от 20 февраля 1995 г. № 176 "Об утверждении перечня объектов исторического и культурного наследия федерального (общероссийского) значения").

Объекты такого рода, оказавшиеся в фактическом В. у граждан, изымаются и передаются государству в соответствии со ст. 301 ГК.

Не всякие действия, входящие в состав фактического В., разрешены законом. Например, бесхозяйственное содержание культурных ценностей, негуманное обращение с домашним животным – основания прекратить права собственности (ст. 240, 241 ГК).

Фактическое В. вещью может быть законным и незаконным. Законное В. порождает одноименное правомочие у владельца и называется титульным, т. е. имеющим правовое основание. К титульным владельцам относят собственника, нанимателя, хранителя, комиссионера и других лиц, у которых вещь находится во В. на основании договора или иных преду-смотренных законом основаниях.

Объем действий по завладению (отчуждению) имуществом различается в зависимости от субъекта права (ст. 212 ГК). Например, только РФ и ее субъекты могут завладевать имуществом путем изъятия (ст. 239 ГК), принудительного выкупа (ст. 240 ГК). реквизиции и конфискации (ст. 242, 243 ГК).

Характер действий по В. определяется титулом его владельца. Собственник может осуществлять В. в любое время по своему усмотрению. Хранитель или обладатель сервитута владеет имуществом только для выполнения определенных целей, предусмотренных содержанием договора. Общее время такого В. ограничено сроком действия договора и иными оговоренными в нем условиями (ст. 274, 904 ГК).

Действия по В. могут предшествовать праву В. К их числу отнесены действия по обращению в собственность брошенных или утерянных вещей (ст. 226, 228, 231 ГК).

Действия по неправомерному завладению – основание признать В. незаконным. Такое В. не основано ни на каком титуле.

Незаконное В. может быть добросовестным и недобросовестным.

Владелец признается добросовестным, если он не знал и не должен был знать о незаконности своего В. (ст. 302 ГК). Например, владелец купленной на рынке краденой вещи считается добросовестным владельцем, если он не знал о том, что продавец не является

титულным владельцем.

Владельец признается недобросовестным, если он знал или должен был знать, что его В. незаконно (ст. 303 ГК). Неправомерное В. возникает при покупке имущества, которое продавец не имел права отчуждать (ст. 302 ГК), самовольном захвате земельного участка и самовольной постройке на нем (ст. 222 ГК).

Закон охраняет добросовестного нетитульного владельца, предоставляя ему ограниченное право на защиту своего В. (ст. 234. 302 ГК).

Лицо, имеющее право В. источником повышенной опасности, но лишенное В. противоправными действиями других лиц, освобождается от ответственности за причинение вреда-этим источником.

#### **Лит.:**

- Бояркин Д. Д.* Теория собственности. Новосибирск, 1994;
- Иоффе О.С.* Вопросы теории права. М., 1964;
- Новицкий И.Б.* Право собственности. М., 1925;
- Рябенцев В.А.* Защита субъективных гражданских прав. М., 1989;
- Суханов Е.А.* Общие положения о праве собственности и других вещных правах//Хозяйство и право. 1995, № 6. С. 29–46;
- Суханов Е.А.* Право собственности и иные вещные права. Способы их защиты. Комментарий к новому ГК.М., 1996;
- Толстой Ю.К.* Проблемы гражданского права. Сб. ст. ЛГУ им. А. Жданова. Л.,1987;
- Щенникова Л.В.* Категория «собственность» в российском гражданском законодательстве и русской цивилистике//Государство и право, 1995, № 3. С. 96–103.
- Павлов В.П.*

## **Вменяемость**

**ВМЕНЯЕМОСТЬ** – нормальное психическое состояние здорового человека, выражающееся в способности отдавать отчет в своих действиях и руководить ими. Вопрос о В. лица может возникать при решении вопроса о привлечении к уголовной или административной ответственности, так как В. является необходимым условием вины: только психически здоровый человек может быть ответственным за свое общественно опасное поведение. Способность руководить своими действиями свидетельствует о возможности ставить перед собой определенные цели и стремиться к их достижению или, наоборот, проявить свою волю для того, чтобы удержаться от необдуманных поступков или антиобщественного поведения. Законодательство не содержит определения В., так как и в уголовном, и в административном праве предполагается, что каждый гражданин (иностраный гражданин, лицо без гражданства) вменяем. Если в процессе следствия или суда по этому поводу возникают сомнения, назначается судебно-психиатрическая экспертиза, на разрешение которой ставится вопрос, является ли лицо вменяемым в отношении инкриминируемого ему деяния. Решение о В. или невменяемости субъекта административного правонарушения принимается органом или должностным лицом, уполномоченным рассматривать дела о данном административном проступке. Основанием для принятия такого решения может служить заключение экспертов-психиатров, привлекаемых в порядке, предусмотренном ст. 252 КоАП.

Согласно УК вменяемое лицо, которое во время совершения преступления в силу психического расстройства не могло в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, подлежит уголовной ответственности. Психическое расстройство, не исключающее В., учитывается судом при назначении наказания и может служить основанием для назначения принудительных мер медицинского характера (ст. 22 УК),

*Колодкин Л.М.*

## **Внешнеторговая деятельность**

**ВНЕШНЕТОРГОВАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ** – предпринимательская деятельность в области международного обмена товарами, работами, услугами, информацией, результатами интеллектуальной деятельности, в том числе исключительными правами на них (интеллектуальная собственность) (ФЗ РФ от 13 октября 1995 г. № 157-ФЗ "О государственном регулировании внешнеторговой деятельности"); неотъемлемая часть общей внешнеэкономической деятельности государства. Конституция РФ относит внешнеэкономические отношения к ведению РФ. Субъекты РФ в пределах своей компетенции имеют право осуществлять В.д. на соответствующей территории согласно законодательству РФ;

- координировать и контролировать В.д. российских и иностранных лиц;
- формировать и реализовывать программы В.д.;
- заключать соглашения в области внешнеторговых связей с субъектами иностранных государств, административно-территориальными образованиями иностранных государств и т. д. Правом осуществления В.д. сегодня обладают все российские лица в предусмотренных законодательством РФ пределах. Иностранцы наделены правом осуществлять В.д. на основе законодательства РФ. Участниками В.д. наряду с государством в лице его органов и субъектами Федерации могут быть и муниципальные образования. Однако перечисленные лица ведут В.д. непосредственно только в случаях, установленных ФКЗ и нормативными правовыми актами субъектов РФ.

К методам государственного регулирования В.д. относятся: определение государственной внешнеторговой политики, таможенно-тарифное регулирование В.д., количественные ограничения экспорта и импорта, экспортный контроль, государственная монополия на отдельные виды товаров, установление защитных мер в отношении импорта товаров, применение запретов и ограничений экспорта и (или) импорта исходя из национальных интересов. Особым средством защиты экономических интересов в области В.д. РФ, субъектов РФ, муниципальных образований и российских лиц служат реторсии – ответные меры в случаях принятия иностранными государствами шагов дискриминационного характера, нарушающих права и экономические интересы российских субъектов В.д. Контроль за осуществлением В.д. ведется соответствующими органами государственной власти РФ и ее субъектов в пределах их компетенции.

*Ануфриева. Л.П.*

## **Внешний управляющий**

**ВНЕШНИЙ УПРАВЛЯЮЩИЙ** – лицо, назначаемое решением суда по требованию заинтересованного государственного органа с целью проведения принудительной реорганизации юридического лица в случае, когда решение о такой реорганизации было принято уполномоченным государственным органом, но не исполнено добровольно.

Термин введен ст. 57 ГК РФ и не имеет отношения к процедуре внешнего управления имуществом должника при банкротстве (см. *Несостоятельность* ). Решение о принудительной реорганизации юридического лица может быть принято Федеральным антимонопольным органом только в случае принудительного разделения или выделения структурных единиц из состава хозяйствующих субъектов-монополистов.

*Белов В.А.*

## **Внутренние воды**

**ВНУТРЕННИЕ ВОДЫ** – составная часть территории государства в пределах его государственной границы, за исключением вод территориального моря. Согласно положениям Закона РФ от 1 апреля 1993 г. № 4730-1 "О государственной границе Российской Федерации" к В.в. относятся:

- а) морские воды, расположенные в сторону берега от исходных линий, принятых для

отсчета ширины территориальных вод;

б) воды портов, ограниченные линией, проходящей через наиболее удаленные в сторону моря точки гидротехнических и других сооружений портов;

в) воды заливов, бухт, губ, лиманов, берега которых полностью принадлежат РФ, до прямой линии, проведенной от берега к берегу в месте наибольшего отлива, где со стороны моря впервые образуются один или несколько проходов, если ширина каждого из них не превышает 24 морских миль;

г) воды заливов, бухт, губ, лиманов, морей и проливов, исторически принадлежащих РФ. перечень которых объявляется ее Правительством;

д) воды рек, озер и иных водоемов, берега которых принадлежат РФ.

В.в. полностью подпадают под действие государственного суверенитета соответствующей страны, что означает безраздельную власть ее законодательства и юрисдикции в пределах указанных пространств. В отношении пользования пространствами и природными ресурсами В.в. национальное законодательство большинства государств устанавливает разрешительный порядок, особенно в том, что касается судоходства, рыболовства и иных видов эксплуатационной деятельности, если только иное не будет дозволено соответствующими нормативными актами или применимыми международными договорами.

*Волосов М.Е.*

## **Внутренние войска**

ВНУТРЕННИЕ ВОЙСКА – составная часть МВД РФ, предназначенная для обеспечения безопасности личности, общества и государства, защиты прав и свобод человека и гражданина от преступных и иных противоправных посягательств. Президент РФ осуществляет руководство В.в., принимает решение об их участии в обеспечении режима чрезвычайного положения. Министр внутренних дел РФ непосредственно руководит В.в. и несет ответственность за правомерность выполнения возложенных на них задач. Главнокомандующий В.в. является одновременно заместителем министра внутренних дел РФ и осуществляет управление В.в. через главное командование В.в. Округа В.в. являются их оперативно-территориальными объединениями. Военные советы округов – постоянно действующие совещательные органы. В состав В.в. входят:

- органы управления;
- соединения и части оперативного назначения;
- специальные моторизованные соединения и воинские части;
- соединения и воинские части по охране важных государственных объектов и специальных грузов;
- воинские части (подразделения) по конвоированию;
- авиационные и морские воинские части;
- военные образовательные учреждения профессионального образования;
- разведывательные воинские части (подразделения);
- воинские части специального назначения;
- учреждения и воинские части обеспечения деятельности В.в.

На В.в. возложено выполнение следующих задач:

- участие совместно с органами внутренних дел РФ в охране общественного порядка, обеспечении общественной безопасности и режима чрезвычайного положения;
- охрана важных государственных объектов и специальных грузов;
- конвоирование осужденных и лиц, заключенных под стражу;
- участие в территориальной обороне. РФ;
- оказание содействия пограничным войскам в охране государственной границы РФ.

Деятельность В.в. осуществляется на основе принципов законности, соблюдения прав и свобод человека и гражданина, единоначалия, централизации управления. Личный состав

В.в. включает военнослужащих и гражданский персонал. Комплектование В.в. осуществляется на основе поступления граждан РФ на военную службу по контракту, а также призыва. Военнослужащие В.в. считаются исполняющими обязанности военной службы в случаях, определенных ФЗ РФ от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе". Законные требования военнослужащих В.в. при исполнении ими своих обязанностей обязательны для граждан и должностных лиц РФ. Военнослужащие В.в. при несении боевой службы являются представителями федеральных органов исполнительной власти и находятся под защитой государства.

*Шатинский В.И.*

## **Внутренние морские воды**

ВНУТРЕННИЕ МОРСКИЕ ВОДЫ – составная часть внутренних вод государства и, следовательно, интегральная часть его суверенной территории в тех случаях, когда у страны есть морское побережье. К В.м.в. национальное законодательство и применимые международные договоры относят ту часть Мирового океана, которая расположена между сухопутной территорией государства и его территориальным морем, именуемым в законодательстве некоторых государств, в том числе РФ, территориальными водами. Согласно положениям Закона РФ от 1 апреля 1993 г. № 4730-1 "О государственной границе Российской Федерации" в состав В.м.в. входят:

а) морские воды, расположенные в сторону берега от исходных линий, принятых для отсчета ширины территориального моря (территориальных вод) РФ;

б) воды портов РФ, ограниченные линией, проходящей через наиболее удаленные в сторону моря точки гидротехнических и других сооружений портов;

в) воды заливов, бухт, губ, лиманов, берега которых полностью принадлежат РФ, до прямой линии, проведенной от берега к берегу в месте наибольшего отлива. где со стороны моря впервые образуются один или несколько проходов, если ширина каждого из них не превышает 24 морских миль;

г) воды заливов, бухт, губ, лиманов, морей и проливов, исторически принадлежащих РФ, перечень которых объявляется ее Правительством.

Более детально часть внутренних морских вод, относящаяся к заливам, регламентируется в ст. 10 Конвенции ООН по морскому праву 1982 г., где говорится: "под заливом понимается хорошо очерченное углубление берега, вдающееся в сушу в такой мере – в соотношении к ширине входа в него, – что содержит замкнутые сушей воды и образует нечто большее, чем простую извилину берега. Углубление не признается, однако, заливом, если площадь его не равна или не больше площади полукруга, диаметром которого служит линия, пересекающая вход в это углубление". Для целей измерения площади заливов Конвенция установила правило, в соответствии с которым "площадью углубления считается площадь, расположенная между отметкой наибольшего отлива вокруг берега углубления и линией, соединяющей отметки наибольшего отлива пунктов его естественного выхода. Если вследствие наличия островов углубление имеет несколько выходов, за диаметр такого полукруга принимается линия, длина которой равняется сумме линий, пересекающих отдельные входы. Острова, расположенные в углублении, рассматриваются как части водного пространства этого углубления".

Приведенные конвенционные правила отграничения заливов от остальных частей Мирового океана не применяются к более обширным углублениям в береговой линии, именуемым "историческими заливами" (последние упоминаются в Законе РФ "О государственной границе Российской Федерации"). Эта категория заливов может быть образована в случаях, когда у прибрежного государства с данным районом связаны особые экономические интересы, "реальность и значение которых ясно доказаны их длительным осуществлением" (ст. 7 Конвенции ООН по морскому праву 1982 г.).

Правовой режим В.м.в., устанавливаемый внутригосударственными нормативными

актами с неперенным учетом положений применимых международных договоров, включает следующие нормы:

– заход иностранных судов и военных кораблей осуществляется на основе разрешительного порядка лишь в порты, открытые для этого, о чем прибрежное государство уведомляет мореплавателей соответствующими публикациями в специально издаваемых Извещениях мореплавателям;

– следуя в порт или другую часть В.м.в., иностранное судно (корабль) информирует об этом компетентные портовые или иные власти прибрежной страны в определенные промежутки времени (за 72,48, 24 и 12 ч);

– без разрешения заход иностранного судна может быть осуществлен, если это обусловлено чрезвычайными обстоятельствами – стихийным бедствием, аварией, несчастным случаем, необходимостью оказания срочной медицинской помощи или доставкой на берег лиц, потерпевших кораблекрушение;

– без специального разрешения возможен заход судна, на борту которого находится глава иностранного государства или правительства, причем эти суда и иностранные военные корабли, следующие в открытый порт по приглашению, освобождаются от пограничного и таможенного контроля;

– плата с судов, заходящих в иностранные порты, взимается только за специально оказываемые услуги, пользование портовыми сооружениями или техническими средствами (ледокольная и лоцманская проводка, ремонт, дератизация, санобработка, пользование причалами, маяками, складами, буксирными и иными транспортными или погрузочно-разгрузочными средствами).

Прибрежные государства в подавляющем большинстве придерживаются следующих правил:

– уголовная юрисдикция не осуществляется, если только об ином не попросят капитан судна, дипломатический или консульский представитель государства флага, либо если последствия преступления, совершенного на борту судна, не распространяются на территорию прибрежного государства, не затрагивают безопасность и общественный порядок, или какое-либо лицо, кроме членов экипажа, а также если данное государство не связано в этом смысле своими международными обязательствами;

– гражданская юрисдикция осуществляется только в отношении обязательств или в силу ответственности, принятой или навлекенной на себя судном во время или для прохода его через В.м.в. данного прибрежного государства, а также для применения мер взыскания или ареста по гражданскому делу, если это предусматривается законами данного государства;

– административная юрисдикция осуществляется в форме применения принудительных мер для производства санитарного, таможенного, иммиграционного контроля, обеспечения установленного порядка допуска иностранцев на территорию данного прибрежного государства, безопасности судоходства, самих судов и охраны человеческой жизни.

Поскольку иностранные военные корабли пользуются неприкосновенностью, ни один из указанных видов юрисдикции к ним в период их нахождения во В.м.в. не осуществляется. Это, однако, не означает, что военные корабли не обязаны соблюдать законы и правила прибрежного государства, и в случае нарушения таковых им может быть предложено покинуть В.м.в.

*Волосов М.Е.*

## **Водное право**

**ВОДНОЕ ПРАВО** – система правовых норм, регулирующих общественные отношения в области использования и охраны вод. В.п. – самостоятельная отрасль законодательства и научно-правовой дисциплины, подотрасль комплексной отрасли экологического права.

В.п. регулирует отношения в Области использования и охраны водных объектов

(предмет В.п.). Отношения, связанные с водой, находящейся в окружающей среде и не сосредоточенной в водных объектах, не регулируются В.п. Отношения по поводу земель, лесов, недр, растительного и животного мира, атмосферного воздуха, возникающие при использовании и охране водных объектов, регулируются В.п. в той мере, в какой это необходимо для рационального использования и охраны водных объектов.

Метод В.п., как и любой комплексной отрасли законодательства, представляет собой сочетание императивного и диспозитивного начал с преобладанием первого, что отражает активную роль государства в регламентации использования и охраны такого важнейшего жизненного ресурса, каким является вода. Диспозитивный метод применяется в той мере, в какой допускается участие водных объектов в гражданском обороте.

Принципами (основными началами) В.п. являются:

- а) комплексное регулирование водных отношений;
- б) государственная собственность на водные объекты (кроме обособленных);
- в) сочетание рационального использования и охраны водных объектов;
- г) сочетание федеральных, региональных и местных интересов при использовании водных объектов;
- д) разграничение функций управления в области использования и охраны водных объектов и функций их хозяйственного использования;
- е) платность водопользования.

Субъектами В.п. являются участники водных правоотношений. К ним относятся РФ, субъекты РФ, муниципальные образования и водопользователи. От имени РФ и ее субъектов в этой сфере функционируют соответствующие органы государственной власти, от имени городских, сельских поселений и других муниципальных образований – органы местного самоуправления в рамках своей компетенции.

Водопользователями могут быть граждане и юридические лица. Гражданин вправе использовать водные объекты для собственных нужд либо для осуществления предпринимательской деятельности, а юридическое лицо осуществляет любое водопользование только по лицензии.

Система В.п. включает систему водного законодательства и систему науки В.п., которые в значительной мере совпадают.

В.п., как и другие отрасли, имеет Общую и Особенную части.

В Общую часть входят:

- а) положения В.п., касающиеся состава водного законодательства, объектов и субъектов водных отношений;
- б) институт права собственности и других прав на водные объекты;
- в) институт государственного управления в сфере использования и охраны водных объектов;
- г) институт использования и охраны водных объектов;
- д) разрешение споров по вопросам использования и охраны водных объектов и ответственность за нарушение водного законодательства РФ.

Особенная часть полностью посвящена целевому использованию водных объектов.

В соответствии с Конституцией РФ водное законодательство РФ находится в совместном ведении РФ и субъектов РФ. Основным федеральным источником В.п. является Водный кодекс РФ от 16 ноября 1995 г., согласно которому водное законодательство РФ состоит из указанного Кодекса и принимаемых в соответствии с ним законов и иных нормативных правовых актов РФ, а также субъектов Федерации. Нормы В.п. приоритетны перед гражданским и иным законодательством.

*Додонов В.Н., Жариков Ю.Г.*

## **Водный объект**

**ВОДНЫЙ ОБЪЕКТ** – сосредоточение вод на поверхности суши в формах ее рельефа

либо в недрах, имеющее границы, объем и черты водного режима. В.о., образующие в совокупности водный фонд РФ, как вид природных ресурсов являются особым объектом гражданских прав. Содержание права собственности и других прав на водные объекты определяется гражданским законодательством и Водным кодексом (ВК) РФ. Понятие владения во всей полноте к В.о. не применимо, поскольку вода в них находится в состоянии непрерывного движения и водообмена. Предметом права собственности выступает В.о. в целом.

Оборот В.о. осуществляется в соответствии с требованиями ВК РФ. Продажа, залог и совершение других сделок, которые влекут или могут повлечь отчуждение, не допускается. Лишь обособленные В.о. (которыми считаются небольшие по площади и непроточные искусственные водоемы, не имеющие связи с другими поверхностными В.о.) могут переходить от одного лица к другому в порядке, предусмотренном гражданским и земельным законодательством РФ. Права пользования В.о. могут переходить от одного лица к другому лицу только на основании распорядительной лицензии, выдаваемой специально уполномоченным органом управления использованием и охраной водного фонда.

В РФ установлена исключительная государственная собственность на В.о. в форме федеральной собственности и собственности субъектов РФ. В.о. не может одновременно находиться в собственности нескольких субъектов права государственной собственности. Муниципальная и частная собственность допускается только на обособленные В.о.

В ст. 36 ВК РФ дается перечень В.о., находящихся в федеральной собственности. К ним относятся:

- поверхностные В.о., акватории и бассейны которых расположены на территориях двух и более субъектов РФ;
- подземные В.о., расположенные на территориях двух и более субъектов РФ;
- В.о., расположенные на территории одного субъекта РФ, но необходимые для обеспечения нужд обороны, безопасности, федеральных энергетических систем, федерального транспорта и иных государственных нужд, реализация которых отнесена к полномочиям РФ;
- В.о., являющиеся средой обитания анадромных и катадромных видов рыб;
- трансграничные (пограничные) В.о.;
- внутренние морские воды;
- территориальное море РФ; В.о., являющиеся особо охраняемыми природными территориями федерального значения или представляющие собой часть этих территорий;
- В.о., являющиеся частью территории курортов или лечебно-оздоровительных местностей федерального значения;
- иные особо охраняемые В.о. федерального значения. В.о. признаются собственностью субъектов РФ по согласованию с соответствующими федеральными органами исполнительной власти.

В муниципальной собственности находятся обособленные В.о., предназначенные для местных нужд. От имени муниципальных образований права собственника осуществляют соответствующие органы местного самоуправления.

В собственности граждан и юридических лиц могут находиться обособленные В.о. (замкнутые водоемы) – небольшие по площади и непроточные искусственные водоемы, не имеющие гидравлической связи с другими поверхностными В.о.

Предельные размеры обособленных В.о. определяются земельным законодательством РФ. Права на обособленные В.о. определяются гражданским, земельным законодательством РФ и ВК РФ.

Лица, не являющиеся собственниками В.о., могут иметь на них:

- право долгосрочного пользования;
- право краткосрочного пользования;
- право ограниченного пользования (сервитут водный).

*Жариков Ю.Г.*



## Водопользование

ВОДОПОЛЬЗОВАНИЕ – один из основных институтов водного права, регулирующий различные формы потребления и иного использования водных ресурсов. Водное законодательство РФ различает три вида В.: долгосрочное, краткосрочное и ограниченное (сервитут водный). По целевому признаку различаются хозяйственное (промышленное, транспортное, ирригационное и т. д.), природоохранное, рекреационное, научное, чрезвычайное и иные виды В. Как общее правило в водном законодательстве установлен принцип платности В. (см. *Плата за воду*).

Водопользователи осуществляют владение и пользование водными объектами на условиях и в пределах, установленных Водным кодексом (ВК) РФ. Они могут распоряжаться своим правом пользования в случаях, предусмотренных ВК.

Водопользователи имеют право: осуществлять В. в соответствии с водным законодательством РФ:

- получать в установленном порядке информацию о состоянии водных объектов, необходимую для их деятельности;

- осуществлять другие права, предусмотренные водным законодательством РФ.

Водопользователи обязаны:

- рационально использовать водные объекты, соблюдать условия и требования, установленные в лицензии на В. и договоре пользования водным объектом;

- не допускать нарушения прав других водопользователей, а также нанесения вреда здоровью людей, окружающей природной среде;

- не допускать ухудшения качества поверхностных и подземных вод;

- среды обитания объектов животного и растительного мира, а также нанесения ущерба хозяйственным и иным объектам;

- содержать в исправном состоянии очистные, гидротехнические и другие водохозяйственные сооружения и технические устройства;

- своевременно осуществлять мероприятия по предупреждению и устранению аварийных и других чрезвычайных ситуаций, влияющих на состояние водных объектов;

- вести в установленном порядке учет забираемых, используемых и сбрасываемых вод, количества загрязняющих веществ в них, а также представлять указанную информацию бесплатно и в установленные сроки в специально уполномоченный орган управления использованием и охраной водного фонда;

- своевременно вносить платежи, связанные с использованием водными объектами;

- соблюдать установленный режим использования водоохраных зон;

- осуществлять иные мероприятия по охране водных объектов.

Водное законодательство признает общедоступность водных объектов для водопользователей. Водные объекты, находящиеся в государственной собственности, а также обособленные водные объекты, находящиеся в муниципальной собственности, являются водными объектами общего (открытого) В., если в водоохраных, экологических или иных интересах законодательством РФ не предусмотрено иное. Обособленные водные объекты, находящиеся в собственности граждан или юридических лиц, в установленном порядке могут использоваться как водные объекты общего пользования только при условиях регистрации данного ограничения права собственности в едином государственном реестре и выплаты собственнику вознаграждения. Водные объекты, которыми может пользоваться ограниченный круг лиц, признаются объектами, не состоящими в общем пользовании.

Полоса суши вдоль берегов водных объектов пользования (бечевник) предназначается для общего пользования. Каждый вправе (без использования транспорта) пользоваться бечевником для передвижения и пребывания у водного объекта общего пользования, в том числе рыболовства и причаливания плавательных средств. Ширина бечевника не может превышать 20 м.

Общее В. осуществляется в соответствии с правилами охраны жизни людей на водных объектах, а также условиями, устанавливаемыми органами исполнительной власти субъектов РФ по согласованию со специально уполномоченными государственными органами в области охраны окружающей природной среды, государственным органом санитарно-эпидемиологического надзора и другими государственными органами управления использованием и охраной природных ресурсов в пределах их компетенции.

Органы местного самоуправления:

– устанавливают места, где запрещен забор воды для питьевого и хозяйственно-бытового водоснабжения, купание, плавание на маломерных плавательных средствах, водопой скота;

– определяют иные условия общего В. на водных объектах.

О запрещении купания и иных подобного рода условиях общего В. население оповещается через СМИ, специальными информационными знаками или иными способами. На водных объектах, предоставленных в особое пользование, общее В. допускается на условиях, установленных водопользователем по согласованию со специально уполномоченным государственным органом управления использованием и охраной водного фонда, а при необходимости может быть запрещено водопользователем. Водопользователь обязан объявить об условиях общего В. или о его запрещении на водном объекте, предоставленном ему в особое пользование.

Общее В. на обособленных водных объектах, находящихся в муниципальной собственности, допускается на условиях, установленных соответствующими органами местного самоуправления по согласованию со специально уполномоченным государственным органом управления использованием и охраной водного фонда. Орган местного самоуправления обязан объявить в установленном порядке об условиях общего В. или о его запрещении на водном объекте, находящемся в муниципальной собственности.

Общее В. на обособленных водных объектах, находящихся в собственности граждан или юридических лиц, допускается на условиях, установленных собственником по согласованию со специально уполномоченным государственным органом. Собственник обособленного водного объекта обязан объявить об условиях общего В. или о его запрещении. Если такие условия не объявлены, то общее В. осуществляется в соответствии с водным законодательством.

Права пользования водным объектом приобретаются на основании лицензии на В. и заключенного в соответствии с ней договора. Права В., за исключением публичного водного сервитута, возникают с момента государственной регистрации договора пользования водным объектом.

*Жариков Ю.Г.*

## **Военная прокуратура**

**ВОЕННАЯ ПРОКУРАТУРА** – специализированная структура единой централизованной системы прокуратуры РФ, осуществляющая функции надзора за исполнением законов в Вооруженных Силах РФ, в других войсках и воинских формированиях, выполняет функции уголовного преследования.

Рождение органов В.п. уходит своими корнями в начало XVIII в., когда Петр I в Именном указе Сенату в 1722 г. возложил на прокурорскую службу "наблюдение за законностью действий должностных лиц и охрану государственных интересов, не только при действиях судов, но и применением артикулов общего и военного права и конкретным деяниям военнослужащих".

В последующие годы происходило укрепление военно-юридических органов. В ходе реформы 1867 г. в России был принят Военно-судебный устав, определивший место военно-прокурорских органов в армии.

В советский период, несмотря на изменения функциональных полномочий,

организационно-правовых форм деятельности, структурные реорганизации. В.п. как единый военно-юридический механизм функционировала в составе централизованной прокурорской системы СССР.

Деятельность В.п. регламентируется ст. 129 Конституции РФ, ФЗ РФ от 17 января 1992 г. № 2202-1 "О прокуратуре Российской Федерации" и специальными нормами военного права, закрепляющего принципы и формы устройства Вооруженных Сил РФ, вопросы военного управления, жизнедеятельности войск, систему комплектования, прохождения военной службы, прав, обязанностей и ответственности военнослужащих и других участников воинских правоотношений.

Специфика статуса военных прокуроров и следователей заключается в том, что, будучи кадровым звеном всей прокурорской системы, они одновременно являются военнослужащими и включены в штатную численность Вооруженных Сил РФ и других войск, на них в полной мере распространяется военное законодательство.

Структура, штаты и дислокация органов В.п. определяются Генеральным, прокурором РФ.

Структуру В.п. составляют:

- Главная В.п.;
- прокуратуры военных округов, группы войск, флотов, прокуратура ракетных войск стратегического назначения, прокуратура Федеральной службы и прокуратуры других войск, приравненные к прокуратурам субъектов РФ;
- прокуратуры гарнизонов, объединений и соединений, приравненные к прокуратурам городов и районов.

Главный военный прокурор является одновременно Заместителем Генерального прокурора РФ.

Военные прокуроры призваны осуществлять надзор за исполнением военнослужащими законов, а также за тем, чтобы правовые акты командования соответствовали законам, издаваемым в армии, на флоте, в пограничных и иных войсках, а права и свободы человека и гражданина соблюдались органами военного управления. Надзорные полномочия военных прокуроров относятся не только к армейской сфере, службе внешней разведки, внутренним войскам МВД, но и к органам безопасности в войсках, ФАПСИ, военно-строительным и иным подразделениям.

Другое важнейшее направление – надзор за исполнением законов органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, дознание, предварительное следствие в воинских частях, учреждениях, подразделениях Минобороны РФ и других ведомствах, имеющих воинские формирования и службы, наделенные процессуальными полномочиями, и лишь по делам и материалам в отношении военнослужащих и лиц гражданского персонала в случае совершения ими преступлений при использовании служебных обязанностей в воинских частях.

В.п. осуществляет функцию уголовного преследования, ведет следствие по всем делам о преступлениях военнослужащих и граждан, призванных на сборы военнообязанных и иных лиц о преступлениях, совершенных ими по службе в войсковых подразделениях. Для этого она располагает соответствующим следственным аппаратом. Осуществляя уголовное преследование в суде, военные прокуроры выступают в качестве государственных обвинителей. Их полномочия определяются УПК.

Таким образом, В.п. всех уровней наделены применительно к военнослужащим всеми прерогативами прокурорской власти, установленными ФЗ о прокуратуре РФ. В пределах своей иерархической компетенции военные прокуроры вправе беспрепятственно входить на территорию и в помещения воинских частей, их предприятий и штатов, иметь доступ к воинским документам и материалам, вправе (и обязаны) регулярно проверять законность содержания арестованных и задержанных военнослужащих на гауптвахтах и в других местах содержания под стражей, немедленно освобождать незаконно находящихся там лиц.

Главный военный прокурор, его заместители и другие военные прокуроры, каждый в

пределах своей компетенции. вправе принести протест на незаконный акт или решение командования и органа военного управления, внести представление соответствующим военным органам и командирам о выявленных нарушениях законодательствам потребовать их устранения.

На должность военных прокуроров и следователей назначаются офицеры, проходящие военную службу по контракту или призыву, имеющие высшее юридическое образование, обладающие необходимыми профессиональными и моральными качествами и способные по состоянию здоровья выполнять возложенные на них задачи в условиях войсковой жизни.

Все военные прокуроры назначаются и освобождаются от должности Генеральным прокурором РФ.

Финансирование и материально-техническое обеспечение В.п. органов, включая выделение и охрану служебных помещений, осуществляют соответственно Минобороны РФ и командование других войск за счет средств федерального бюджета.

*Сухарев А.Я.*

## **Военная служба**

ВОЕННАЯ СЛУЖБА – особый вид государственной службы граждан в Вооруженных Силах РФ, других войсках, органах внешней разведки, в федеральных органах службы безопасности, в подразделениях пожарной охраны, в федеральных органах правительственной связи и информации, в федеральных органах государственной охраны и других войсках и военных структурах РФ (пограничные войска, внутренние войска, железнодорожные войска, войска гражданской обороны).

В.С. состоит в защите государственного суверенитета и территориальной целостности РФ, обеспечении внешней и внутренней безопасности государства, отражении агрессии, выполнении миротворческих и иных задач в соответствии с международными обязательствами РФ. В.С. заключается в выполнении военными служащими специфических обязанностей – несении боевого дежурства, боевой службы, в том числе участия в боевых действиях, защите неприкосновенности граждан, должностных лиц, государства, помощи правоохранительным органам в поддержании общественного порядка и общественной безопасности.

Особенности В.С. по сравнению с другими видами государственной службы заключаются в следующем:

- а) военную службу могут проходить только граждане РФ;
- б) гражданин, впервые поступивший на В.С. или не проходивший В.С. и впервые призванный на военные сборы, обязан принести Военную присягу перед Государственным флагом РФ и Боевым Знаменем воинской части;
- в) существуют персональные воинские звания, присваиваемые военным служащим и военнообязанным;
- г) воинское повиновение является беспрекословным;
- д) ответственность военным служащих, совершивших правонарушение, повышенная.

Началом В.С. считается день зачисления гражданина в список личного состава воинской части, окончанием – день истечения срока В.С. По действующему законодательству никто не вправе продлить гражданину истекший срок В. с.

Время прохождения военных сборов засчитывается в общую продолжительность В.С. гражданина.

Зачисление на В.С. осуществляется двумя способами:

- а) по призыву;
- б) по контракту.

Законодательством установлены следующие сроки В.С.:

- а) для проходящих В.С. по призыву – 24 месяца;
- б) для имеющих высшее образование и проходящих В.С. по призыву – 12 месяцев;

в) для проходящих В.С. по контракту – на срок контракта.

Контракт о прохождении В.С. заключается на срок 3, 5 или 10 лет, а также на меньший срок до наступления предельного возраста пребывания на В.С. Контракт о прохождении В.С. может быть расторгнут досрочно с согласия подписавших его сторон в случае заключения военнотрудовым ином видом контракта о прохождении В.С.

Военнослужащие могут проходить В.с. не на воинских должностях только в следующих случаях:

- а) в период прохождения начальной военной подготовки до принятия Военной присяги;
- б) при нахождении в распоряжении командира – не более 3 месяцев;
- в) при нахождении в распоряжении командира в связи с организационно-штатными мероприятиями – не более 6 месяцев.

Военнослужащие увольняются с В.С. и зачисляются в запас по истечении установленного срока его В.с. Для военнотрудовых установлены предельные возрасты пребывания на В.С. в зависимости от имеющегося воинского звания. Военнослужащий, достигший к моменту увольнения с В.С. предельного возраста пребывания в запасе или признанный военно-врачебной комиссией не годным к В.С., увольняется в отставку.

Досрочному увольнению с В.С. подлежит военнотрудовой:

- а) признанный военно-врачебной комиссией не годным к В.С.;
- б) проходящий В.С. по контракту на воинской должности, для которой штатом предусмотрено воинское звание до старшины включительно, или проходящий В.С. по призыву, – признанный военно-врачебной комиссией ограниченно годным к В.С.;
- в) которому назначено уголовное наказание в виде лишения свободы;
- г) лишенный воинского звания.

Военнослужащий, проходящий В.С. по контракту, может быть уволен досрочно:

- а) в связи с организационно-штатными мероприятиями;
- б) за невыполнение им условий контракта;
- в) за совершение проступка, порочащего честь военнотрудового;
- г) если военнотрудовой перестал отвечать установленным к нему в соответствии с законом требованиям.

Военнослужащий, признанный в установленном порядке безвестно отсутствующим или умершим (погибшим), исключается из списков личного состава воинской части.

*Шатинский В.И., Колодкин Л.М.*

## **Военно-воздушное судно**

ВОЕННО-ВОЗДУШНОЕ СУДНО – принадлежащее вооруженным силам какого-либо государства воздушное судно, имеющее отличительные опознавательные знаки этого государства; возглавляется офицером, состоящим на государственной службе, и имеет экипаж, подчиненный регулярной военной дисциплине.

На В-в.с. распространяются законы и правила только того государства, чью национальную принадлежность оно имеет, независимо от места нахождения судна. В-в.с. рассматриваются всеми государствами как органы соответствующих государств, действующие по поручению и от имени своих правительств.

## **Военное положение**

ВОЕННОЕ ПОЛОЖЕНИЕ – особый государственно-правовой режим, временно вводимый высшей государственной властью в стране или отдельных – ее частях при чрезвычайной обстановке; характеризуется введением в действие специальных (чрезвычайных) мер в интересах защиты государства.

Наиболее существенные черты В.п.:

- расширение полномочий органов военного управления;

- возложение на граждан ряда дополнительных обязанностей, связанных с обороной страны;
- ограничение прав и свобод гражданина и человека.

В местностях, объявленных на В.п., все функции государственной власти в области обороны, обеспечения общественной безопасности и общественного порядка переходят к органам военного управления. Им предоставлено право возлагать на граждан и юридических лиц дополнительные обязанности (привлекать к трудовой повинности, производить изъятие транспортных средств для нужд обороны и др.), регулировать общественный порядок согласно требованиям общественной обстановки (ограничивать уличное движение, запрещать въезд и выезд в местности, объявленные на В.п., регулировать время работы предприятия, учреждений и др.). За неподчинение этим органам, за преступления, направленные против безопасности страны и наносящие ущерб ее обороне, если они совершены в местностях, объявленных на В.п., виновные привлекаются к ответственности по законам военного времени.

В соответствии с Конституцией РФ В.п. вводится на территории РФ или в отдельных ее местностях в случае агрессии против РФ или непосредственной угрозы агрессии Президентом РФ с незамедлительным сообщением об этом СФ и ГД. Утверждение указов о введении В.п. относится к компетенции СФ.

*Шапинский В.И.*

## **Военное право**

**ВОЕННОЕ ПРАВО** – совокупность установленных государством правовых норм, используемых для регулирования общественных отношений в области строительства Вооруженных Сил РФ, жизни, быта и деятельности войск (предмет регулирования В.п.). В.п. является комплексной отраслью системы права РФ, поскольку включает нормы как традиционных отраслей (административного, гражданского, трудового, уголовного и др.), так и специальных военно-правовых актов.

В.п. определяет:

- принципы и формы устройства Вооруженных Сил РФ;
- основы управления войсками;
- порядок комплектования Вооруженных Сил РФ личным составом и прохождения военной службы;
- организацию и порядок обеспечения войск материальными и денежными средствами;
- дисциплинарную власть командиров (начальников) и основы укрепления воинской дисциплины;
- содержание и порядок назначения льгот, пенсий и пособий военнослужащим и членам их семей;
- права, обязанности и ответственность военнослужащих и гражданского персонала Вооруженных Сил РФ.

Основными источниками В.п. являются общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ, Конституция РФ, ФЗ РФ от 31 мая 1996 г. № 61-ФЗ "Об обороне", ФЗ от 27 мая 1998 г. № 76-ФЗ "О статусе военнослужащих", ФЗ от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе". К источникам В.п. относятся также нормативные акты органов военного управления: уставы, положения, наставления, инструкции, руководства, правила, нормативные приказы и директивы. Изданные на основе и во исполнение законов, эти нормативные акты детализируют и конкретизируют нормы законов и охватывают регулирование практически всех сфер внутриармейских отношений.

*Шапинский В.И.*

## **Военнопленные**

**ВОЕННОПЛЕННЫЕ** – лица из состава вооруженных сил одной из участвующих в конфликте сторон, попавшие во власть неприятеля в ходе международного вооруженного конфликта. В. находятся во власти неприятельского государства, а не отдельных лиц или воинских частей, так как именно государство отвечает за выполнение своих международных обязательств. Содержание в плену не является мерой наказания.

Кроме личного состава вооруженных сил статус В. имеют:

а) участники движений сопротивления, принадлежащие к стороне, находящейся в конфликте, если они отвечают четырем условиям:

- имеют во главе лицо, ответственное за своих подчиненных;
- имеют определенный и явно видимый издали отличительный знак;
- открыто носят оружие;
- соблюдают законы и обычаи войны.

б) ряд лиц, получивших разрешение следовать за вооруженными силами, но не входящих в их состав (например, члены экипажей судов и самолетов из числа гражданских лиц; военные корреспонденты);

в) лица из числа местного населения, которые добровольно берутся за оружие для оказания сопротивления приближающимся войскам противника.

Любые сомнения относительно статуса взятого в плен лица должны разрешаться компетентным судом. В. сохраняет свой правовой статус с момента пленения до репатриации. Никакие меры властей или их собственные действия не могут привести к утрате ими этого статуса во время плена. Режим В. определяется IV Гаагской конвенцией о законах и обычаях сухопутной войны 1907 г., III Женевской конвенцией об обращении с военнопленными 1949 г. и принятыми в 1977 г. Дополнительными протоколами I и II к Женевским конвенциям о защите жертв войны 1949 г. В соответствии с этими документами В. ни в коем случае не может отказаться от прав, которые ему обеспечивают нормы международного права.

Попав в плен, В. обязан сообщить только свою фамилию, имя и звание, дату рождения и личный номер. Ни при каких обстоятельствах его нельзя принуждать давать какие-либо другие сведения. пытки или иное жестокое обращение с В. рассматриваются как военные преступления. В. должна быть разрешена переписка с родственниками. Они имеют право на получение индивидуальных посылок. В. подчиняются законам держащей их в плену державы, особенно уставам и приказам, действующим в вооруженных силах. Репрессалии по отношению к В. запрещены при всех без исключений обстоятельствах.

*Шатинский В.И.*

## **Военно-полевые суды**

**ВОЕННО-ПОЛЕВЫЕ СУДЫ** – исключительные, или чрезвычайные, суды, действующие вне норм существующего в данном государстве уголовного законодательства и юрисдикции, на основе особого положения, при упрощенном до крайних пределов судопроизводстве и отмене всяких гарантий нормального законного течения процесса и охраны прав подсудимого. В.-п.с. применялись в ряде стран в военное время (включая гражданские войны), а также с целью подавления восстаний и революций (например, в 1871 г. во Франции – при разгроме Парижской коммуны, в 1918–1920 гг. в Германии, Польше, Венгрии и некоторых других европейских государствах при подавлении революционных выступлений).

В России В.-п.с. были введены в 1906 г. в разгар первой русской революции 1905–1907 гг.

В.-п.с. действовали также в период первой мировой войны до февральской революции 1917 г., а в июне того же года были введены Временным правительством для применения на фронте. В период гражданской войны 1918–1922 гг. В.-п.с. применялись как советским, так и

белогвардейским режимами.

В дальнейшем сам термин "В.-п.с." в отечественной практике не употреблялся, однако фактически В.-п.с. были восстановлены в виде особой системы военной юстиции в 1941 г. До 1943 г. трибуналы действовали в составе трех постоянных членов, затем в них стали участвовать заседатели. Сроки рассмотрения дел были предельно коротки; приговоры трибуналов не подлежали кассационному обжалованию (пересматривались только в порядке надзора); дела слушались в закрытом процессе.

Командующие армиями и округами, военные советы могли приостанавливать исполнение смертных приговоров, остальные приговоры исполнялись немедленно после вынесения. Трибуналы обладали широкой подсудностью, рассматривая все наиболее опасные деяния, вплоть до спекуляции и хулиганства. Военные власти сами определяли подсудность конкретного дела – общим судам или трибуналам.

*Додонов В.Н.*

## **Военнослужащий**

**ВОЕННОСЛУЖАЩИЙ** – лицо, состоящее на военной службе. Граждане РФ приобретают статус В. с началом и утрачивают его с окончанием военной службы. Каждому В. присваивается соответствующее воинское звание. Особенности правового статуса В. в обществе определяются возложенными на них обязанностями по вооруженной защите государства, связанными с необходимостью беспрекословного выполнения поставленных задач в любых условиях, в том числе с риском для жизни. В. проходят военную службу в воинских частях, на кораблях, предприятиях, в учреждениях, организациях, военных образовательных учреждениях профессионального образования.

К В. относятся офицеры, прапорщики и мичманы, курсанты военных образовательных учреждений профессионального образования, сержанты, старшины, солдаты и матросы, поступившие на военную службу по контракту; сержанты, старшины, солдаты и матросы, проходящие военную службу по призыву, а также курсанты военных образовательных учреждений профессионального образования до заключения контракта.

Офицеры, проходящие военную службу по призыву, по своему правовому положению приравниваются к офицерам, проходящим военную службу по контракту. В. выдаются установленные для граждан РФ документы, удостоверяющие их личность и гражданство, а также документы, удостоверяющие личность и правовое положение В. Они имеют право на хранение, ношение и использование оружия в порядке, определяемом законодательством РФ и общевоинскими уставами. За В. захваченными в плен, а также интернированными в нейтральных странах, сохраняется статус В. Органы государственной власти РФ и военное командование обязаны в соответствии с нормами международного права принимать меры по освобождению В.

В. находятся под защитой государства. Оскорбление В. насилие и угроза применения насилия, посягательство на их жизнь, здоровье, честь, достоинство, жилище, имущество, а равно другие действия, нарушающие и ущемляющие их права в связи с исполнением обязанностей военной службы, признаютсяотягчающими обстоятельствами при определении ответственности и назначении наказания.

Обусловленные особенностями военной службы ограничения некоторых общегражданских прав и свобод устанавливаются Законом РФ от 27 мая 1998 г. № 76-ФЗ "О статусе военнослужащих", другими законодательными актами РФ, и компенсируются В. льготами.

*Шатинский В.И.*

## **Военные преступления**

**ВОЕННЫЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ** – по международному праву нарушения, серьезные



нарушения, а также исключительно серьезные нарушения законов и обычаев войны:

- убийства, истязания и увод в рабство или для других целей гражданского населения оккупированной территории;
- убийства или истязания военнопленных или лиц, находящихся в море;
- убийства заложников: грабеж общественной или частной собственности;
- бессмысленное разрушение населенных пунктов;
- разорение, неоправданное военной необходимостью;
- принуждение военнопленного служить в вооруженных силах неприятельской державы;
- взятие заложников;
- нападение неизбирательного характера. затрагивающее гражданское население и гражданские объекты;
- нападение на опасные установки или сооружения (атомные электростанции, плотины, гидроузлы);
- нападение на лиц, прекративших участие в военных действиях, и др.

Перечень В.п. дан в ст. 6 Устава Международного военного трибунала 1945 г., ст. 130 Конвенции об обращении с военнопленными 1949 г., ст. 147 Конвенции о защите гражданского населения 1949 г., ст.85 Дополнительного протокола I к Женевским конвенциям о защите жертв войны 1949 г. В.п. в одних случаях могут квалифицироваться как международные преступления (совершенные деяния связаны с преступной деятельностью государства), а в других – как военные преступления международного характера.

*Панов В.П.*

## **Военные преступления международного характера**

**ВОЕННЫЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ МЕЖДУНАРОДНОГО ХАРАКТЕРА** – в международном праве преступления, которые совершаются в военное время или в боевой обстановке индивидами из корыстных и других (чаще всего личных) побуждений (грабеж, убийство, насилие над населением в районе военных действий и т. п.).

Относительно подсудности В.п.м.х. следует иметь в виду, что кроме конвенционных действует обычная норма, согласно которой виновные в совершении. этих преступлений несут ответственность не только перед своим государством, но и по уголовным законам враждебного государства в случае их пленения. В ст. 9 Устава Международного трибунала по Югославии юридически закреплён институт параллельной юрисдикции, согласно которому национальные суды вправе осуществлять уголовное преследование лиц, совершивших преступления против международного гуманитарного права, военные преступления. Однако юрисдикция Международного трибунала имеет приоритет. На любом этапе предварительного расследования и судебного разбирательства Международный трибунал может официально просить эти суды передать ему производство по делу.

Уголовное законодательство РФ традиционно относило В.п.м.х. к преступлениям против порядка несения военной службы в боевой обстановке и в районе военных действий. В УК установлено, что ответственность военнослужащих за преступления против военной службы в военное время либо в боевой обстановке определяется законодательством РФ военного времени (ст.305 УК).

*Панов В.П.*

## **Военные преступники**

**ВОЕННЫЕ ПРЕСТУПНИКИ** – по международному праву лица, совершившие преступления против мира, человечности, против законов и обычаев войны; несут индивидуальную уголовную международную ответственность. К В.п. неприменимы никакие

сроки давности. На них не распространяется право убежища. В.п. подлежат выдаче (см. *Военные преступления, Выдача преступников* ).

## Военные суды

ВОЕННЫЕ СУДЫ – в судебной системе РФ федеральные суды общей юрисдикции, осуществляющие судебную власть в Вооруженных, Силах, РФ, других войсках, органах и воинских формированиях, где федеральным законом предусмотрена военная служба. В.С. создаются в Вооруженных Силах РФ по территориальному принципу по месту дислокации войск и флотов и состоят из гарнизонных и окружных (флотских) военных судов. В войсках, находящихся за пределами РФ, на правах окружных В.С. могут быть созданы В.С. групп войск и на правах гарнизонных В.С. - В.С. объединений и соединений. Возглавляется система В.С. Военной коллегией Верховного Суда РФ.

Необходимость создания В.С., особенности их организации и деятельности обуславливаются спецификой Вооруженных Сил РФ как организации, действующей на началах воинской дисциплины, уставного порядка, принципа единоначалия. Деятельность В.С. направлена на защиту прав и свобод военнослужащих, граждан, проходящих военные сборы, прав и интересов воинских частей, предприятий, учреждений и организаций, на укрепление законности и правопорядка.

В.С. в порядке гражданского судопроизводства рассматривают дела:

а) о защите прав, свобод и охраняемых законом интересов военнослужащих и граждан, проходящих военные сборы, от решений к действию органов военного управления и воинских должностных лиц;

б) о защите прав граждан, уволенных с военной службы, от решений и действий органов военного управления и воинских должностных лиц, совершенных в отношении указанных граждан во время прохождения ими военной службы;

в) гражданские дела, подлежащие рассмотрению судами общей юрисдикции, по которым одной из сторон является военнослужащий (при соглашении сторон на то, чтобы дело рассматривалось в В.С.).

В порядке уголовного судопроизводства В.С. рассматривают:

а) дела о преступлениях, совершенных военнослужащими, а также гражданами, проходящими военные сборы;

б) материалы, связанные с арестом, заключением под стражу и содержанием под стражей по делам, расследуемым в отношении лиц, обвиняемых в совершении преступлений;

в) жалобы на решения и действия (бездействие) военных прокуроров по расследуемым делам.

Рассмотрение уголовных дел в В.С. в отношении невоеннослужащих не допускается, за исключением случаев их соучастия в совершении преступлений.

В предусмотренных законодательством РФ случаях В.С. рассматривают дела об административных правонарушениях, совершенных военнослужащими, а также гражданами, проходящими военные сборы.

Гарнизонный В.С. организуется и действует на территории, включающей один или несколько военных гарнизонов. Он состоит из председателя, заместителя председателя и судей. Гарнизонный суд рассматривает гражданские, административные, уголовные и иные дела и материалы, за исключением дел, подсудных вышестоящим судам; вопросы, возникающие при исполнении судебных решений и приговоров. Дела, подсудные мировому судье, рассматриваются судьей гарнизонного В.С. единолично.

Окружной (флотский) В.С. организуется по месту дислокации войск и флотов и действует в составе президиума суда, председателя, заместителей председателя суда и других судей. Окружные (флотские) В.С. являются непосредственно вышестоящими судебными инстанциями по отношению к соответствующим гарнизонным В.С. Окружной

В.С. в пределах процессуальных полномочий краевого (областного) суда рассматривает дела в качестве суда первой и второй инстанции, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам. Президиум окружного суда рассматривает гражданские и уголовные дела по протестам уполномоченных законом лиц на вступившие в силу судебные акты В.С.

Военная коллегия ВС в пределах его процессуальных полномочий рассматривает:

а) гражданские и уголовные дела по жалобам и протестам на невступившие в законную силу решения, приговоры и определения окружных В.С., вынесенные ими в качестве судов первой инстанции, и на постановления судей этих судов;

б) гражданские и уголовные дела по протестам уполномоченных законом лиц на вступившие в законную силу судебные акты окружных В.С. и постановления судей этих судов, если они не рассматривались в кассационном порядке в Военной коллегии ВС, и на постановления президиумов окружных судов;

в) гражданские и уголовные дела по вновь открывшимся обстоятельствам.

*Кашипов В.П.*

## **Военный комиссариат**

ВОЕННЫЙ КОМИССАРИАТ – орган военного управления, ведающий военно-мобилизационной и учетно-призывной работой. В.к. создаются в субъектах РФ, городах (без районного деления), районах. В.к. возглавляются военными комиссарами. Правительство РФ определяет порядок деятельности и материально-техническое обеспечение В.к. Непосредственное руководство деятельностью В.к. осуществляет Генеральный штаб Вооруженных Сил РФ и командующие войсками военных округов, на территории которых расположены В.к.

Основные задачи:

- подготовка и проведение мобилизации;
- подготовка граждан к военной службе, проведение призыва на военную службу и на военные сборы, отбор кандидатов для поступления на военную службу по контракту;
- освобождение от военных сборов, предоставление отсрочек от призыва на военную службу.

Кроме того, в компетенцию В.к. входит:

- подготовка документов на получение пенсий уволенным с военной службы лицам и членам их семей;
- содействие в трудоустройстве и обеспечении жильем лиц, уволенных с военной службы;
- отбор кандидатов для направления на учебу в военные образовательные учреждения профессионального образования;
- рассмотрение и разрешение жалоб и заявлений военнослужащих, военнообязанных, лиц, уволенных с военной службы и членов их семей.

*Шатинский В.И.*

## **Военный корабль**

ВОЕННЫЙ КОРАБЛЬ – "судно, принадлежащее к вооруженным силам какого-либо государства, имеющее внешние знаки его национальности, находящееся под командованием офицера, который состоит на службе данного государства и фамилия которого занесена в соответствующий список военнослужащих или эквивалентный ему документ, и имеющее экипаж, подчиненный регулярной военной дисциплине" (ст. 29 Конвенции ООН по морскому праву 1982 г.). При этом государство флага несет международную ответственность за любой ущерб или убытки, причиненные В.к., эксплуатируемым в некоммерческих целях, прибрежному государству, которое вправе потребовать от В.к. покинуть территориальные воды за нарушение законов.

В.к. пользуется в открытом море полным иммунитетом от юрисдикции какого бы то ни было государства, кроме государства флага, что означает неподсудность В.к. законам иностранного государства. Оно не вправе принимать в отношении В.к. меры контроля, возбуждать судебное преследование с целью возместить причиненный ущерб в результате столкновения или получить вознаграждение за свое участие в спасении, а также с целью наложения штрафа, предварительного ареста, возвращения имущества, долгов и т. п. Иммунитет не освобождает В.к. от обязанности уважать законные права других стран в открытом море. Поэтому деяния В.к., нарушающие такие права, являются противоправными и влекут ответственность государства флага. Вопросы такой ответственности разрешаются заинтересованными государствами по дипломатическим каналам.

*Панов В.П.*

## **Военный разведчик**

ВОЕННЫЙ РАЗВЕДЧИК – лицо, собирающее сведения в районе действия противника и выполняющее поставленную перед ним задачу в форме своей армии, т. е. не скрывающее своей принадлежности к вооруженным силам воюющего государства. Если это лицо попадает в руки противника, на него распространяется режим военного плена (см. *Военнопленные* ).

## **Возвратная пошлина**

ВОЗВРАТНАЯ ПОШЛИНА (налог) – 1) сумма ввозных пошлин, налогов, подлежащая возврату плательщику при экспорте из РФ товаров: помещенных под режим таможенного склада (при условии фактического вывоза их в течение 3 месяцев со дня помещения под этот режим); находящихся в свободных экономических зонах и на свободных складах (вывоз в течение 6 месяцев со дня возврата таможенных пошлин, налогов), продуктов переработки (вывоз в течение 2 лет со дня перемещения иностранных товаров через таможенную границу РФ). В.п. играет важную роль в повышении конкурентоспособности экспортируемых товаров;

2) вид тарифных льгот, преференций, предоставляемых для некоторых товаров, а именно:

– ввозимых на территорию РФ и вывозимых с таможенной территории РФ временно под таможенным контролем в рамках определенных таможенных режимов;

– ввозимых на таможенную территорию РФ в качестве вклада в уставные фонды предприятий с иностранными инвестициями и иностранных предприятий, а также вывозимых этими предприятиями товаров отдельных видов собственного производства в случаях, предусмотренных соглашениями о разделе продукции или в течение периода окупаемости иностранных инвестиций;

– вывозимых в целях инвестиционного сотрудничества в соответствии с международными соглашениями, в которых участвует РФ;

– вывозимых с таможенной территории РФ на экспорт для федеральных государственных нужд.

*Диканова Т.А.*

## **Возвращение преступника государству**

ВОЗВРАЩЕНИЕ ПРЕСТУПНИКА ГОСУДАРСТВУ – упрощенная процедура выдачи одному государству другим государством лиц, совершивших преступление. В.п.г. может, например, иметь место, когда он совершил угон воздушного судна. В таком случае возвращение осуществляет государство, на территории которого приземлилось угнанное судно, государству его регистрации (см. *Выдача преступников* ).

В.п.г. – это особый акт правовой помощи государству, обратившемуся с такой просьбой. В международной практике институт В.п.г. впервые был закреплен в двусторонних соглашениях СССР с Афганистаном (1972), Ираном (1973) и Финляндией (1974) о сотрудничестве в предотвращении угонов воздушных судов. Нормы этих договоров обязывают государства приземления воздушного судна задержать, арестовать или заключить под стражу лиц, совершивших угон. Принимаются необходимые меры к обеспечению сохранности воздушного судна, вещественных доказательств и документов, касающихся его угона. По просьбе государства регистрации судна, переданной по дипломатическим каналам, принимаются немедленные меры для возвращения лиц, угнавших воздушное судно.

Как и в случаях экстрадиции, не подлежат выдаче лица, имеющие гражданство государства, на территорию которого приземлилось угнанное воздушное судно. Однако это государство обязано привлечь угонщиков к ответственности как уголовных преступников. При этом такие лица не пользуются статусом политических преступников и им не может быть предоставлено право политического убежища.

*Панов В. П.*

## **Воздушная война**

ВОЗДУШНАЯ ВОЙНА (международно-правовое регулирование) – ведение воюющими сторонами военных действий в воздушном пространстве с помощью любых летательных аппаратов для уничтожения объектов противника. Комбатантами в В.в. являются экипажи всех летательных аппаратов, входящих в состав военной авиации воюющих стран и имеющих их опознавательные знаки, экипажи судов гражданской авиации, переоборудованных в военные. Некомбатантами в В.в. являются экипажи санитарных самолетов, госпитальных воздушных судов воюющих стран и национальных обществ Красного Креста и Красного Полумесяца. Воюющим странам запрещается использовать санитарные летательные аппараты для обеспечения безопасности своих военных объектов, сбора разведывательной информации, транспортировки личного состава и военных грузов.

На В.в. распространяются все законы и обычаи войны, устанавливающие общие правила, применимые к боевым действиям на любом театре войны. Правовая регламентация применения летательных аппаратов в военных целях определена рядом международных документов (Декларации Гаагских конференций 1899 и 1907 гг., Гаагская конвенция 1907 г. и другие документы). Несколько специальных норм, регулирующих режим санитарной авиации, содержится в Женевских конвенциях о защите жертв войны 1949 г. и дополнительных протоколах к ним 1977 г.

*Панов В.П.*

## **Воздушная территория**

ВОЗДУШНАЯ ТЕРРИТОРИЯ – атмосферная оболочка Земли до 100 км от уровня океана. В международно-правовом плане различают 4 вида воздушной территории.

Государственная В.т. – объем воздуха, высотной границей которого является воображаемая линия, проведенная на высоте 100 км от уровня океана, а боковые границы составляют вертикальные плоскости, теоретически, проведенные к каждой точке сухопутной и морской границы государства. На воздушную государственную территорию распространяется полный и исключительный государственный суверенитет. Устанавливается разрешительный порядок полета иностранных воздушных судов через строго определенные входы в территорию государства и выходы из нее (воздушные ворота) и по указанным маршрутам (воздушные коридоры). Регулярные полеты иностранных воздушных судов осуществляются на основании межгосударственных, разовые – на основании специальных разрешений. Полеты иностранных воздушных судов вне указанных оснований являются нарушением государственной границы и могут быть принудительно

пресечены.

Правовой режим В.т. над открытым морем определяется в основном Конвенцией ООН по морскому праву 1982 г. и характеризуется свободой воздухоплавания гражданских и военных судов.

Правовой режим В.т. над Антарктикой близок к правовому режиму воздушной территории над открытым морем, за некоторыми ограничениями, установленными Договором об Антарктике 1959 г. В частности, южнее 60-й параллели ю.ш. запрещены военное воздухоплавание и любая военно-воздушная деятельность (учения, маневры, стрельбы и т. д.). Воздушная территория над Антарктикой не может быть театром военных действий. Допускается использование военных судов только в целях мирной научно-исследовательской деятельности.

Правовой режим В.т. над международными проливами и архипелажными водами определяется Конвенцией ООН по морскому праву 1982 г. и соответствующими конвенциями о режиме международных проливов. Статус различных частей этой В.т. неодинаков и характеризуется сочетанием свободы транзитных полетов и выполнения соответствующих обязательств перед государствами, реально контролирующими данное воздушное пространство.

*Стародубцев Г.С.*

## **Воздушное право**

**ВОЗДУШНОЕ ПРАВО** – совокупность правовых норм, регулирующих отношения на воздушном транспорте. В.п. включает нормы национального (внутригосударственного) и международного права (см. *Международное воздушное право* ; подробнее о В.п. см. *Транспортное право* ).

## **Воздушные границы**

**ВОЗДУШНЫЕ ГРАНИЦЫ** – условные вертикальные плоскости, проходящие по государственным границам, расположенным по сухопутной, водной и морской территории государств. Высотный предел В.г. международным воздушным правом не установлен. Однако обычно предполагается, что он находится на высоте не более 100–110 км над уровнем Мирового океана.

## **Возмещение ущерба**

**ВОЗМЕЩЕНИЕ ВРЕДА** (ущерба) – 1) содержание охранительного обязательства по приведению лица, потерпевшего от нарушения его субъективного гражданского имущественного права, в положение, существовавшее до нарушения, за счет и силами нарушителя права – причинителя вреда (ущерба); обычно достигается путем денежных выплат в сумме оценки вреда (ущерба) (см. *Возмещение убытков* );

2) содержание деликтного обязательства – обязательства по приведению лица, потерпевшего от неправомерных действий по нарушению его абсолютных прав, в положение, существовавшее до нарушения, за счет и силами нарушителя; имеет правовую форму:

- а) возмещения убытков;
- б) В.в., причиненного жизни и здоровью;
- в) компенсации морального вреда.

Под имущественным вредом в гражданском. праве понимается всякое умаление субъективного имущественного права, охраняемого законом интереса или иного имущественного блага, влекущее материальные (имущественные) потери у потерпевшего.

Подлежит возмещению только такой вред, который причинен неправомерными и

виновными действиями (ст. 1064 ГК РФ). Однако известны случаи В.в., причиненного правомерными действиями, а также случаи В.в., причиненного без вины. В В.в. может быть отказано, если вред причинен по просьбе или с согласия потерпевшего, а действия причинителя не нарушают нравственные принципы общества.

Имущественный вред подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред. Однако законом могут быть установлены и случаи, когда:

- вред подлежит возмещению не в полном объеме, а только частично;
- наоборот, установлена обязанность причинителя вреда выплатить потерпевшим компенсацию сверх В.в.;
- обязанность возмещения вреда может быть возложена на лицо, не являющееся его причинителем.

К числу случаев, когда подлежит возмещению вред, причиненный правомерными действиями, ГК РФ (далее – ГК) прямо относит необходимую оборону (ст. 1066 ГК), состояние крайней необходимости (ст. 1067 ГК). Однако в последнем случае, учитывая обстоятельства, при которых был причинен такой вред, суд может возложить обязанность его возмещения на третье лицо, в интересах которого действовал причинивший вред, либо освободить от возмещения вреда полностью или частично как это третье лицо, так и причинившего вред.

ГК предусмотрел два случая частичного имущественного В.в.:

а) В.в. лицом, застраховавшим свою ответственность в пользу потерпевшего. Такое лицо в случае, когда страховое возмещение недостаточно для того, чтобы полностью возместить причиненный вред, покрывает разницу между страховым возмещением и фактическим размером ущерба (ст. 1072 ГК);

б) В.в., причиненного несовершеннолетними (ст. 1073, 1074 ГК) и недееспособными (ст. 1076 ГК).

К числу случаев, когда обязанность возмещения имущественного вреда возлагается на третьих лиц, относятся следующие:

а) вред, причиненный работниками юридического лица либо гражданина или членами хозяйственных обществ, товариществ и производственных кооперативов при исполнении ими трудовых (служебных, должностных) обязанностей, а также при осуществлении ими предпринимательской, производственной или иной деятельности товарищества или кооператива (обязанность В.в. возлагается на соответствующее юридическое лицо или гражданина – ст. 1068 ГК);

б) вред, причиненный в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления либо должностных лиц этих органов (обязанность его возмещения возлагается на казну РФ, либо казну субъекта РФ, или казну муниципального образования – ст. 1069 ГК);

в) вред, причиненный гражданину должностным лицом органов предварительного следствия, дознания, прокуратуры или суда в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания, в виде ареста или исправительных работ (обязанность В.в. возлагается на казну РФ либо казну субъекта РФ или казну муниципального образования – ст. 1070 ГК);

г) вред, причиненный малолетними (подлежит возмещению их родителями, усыновителями или опекунами, в том числе учреждениями, осуществляющими функции опекунов, либо учреждениями, обязанными осуществлять надзор за малолетними, если они не докажут, что вред возник не по их вине – ст. 1073 ГК);

д) вред, причиненный несовершеннолетними (в возрасте от 14 до 18 лет) в случаях, когда у них нет доходов или иного имущества, достаточных для В.в. (подлежит возмещению их родителями, усыновителями или попечителями, в том числе учреждениями, осуществляющими функции попечителей, если они не докажут, что вред возник не по их

вине – ст. 1074 ГК);

е) вред, причиненный недееспособными (подлежит возмещению их опекунами либо организациями, обязанными осуществлять надзор за недееспособными, если они не докажут, что вред возник не по их вине – ст. 1076 ГК);

ж) вред, причиненный лицом, которое не могло понимать значения своих действий или руководить ими вследствие психического расстройства (обязанность В.в. может быть возложена судом на проживающих совместно с этим лицом его трудоспособных супруга, родителей, совершеннолетних детей, которые знали о психическом расстройстве причинителя вреда, но не ставили вопрос о признании его недееспособным – ст. 1078 ГК);

з) вред, причиненный совместно несколькими лицами (может быть возмещен одним или несколькими причинителями солидарно – ст. 1080 ГК). Имущественный вред возмещается либо в натуре (путем предоставления вещи того же рода и качества, исправления поврежденной вещи и т. п.), либо в форме возмещения убытков (ст. 1082 ГК). Натуральное В.в. применяется при причинении вреда каким-либо индивидуально-определенным вещам или вещам, имеющим особую ценность для потерпевшего.

Если причиненный вред – следствие эксплуатации предприятия, сооружения либо иной производственной деятельности, которая продолжает причинять вред или угрожает новым вредом, суд вправе обязать причинителя, помимо В.в. приостановить или прекратить соответствующую деятельность (ст. 1065 ГК).

Положение о порядке возмещения ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, утвержденное Указом Президиума Верховного Совета СССР от 18 мая 1981 г. № 4892-Х.

В случае причинения гражданину увечья или иного повреждения его здоровья возмещается утраченный потерпевшим заработок (доход), который он имел либо определенно мог иметь, а также дополнительно понесенные расходы, вызванные повреждением здоровья, в том числе расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии, если установлено, что потерпевший нуждается в этих видах помощи и ухода и не имеет права на их бесплатное получение (ст. 1085 ГК).

При определении утраченного заработка (дохода) пенсия по инвалидности, назначенная потерпевшему в связи с увечьем или иным повреждением здоровья, а равно другие пенсии, пособия и иные подобные выплаты, назначенные как до, так и после причинения вреда здоровью, не принимаются во внимание и не влекут уменьшения размера В.в. (не засчитываются в счет В.в.). В счет В.в. не засчитывается заработок (доход), получаемый потерпевшим после повреждения здоровья, а также суммы страхового возмещения, полученного гражданином, застраховавшимся от несчастного случая. Порядок определения размера утраченного заработка регулируется ст. 1086 ГК.

Объем и размер В.в., причитающегося потерпевшему в соответствии с нормами ст. 1085 ГК, могут быть увеличены только законом или договором, но ни в коем случае не решением суда и не актами каких-либо иных органов. Ни при каких обстоятельствах объем и размер В.в. не могут быть уменьшены в сравнении с теми, что предусмотрены ст. 1085 ГК.

В случае увечья или иного повреждения здоровья несовершеннолетнего, не достигшего 14 лет (малолетнего), лицо, ответственное за причиненный вред, обязано возместить расходы, вызванные повреждением здоровья (ст. 1087 ГК). По достижении потерпевшим 14 лет, а также в случае причинения вреда несовершеннолетнему в возрасте от 14 до 18 лет, не имеющему заработка (дохода), лицо, ответственное за причиненный вред, обязано возместить помимо расходов, вызванных повреждением здоровья, также вред, связанный с утратой или уменьшением его трудоспособности, исходя из пятикратного установленного законом МРОТ. Если же ко времени повреждения его здоровья несовершеннолетний имел заработок, то вред возмещается исходя из размера этого заработка, но не ниже пятикратного



установленного законом МРОТ (ст. 1087 ГК).

После начала трудовой деятельности несовершеннолетний, здоровью которого был ранее причинен вред, вправе требовать увеличения размера В.в. исходя из получаемого им заработка, но не ниже размера вознаграждения, установленного по занимаемой им должности, или заработка работника той же квалификации по месту его работы (ст. 1087 ГК).

В.в., причиненного смертью потерпевшего, закон называет также "В.в., причиненного смертью (потерей) кормильца"; при этом имеется в виду, что смерть лица может причинить имущественный вред только тем, чье материальное благосостояние зависело от его деятельности. В случае смерти лица, не являвшегося кормильцем (например, малолетнего или домохозяйки, не имеющей заработка), вопроса о В.в. имущественного не возникает.

В случае смерти потерпевшего (кормильца) право на В.в. имеют:

а) нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню его смерти право на получение от него содержания;

б) ребенок умершего, родившийся после его смерти;

в) один из родителей, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, не достигшими 14 лет, либо хотя и достигшими указанного возраста, но по заключению медицинских органов нуждающимися (по состоянию здоровья) в постороннем уходе;

г) лица, состоявшие на иждивении умершего и ставшие нетрудоспособными в течение 5 лет после его смерти (ст. 1088 ГК).

Право на В.в., причиненного потерей кормильца, прекращается:

а) в отношении несовершеннолетних – по достижении ими 18 лет, а если они являются учащимися очной формы обучения – по окончании учебы, но не более чем до 23 лет;

б) в отношении родителя, супруга либо другого члена семьи, занятого уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами – по достижении ими 14 лет;

в) в отношении инвалидов – по окончании срока инвалидности.

Право на В.в. существует пожизненно: у женщин старше 55 лет и мужчин старше 60 лет.

Размер В.в., причиненного смертью кормильца, определяется по нормам ст. 1089 ГК. Лицам, имеющим право на В.в. в связи со смертью кормильца, вред возмещается в размере той доли заработка (дохода) умершего, которую они получали или имели право получать на свое содержание при его жизни. При определении В.в. этим лицам в состав доходов умершего наряду с заработком (доходом) включаются его пенсия, пожизненное содержание и другие подобные выплаты.

При определении размера В.в. в счет возмещения не засчитываются пенсии, назначенные лицам в связи со смертью кормильца, а равно другие виды пенсий, назначенные как до, так и после смерти кормильца, а также заработок (доход) и стипендия, страховые выплаты на случай смерти кормильца и пособие на его погребение, получаемые этими лицами (см. также *Моральный вред*).

Лица, совместно причинившие вред, отвечают перед потерпевшим солидарно. Однако по заявлению потерпевшего и в его интересах суд вправе возложить на них ответственность в долях, определенных в соответствии со степенью вины каждого причинителя, а при невозможности определить степень вины – в равных долях. Только после полного В.в. совместные причинители могут разбираться между собой по вопросам об объемах возмещения, падающих на каждого из них (о В.в., причиненного источником повышенной опасности, см. *Источник повышенной опасности*; о В.в. после того, как вред возмещен одним из причинителей, см. *Регрессный иск*).

Лит.:

а) по общим вопросам и возмещении имущественного вреда:

- Белякова А.М.* Возмещение причиненного вреда. М., 1972;
- Белякова А.М.* Гражданско-правовая ответственность за причинение вреда: Теория и практика. М., 1986;
- Белякова А.М.* Имущественная ответственность за причинение вреда. М., 1979;
- Белякова А.М.* Развитие и совершенствование законодательства о возмещении вреда//Советское государство и право. 1985, № 9. С. 37–44;
- Белякова А.М.* Субъекты в обязательстве по возмещению причиненного вреда//Вестник МГУ. Серия «Право», 1990, № 1;
- Донцов С.Е., Глянцев В.В.* Возмещение вреда по советскому законодательству. М., 1990;
- Иоффе О.С.* Обязательства по возмещению вреда. М., 1952;
- Суханов Е.А.* Кто возместит причиненный ущерб? М., 1989;
- б) о В.в., причиненного Жизни и здоровью:**
- Белякова А.М.* Возмещение вреда, причиненного увечьем. М., 1961;
- Белякова А.М.* Ответственность за вред, причиненный малолетним и несовершеннолетним лицам. М. 1963;
- Донцов С.Е., Маринина М.Я.* Имущественная ответственность за вред, причиненный личности. М., 1986;
- Майданик Л.А., Сергеева Н.Ю.* Материальная ответственность за повреждение здоровья. М., 1953;
- Треушников М.* Защита прав граждан на возмещение вреда в случае повреждения здоровья и потери кормильца//Хозяйство и право, 1988, № 6;
- Флейшиц Е.А.* О гражданской ответственности за повреждение здоровья//Советское государство и право, 1954, № 8. С. 23–33;
- в) о В.в. морального:**
- Шминова М.Я.* Имущественная ответственность за моральный вред//Советское государство и право, 1970, № 1. С. 118–122;
- Эрделевский А.М.* Моральный вред: компенсация за страдания. М., 1997;
- г) о В.в., причиненного незаконными действиями государственных органов и должностных лиц:**
- Безлепкин Б.П.* Возмещение ущерба, причиненного гражданину судебными органами. М., 1979;
- Кун А.П.* Специальные условия возмещения вреда, причиненного гражданину актами власти// Правоведение, 1986, № 2. С. 41–46;
- Ярошенко К.Б.* Возмещение вреда, причиненного гражданам действиями и должностных лиц// Советское государство и право, 1982, № 8. С. 135–142;
- см. также лит. к статьям: Вина, Возмещение убытков. Деликт, Источник повышенной опасности, Моральный вред. Ответственность гражданская.
- Белов В.А.*

## **Возмещение вреда окружающей природной среде**

**ВОЗМЕЩЕНИЕ ВРЕДА ОКРУЖАЮЩЕЙ ПРИРОДНОЙ СРЕДЕ** – выплата специальным экономическим фондам денежной компенсации, которая производится добровольно либо по решению суда, арбитражного суда в соответствии с утвержденными в установленном порядке таксами и методиками исчисления ущерба, а при их отсутствии – по фактическим затратам на восстановление нарушенного состояния окружающей среды с учетом понесенных убытков, в том числе упущенной выгоды. Общий принцип этого возмещения установлен Законом РФ от 19 декабря 1991 г. № 2060-1 "Об охране окружающей природной среды". В нем, в частности, говорится: предприятия, учреждения, организации и граждане, причинившие вред окружающей среде ее загрязнением, порчей, уничтожением, повреждением, нерациональным использованием природных ресурсов, разрушением экологических систем и другого экологического правонарушения, обязаны возместить его в полном объеме в соответствии с действующим законодательством.

Таксы и методики исчисления размера вреда, причиненного окружающей природной среде, носят полуштрафной характер, поскольку в них включаются примерные размеры расходов на устранение негативных последствий экологического вреда (мероприятия, например, по восстановлению оздоровительных функций леса). Таксы установлены, например, для исчисления размера ущерба, причиненного лесному хозяйству (утверждены постановлением Правительства РФ от 5 февраля 1992 г.) или рыбному хозяйству (постановление Правительства РФ от 25 мая 1994 г.). Подобного рода таксы (методики) в области охотничьего, рыбного, лесного хозяйства с учетом местных географических и климатических условий утверждаются ныне субъектами РФ.

Суммы ущерба, взыскиваемого по решению суда, арбитражного суда по восстановлению потерь окружающей природной среды, перечисляются в экологические фонды. С согласия сторон по решению суда или арбитражного суда экологический и экономический вред может быть возмещен в натуре путем возложения на ответчика обязанности по восстановлению окружающей природной среды за счет его средств и сил.

## **Возмещение убытков**

**ВОЗМЕЩЕНИЕ УБЫТКОВ** – универсальный способ защиты гражданских прав.

В законодательстве РФ принят в качестве общего правила принцип на возмещение только конкретных убытков:

– расходов, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права;

– утраты или повреждения его имущества (реальный ущерб), а также неполучение доходов, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода) (ст. 15 ГК РФ).

Для исчисления размера упущенной выгоды используется принцип заранее определенных минимальных убытков – таковые не могут быть меньше, чем доходы, которые извлек правонарушитель.

Основным принципом эффективности требования о В.у. является доказанность наличия и размера убытков. Именно по причине сложности с доказыванием размера убытков судебные и арбитражные споры по искам о В.у. составляют ничтожно малую часть всех споров. Потерпевшие предпочитают взыскивать с нарушителей санкции (неустойку и пр.), а в денежных обязательствах – также и проценты за пользование денежными средствами, но не убытки.

*Лит.:* см. к статье Возмещение вреда.

*Белов В.А.*

## **Возобновление уголовных дел по вновь открывшимся обстоятельствам**

**ВОЗОБНОВЛЕНИЕ УГОЛОВНЫХ ДЕЛ ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ** – исключительная стадия уголовного процесса, в которой производится проверка законности и обоснованности приговоров, определений и постановлений судов, вступивших в законную силу, в связи с обнаружением новых, неизвестных при расследовании и рассмотрении дела обстоятельств, устанавливающих незаконность и необоснованность данного решения.

Суды, возобновляющие дела по вновь открывшимся обстоятельствам, способствуют обеспечению законности и обоснованности приговоров, устранению допущенных по делу ошибок, охране прав и законных интересов граждан.

Основаниями для возобновления уголовных дел являются:

а) установленные вступившим в законную силу приговором суда заведомая ложность показаний свидетелей, заключения экспертов, подложность вещественных доказательств, протоколов следственных и судебных действий и иных документов, заведомая ложность перевода, повлекшие за собой постановление необоснованного или незаконного приговора;

б) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные злоупотребления судей, допущенные ими при рассмотрении данного дела;

в) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные злоупотребления лиц, производивших расследование по делу, повлекшие постановление необоснованного и незаконного приговора или определения о прекращении дела;

г) иные обстоятельства, не бывшие известными суду при постановлении приговора или вынесении определения, которые сами по себе или вместе с обстоятельствами, ранее установленными, доказывают невиновность обвиняемого или совершение им менее тяжкого

или более тяжкого преступления, нежели то, за которое он осужден, а равно доказывают виновность оправданного или лица, в отношении которого дело было прекращено (ст. 384 УПК).

К вновь открывшимся обстоятельствам относятся также заведомо ложные показания потерпевшего.

Для обстоятельств, перечисленных в пп. "а"- "в", характерно то, что они должны быть установлены вступившим в законную силу приговором суда, а также (кроме преступного злоупотребления судьей) то, что при этом имело место постановление незаконного или необоснованного приговора. Что касается преступного злоупотребления судьей, допущенного при рассмотрении дела, то оно влечет его возобновление независимо от влияния на постановление приговора, так как подобный факт сам по себе ставит под сомнение его правосудность.

Закон не перечисляет иных обстоятельств (п. "г"). Они характеризуются тем, что были неизвестны суду в момент производства по делу и сами по себе или в совокупности с другими обстоятельствами, известными по делу, позволяют сделать иной вывод о виновности обвиняемого либо о степени общественной опасности преступления.

К таким обстоятельствам судебная практика относит самые различные факты, характеризующие обвинение, личность обвиняемого, свидетельствующие о нахождении в живых лица, считавшегося убитым, об оговоре обвиняемым другого лица, принятии на себя вины другого лица, алиби обвиняемого, совершении им более тяжкого преступления, смерти потерпевшего от тяжких телесных повреждений после вступления приговора в законную силу.

К иным обстоятельствам, влекущим возобновление дела, следует отнести и ошибочность заключения судебно-медицинского эксперта (о характере телесных повреждений, о психическом состоянии обвиняемого).

Для возобновления уголовного дела законом установлены специальные сроки (ст. 385 УПК). Днем открытия новых обстоятельств, предусмотренных пп. "а" – «в», является день вступления обвинительного приговора, устанавливающего эти обстоятельства, в законную силу; обстоятельств, предусмотренных п. "г", – день составления прокурором заключения по результатам проведенного расследования.

Пересмотр обвинительного приговора в пользу осужденного сроками не ограничен. Смерть осужденного не препятствует возобновлению дела в целях его реабилитации.

Производство по вновь открывшимся обстоятельствам проходит несколько этапов:

- возбуждение производства и установление обстоятельств;
- принятие прокурором решения по результатам установления обстоятельств и о дальнейшем направлении дела; разрешение судом вопроса о возобновлении дела по вновь открывшимся обстоятельствам.

Поводами к возобновлению дел могут быть заявления граждан, сообщения предприятий, учреждений, организаций, должностных лиц, которые подаются прокурору, полномочному в пределах своей компетенции возбудить производство (ст. 386 УПК).

Порядок установления вновь открывшихся обстоятельств определяется их характером.

Если обстоятельства, перечисленные в пп. "а"- "в", не установлены приговором суда, возобновлению дела По этим основаниям должно предшествовать обычное производство в отношении лиц, допустивших подлог доказательств или преступные злоупотребления при расследовании либо рассмотрении дела, которое (производство) заканчивается постановлением и вступлением в законную силу обвинительного приговора. Если к прокурору поступает дело со вступившим в законную силу обвинительным приговором, устанавливающим эти обстоятельства, он направляет дело со своим заключением в суд для решения вопроса о его возобновлении по вновь открывшимся обстоятельствам.

При поступлении к прокурору сведений об иных обстоятельствах, предусмотренных п. «г», а также в случаях невозможности постановления обвинительного приговора по обстоятельствам, названным в пп. "а"- "в", вследствие истечения сроков давности, издания

акта амнистии или ввиду помилования отдельных лиц и смерти обвиняемого расследование ведется по правилам ст. 386 УПК. Прокурор в пределах своей компетенции выносит постановление о возбуждении производства и расследует вновь открывшиеся обстоятельства либо дает об этом поручение следователю. Расследование осуществляется по правилам УПК с производством необходимых следственных действий.

Если прокурор не усматривает оснований для возбуждения производства, он отказывает в этом своим мотивированным постановлением, которое сообщается заинтересованным лицам (они имеют право его обжаловать вышестоящему прокурору).

Если в результате расследования будут установлены основания для возобновления дела, прокурор составляет заключение и направляет дело со всеми материалами и своим заключением в суд через соответствующего вышестоящего прокурора.

Возобновление уголовных дел осуществляется:

а) в отношении приговоров, определений и постановлений районных судов – президиумом соответствующего вышестоящего суда;

б) в отношении приговоров, определений и постановлений судов субъектов РФ – Судебной коллегией по уголовным делам ВС РФ;

в) в отношении приговоров, определений, вынесенных в первой инстанции, и постановлений ВС РФ – Президиумом ВС РФ.

Предыдущее рассмотрение дела в кассационном порядке или в порядке надзора не является препятствием для рассмотрения дела по вновь открывшимся обстоятельствам в той же судебной инстанции, так как в последнем случае судьи исходят из новых обстоятельств и поэтому не связаны уже сложившимся у них мнением по делу.

Возобновление дел производится в судебном заседании по правилам, установленным ст. 377 УПК для рассмотрения дел в порядке надзора (ст. 388 УПК).

По итогам рассмотрения заключения прокурора принимаются следующие решения:

а) об отмене приговора; определения, постановления и передаче дела для производства нового расследования или нового судебного разбирательства;

б) об отмене приговора, определения, постановления суда и о прекращении дела;

в) об отклонении заключения прокурора (ст. 389 УПК)..

Предварительное расследование или судебное разбирательство после возобновления дела в связи с отменой приговора по вновь открывшимся обстоятельствам, а также обжалование вновь вынесенного приговора производится на общих основаниях (ст.390 УПК).

*Чистякова В.С.*

## **Возрастной ценз**

**ВОЗРАСТНОЙ ЦЕНЗ** – установленный в законодательстве возраст, при наличии которого предоставляется право избирать (активное избирательное право) и быть избранным (пассивное избирательное право).

В РФ право избирать предоставляется по всем видам выборов с 18 лет. Законодательство РФ не допускает никаких иных возрастных ограничений этого права.

Право быть избранным характеризуется своими возрастными особенностями. Согласно ФЗ от 19 сентября 1997 г. № 124-ФЗ "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации" возраст кандидата не может быть ниже 21 года – на выборах в законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов РФ, 30 лет – на выборах главы исполнительной власти субъектов РФ и 21 года – на выборах в органы местного самоуправления.

Для избрания депутатом ГД минимальный возраст установлен Конституцией РФ – 21 год, Президентом РФ – также Конституцией РФ – 35 лет. (В прежней Конституции для избрания Президента существовала верхняя возрастная планка – 65 лет. В действующую Конституцию она не включена.)

В.ц. устанавливается также для кандидатов на должности судей, а в отдельных странах – и на должности министров.

*Авакьян С.А.*

## **Воинская дисциплина**

ВОИНСКАЯ ДИСЦИПЛИНА – строгое и точное соблюдение всеми военнослужащими порядка и правил, установленных законами, воинскими уставами и приказами командиров (начальников). Правовую основу В.д. составляют Конституция РФ, законы, общевойсковые уставы, Военная присяга и основанные на них приказы командиров и начальников, которые подлежат неукоснительному соблюдению. Функции В.д. заключаются в том, чтобы обеспечивать согласованность и единство действий военнослужащих, а также моделировать поведение военнослужащих, вырабатывая у них необходимые морально-психологические и боевые качества. В.д. основывается на осознании каждым военнослужащим воинского долга и личной ответственности за безопасность Отечества.

Основным методом воспитания у военнослужащих высокой дисциплинированности является убеждение. Однако это не исключает применения мер принуждения к тем, кто недобросовестно относится к выполнению своего воинского долга. Требования В.д. изложены в Дисциплинарном уставе Вооруженных Сил РФ и конкретизированы в других уставных нормах, наставлениях, положениях, инструкциях, приказах командиров и начальников и других правовых актах. В.д. отличается от трудовой, финансовой дисциплины следующими особенностями:

а) беспрекословное повиновение военнослужащих всем прямым начальникам по служебному положению, по воинскому званию, а в определенных случаях и старшим;

б) предоставление командирам и начальникам права в интересах защиты Отечества решительно, строго и твердо требовать соблюдения всеми военнослужащими требований В.д. и порядка. При этом они вправе применять все законные меры принуждения вплоть до ареста виновного и привлечения его к уголовной ответственности;

в) возложение на всех военнослужащих обязанности содействовать командиру в восстановлении порядка и дисциплины, удерживать других от недостойных поступков;

г) требования В.д. распространяются на военнослужащих, где бы они ни находились: на службе, в отпуске, в командировке и т. п., когда это необходимо для обеспечения воинского правопорядка, уставных взаимоотношений между военнослужащими и выполнения задач, связанных с военной службой.

*Шатинский В.И.*

## **Воинская обязанность**

ВОИНСКАЯ ОБЯЗАННОСТЬ – закрепленная Конституцией РФ и регулируемая нормами военного права обязанность граждан РФ нести военную службу в Вооруженных Силах РФ и других войсках и защищать Отечество. Гражданин РФ в случае, если его убеждениям или вероисповеданию противоречит несение военной службы, а также в иных установленных ФЗ случаях имеет право на замену ее альтернативной гражданской службой. В.о. регулируется ФЗ РФ от 31 мая 1996 г. № 61-ФЗ "Об обороне", от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе" и другими нормативными актами.

По действующему законодательству формами исполнения В.о. являются:

– подготовительные (воинский учет, подготовка к военной службе, военное обучение в военное время);

– основные (поступление на военную службу, прохождение военной службы, прохождение альтернативной гражданской службы, пребывание в запасе);

– специальная – служба (работа) в качестве военных строителей.

Воинский учет граждан осуществляется военными комиссариатами (военкоматами) по

месту жительства (об основных формах исполнения В.о. см. Альтернативная служба. Военная служба).

*Шапинский В.И.*

## **Воинские звания**

**ВОИНСКИЕ ЗВАНИЯ** – звания, персонально присваиваемые военнослужащим и военнообязанным запаса в соответствии с их служебным положением, военной или специальной подготовкой, выслугой лет, принадлежностью к виду вооруженных сил и заслугами. Наличие В.з. создает необходимые предпосылки для устойчивого служебно-правового положения военнослужащих. По В.з. устанавливаются отношения подчиненности и старшинства между военнослужащими (помимо подчиненности и старшинства по служебному положению), соответствие В.з. занимаемым должностям, определяются предельные возрасты состояния на военной службе и в запасе. В.з. определяют конкретные права на государственное обеспечение и льготы как самих военнослужащих, так и членов их семей.

Согласно ФЗ РФ от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе" установлены следующие В.з.:

а) *войсковые*: рядовой, ефрейтор, младший сержант, сержант, старший сержант, старшина, прапорщик, старший прапорщик, младший лейтенант, лейтенант, старший лейтенант, капитан, майор, подполковник, полковник, генерал-майор, генерал-лейтенант, генерал-полковник, генерал армии;

б) *корабельные* : матрос, старший матрос, старшина второй статьи, старшина первой статьи, главный старшина, главный корабельный старшина, мичман, старший мичман, младший лейтенант, лейтенант, старший лейтенант, капитан-лейтенант, капитан III ранга, капитан II ранга, капитан I ранга, контр-адмирал, вице-адмирал, адмирал, адмирал флота;

в) Маршал РФ.

К В.з. гражданина, имеющего юридическую, медицинскую или ветеринарную военно-учетные специальности, добавляется соответственно слово «юстиции», "медицинской службы" или "ветеринарной службы". КВ.з. гражданина, пребывающего в запасе или в отставке, добавляется соответственно сло. во «запаса» или "в отставке".

Порядок присвоения В.з. определяется Положением о порядке прохождения военной службы. Для прохождения военной службы в каждом В.з. устанавливается определенный срок. В.з. присваивается военнослужащему в день истечения срока его службы в предыдущем В.з., если он занимает воинскую должность, для которой штатом предусмотрено В.з., равное или более высокое, чем присваиваемое. Военнослужащий, а также гражданин, пребывающий в запасе или отставке, может быть лишен В.з. только по приговору суда за умышленно совершенное преступление. Вернуть гражданину В.з., которого он был лишен, может должностное лицо, имеющее право присваивать это В.з., только после снятия (погашения) судимости. Военнослужащий, проходящий военную службу по призыву, может быть снижен в В.з., а также восстановлен в прежнем В.з. в порядке, определяемом общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ.

*Шапинский В.И.*

## **Воинские преступления**

**ВОИНСКИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ** – общественно опасные деяния военнослужащих, проходящих воинскую службу по призыву или по контракту, направленные против установленного порядка прохождения военной службы. Субъекты В.п.: военнослужащие Вооруженных Сил РФ, Пограничных войск РФ, внутренних войск МВД РФ, железнодорожных войск, войск ФАПСИ, войск гражданской обороны, а также граждане, находящиеся в запасе и проходящие военные сборы.

Общественно опасное деяние, не посягающее на порядок несения воинской службы, не образует состава В.п. (хулиганство, грабеж и т. п.).

Все В.п. согласно УК можно разделить на несколько групп в зависимости от того, на какие именно стороны порядка прохождения воинской службы они посягают.

В.п., посягающие на порядок подчиненности и уставных взаимоотношений между военнослужащими (ст. 332–336 УК). Эти преступления выражаются в неисполнении приказа, сопротивлении начальнику, в нарушении уставных правил взаимоотношений между военнослужащими, оскорблении подчиненным своего начальника или другого военнослужащего, а равно начальником подчиненного.

В.п., посягающие на порядок непрерывности прохождения военной службы (ст. 337–339 УК). Это оставление части или места службы; уклонение от прохождения военной службы в результате дезертирства или путем симуляции болезни либо причинения какого-либо повреждения, подлога документа или иного обмана.

В.п., посягающие на порядок несения специальных служб (ст. 340–344 УК). К ним относятся нарушение правил:

- несения боевого дежурства, караульной службы;
- службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности;
- внутренней службы и патрулирования в гарнизоне.

Ответственность за перечисленные В.п. наступает только в том случае, если совершенные деяния повлекли или могли повлечь причинение вреда интересам безопасности государства (ст. 340–341 УК) или причинили вред охраняемым караулом объектам (ст. 342 УК), вред правам и законным интересам граждан (ст. 343 УК), либо повлекли тяжкие последствия (ст. 344 УК).

В.п., посягающие на порядок сбережения военной техники и другого военного имущества (ст. 345–348 УК). Среди них:

- оставление тонущего корабля;
- умышленное или неосторожное уничтожение или повреждение военного имущества;
- утрата военного имущества.

В.п. посягающие на порядок обращения с оружием и эксплуатации военной техники (ст. 349–352 УК). В эту группу входят нарушение правил:

- обращения с оружием и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих;
- вождения или эксплуатации машин; полетов или подготовки к ним;
- кораблевождения.

Уголовная ответственность за названные преступления наступает только в том случае, если в результате совершенных действий по неосторожности наступила смерть человека или иные тяжкие последствия.

*Устинова Т.Д.*

## **Вооруженные силы РФ**

ВООРУЖЕННЫЕ СИЛЫ РФ (ВС РФ) – государственная военная организация, составляющая основу обороны РФ. ВС РФ предназначены для отражения агрессии и нанесения агрессору поражения, а также для выполнения задач в соответствии с международными обязательствами РФ. ВС РФ состоят из органов управления, объединений, соединений, воинских частей, учреждений, военного университета, военных академий, институтов и училищ. Часть ВС РФ может входить в состав объединенных вооруженных сил или находиться под объединенным командованием в соответствии с между народными договорами РФ.

Президент РФ является Верховным Главнокомандующим ВС РФ. К ведению СФ относится решение вопроса о возможности использования ВС РФ за пределами территории



РФ. Непосредственное руководство ВС РФ осуществляет министр обороны РФ через Минобороны РФ. Основным органом оперативного управления войсками и силами флота ВС РФ является Генеральный штаб ВС РФ. Функции Минобороны РФ и Генерального штаба ВС РФ определяются ФЗ РФ от 31 мая 1996 г. № 61-ФЗ "Об обороне", Положением о Минобороны РФ и Генеральном штабе ВС РФ. Для их осуществления в Минобороны РФ и Генеральном штабе ВС РФ создаются соответствующие управления и службы. Управление видами ВС РФ осуществляется через соответствующие штабы. Для управления группировками ВС РФ могут создаваться функциональные и территориальные командования.

Дислокация войск и сил флота осуществляется в соответствии с задачами обороны и социально-экономическими возможностями регионов РФ.

ВС РФ комплектуются военнослужащими, а также гражданским персоналом. Штатная численность гражданского персонала в ВС РФ устанавливается Правительством РФ, а перечень замещаемых гражданским персоналом должностей – министром обороны РФ. Законодательные акты РФ по вопросам труда, оплаты труда, пенсионного обеспечения, социальной и правовой защиты граждан действуют в отношении гражданского персонала независимо от их введения в ВС РФ. В ВС РФ не допускаются деятельность общественных и иных организаций и объединений, преследующих политические цели, а также образование их структур в войсках. Запрещается ведение любой политической агитации, в том числе и предвыборной, на территории воинских частей, соединений и учреждений ВС РФ. Надзор за законностью и расследованием дел о преступлениях в ВС РФ возлагается на Генерального прокурора РФ и подчиненных ему прокуроров. Правовую защиту военнослужащих, рассмотрение гражданских и уголовных дел в ВС РФ осуществляют суды.

*Шатинский В.И.*

## **Вооруженный мятеж**

ВООРУЖЕННЫЙ МЯТЕЖ – преступление против основ конституционного строя и безопасности государства, предусмотренное ст. 279 УК. В соответствии с данной статьей караются организация вооруженного мятежа либо активное участие в нем в целях свержения или насильственного изменения конституционного строя РФ либо нарушения территориальной целостности РФ.

## **Воспитательные колонии**

*см. Исправительные учреждения .*

## **Воспрепятствование законной предпринимательской деятельности**

ВОСПРЕПЯТСТВОВАНИЕ ЗАКОННОЙ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ – преступление, предусмотренное ст. 169 УК РФ; состоит в:

а) неправомерном отказе в регистрации индивидуального предпринимателя или коммерческой организации либо уклонении от их регистрации;

б) неправомерном отказе в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности либо уклонении от его выдачи;

в) ограничении прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или коммерческой организации в зависимости от организационно-правовой формы или формы собственности;

г) ограничении самостоятельности либо ином незаконном вмешательстве в деятельность индивидуального предпринимателя или коммерческой организации, если эти деяния совершены должностным лицом с использованием своего служебного положения.

Если перечисленные действия совершены в нарушение вступившего в законную силу

судебного акта, а равно причинили крупный ущерб, то наказанием может быть лишение свободы на срок до 2 лет.

*Яни П.С.*

## **Восстановление в гражданстве**

ВОССТАНОВЛЕНИЕ В ГРАЖДАНСТВЕ – один из способов приобретения гражданства РФ; предусмотрен Законом РФ от 28 ноября 1991 г. № 1948-1 "О гражданстве Российской Федерации".

В гражданстве РФ восстанавливаются в порядке регистрации:

а) лица, у которых гражданство РФ прекратилось в связи с усыновлением, установлением опеки или попечительства;

б) лица, у которых гражданство РФ прекратилось в связи с изменением гражданства родителей, в течение 5 лет по достижении 18-летнего возраста.

Лица, на которых распространяются положения п. «а» и «б», представляют в органы внутренних дел или консульские учреждения РФ по месту жительства следующие документы:

– заявление;

– копии свидетельств о рождении, усыновлении, установлении опеки или попечительства;

– документы, подтверждающие принадлежность заявителя или его родителей к гражданству РФ в прошлом, а при отсутствии этих документов – надлежащим образом оформленные свидетельские показания.

При наличии несовершеннолетних детей в зависимости от обстоятельств, предусмотренных Законом, представляются:

– копии свидетельств о браке, рождении детей, лишении родительских прав;

– письменное согласие заинтересованных лиц на изменение гражданства ребенка, включая согласие детей в возрасте от 14 до 18 лет.

Решение о восстановлении в гражданстве РФ в порядке регистрации принимают указанные органы системы МВД или МИД (Положение о порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации, утвержденное Указом Президента РФ от 10 апреля 1992 г. № 386; действует в редакции от 27 декабря 1993 г.).

В соответствии с Законом считаются восстановленными в гражданстве РФ бывшие граждане РФ, лишенные гражданства или утратившие его без свободного волеизъявления.

Граждане бывшего СССР, проживавшие на территории РСФСР непосредственно перед выездом на постоянное жительство за пределы бывшего СССР до введения в действие Закона, считающиеся восстановленными в гражданстве РФ в соответствии с Законом, представляют в органы внутренних дел или консульские учреждения по месту жительства для получения паспорта:

– заявление с изложением известных заявителю обстоятельств, вызвавших лишение или утрату гражданства;

– документ, подтверждающий постоянное проживание на территории РСФСР непосредственно перед выездом за пределы бывшего СССР, заверенную копию свидетельства о рождении на территории РСФСР.

В случае необходимости сведения о лишении или утрате гражданства заявителями без их свободного волеизъявления могут быть запрошены в МИД, МВД или ФСБ. Вопросы восстановления в гражданстве в названных выше случаях, позволяющих это сделать в порядке регистрации, решают соответствующие органы МВД или МИД.

Если же у лица, ранее состоявшего в гражданстве РФ, нет оснований для применения регистрационного порядка, оно может быть восстановлено в гражданстве РФ по его же ходатайству.

Лица, на которых не распространяется действие Закона, представляют в органы

внутренних дел или консульские учреждения следующие документы:

- ходатайство на имя Президента РФ;
- документы, подтверждающие принадлежность заявителя к гражданству РФ в прошлом.

*Авакьян С.А.*

## **Восстановление на работе**

**ВОССТАНОВЛЕНИЕ НА РАБОТЕ** – возвращение лица на место работы, которое он занимал до увольнения. Оно происходит в случаях, когда:

а) работник был уволен без законного основания, с нарушением установленного порядка, либо незаконно переведен на другую работу и восстановлен по решению суда, вышестоящего органа, а также по решению администрации в случае принесения протеста прокурором на незаконный приказ либо в случае добровольного волеизъявления. Дела по искам о восстановлении на работе относятся к категории споров, которые могут быть рассмотрены непосредственно в суде, независимо от основания прекращения трудового договора. Одновременно с восстановлением на работе орган, рассматривающий трудовой спор, взыскивает с работодателя в пользу работника оплату за все время вынужденного прогула или разницу в оплате труда.

Время вынужденного прогула включается в непрерывный стаж; стаж, дающий право на отпуск; на это время сохраняются все льготы и права по данной должности, специальности и т. д. В соответствии со ст. 213 КЗоТ в подобных случаях суд вправе по требованию работника вынести решение о возмещении ему денежной компенсации морального вреда, причиненного ему указанными действиями. Размер компенсации определяется судом. Только в случае полной ликвидации организации суд, признавая увольнение незаконным, может отказать в восстановлении на работе и взыскать оплату за все время вынужденного прогула с ликвидационной комиссии или органа, принявшего решение о ликвидации, или правопреемника. При этом суд признает работника уволенным по п. 1 ст. 33 КЗоТ и изменяет формулировку увольнения;

б) работник (кроме временных и сезонных работников) был призван (зачислен, определен) на действительную военную службу, но затем уволен в запас или в отставку, возвратился на прежнее место работы (должность), если со дня призыва прошло не более 3 месяцев, не считая времени, необходимого для проезда к месту жительства;

в) работник, освобожденный ранее от выполнения данной работы в связи с незаконным осуждением или незаконным привлечением к уголовной ответственности, потребовал восстановления на прежней работе, если подобное требование было заявлено в течение 3 месяцев с момента вступления в силу оправдательного приговора либо вынесения постановления (определения) о прекращении уголовного дела за отсутствием события или состава преступления или за недоказанностью его участия в совершении преступления.

*Шарило Н.П.*

## **Вотум**

**ВОТУМ** (лат. *volum* – желание, воля) – мнение или постановление, выраженное или принятое большинством голосов избирательного корпуса или представительного учреждения. Вотировать – значит голосовать (в парламенте, на собрании), принимать решение путем подачи голосов. В. избирательный – результаты избирательной кампании по выборам парламента, президента, муниципалитетов и т. д. В. множественный (плюральный) – в некоторых странах порядок, согласно которому определенные категории избирателей обладают на выборах двумя или более голосами. В. косвенный (эвентуальный) – порядок определения результатов голосования при пропорциональной системе выборов, при которой голоса, поданные за определенного кандидата и превышающие избирательную

квоту, причисляются другому кандидату из того же партийного списка. В. обязательный – существующая в некоторых странах юридическая обязанность всех дееспособных граждан принимать участие в голосовании на выборах государственных органов власти под угрозой наложения штрафа. Различают также В. доверия и вотум недоверия.

**ВОТУМ НЕДОВЕРИЯ** – в государственном праве стран с парламентарной формой правления выраженное, как правило, нижней палатой неодобрение политической линии, определенной акции или законопроекта правительства либо отдельного министра (соответственно вотум доверия означает одобрение таковых). Конструктивный В.н. в отличие от деструктивного требует от парламента выдвижения новой кандидатуры на пост главы правительства.

Парламентарная система предполагает, что при вынесении В.н. со стороны законодательного органа правительство должно уйти в отставку.

В РФ при выражении ГД недоверия Правительству РФ Президент может не согласиться с этим и оставить В.н. без последствий. Если ГД второй раз выразит недоверие в срок, не превышающий 3 месяцев, Президент объявляет об отставке Правительства или распускает ГД с назначением даты новых выборов. В РФ отсутствует право В.н. отдельным министрам.

*Бойцова В.В., Бойцова Л.В.*

## **Врачевание незаконное**

**ВРАЧЕВАНИЕ НЕЗАКОННОЕ** – занятие частной медицинской практикой лицом, не имеющим лицензии, если это повлекло по неосторожности причинение вреда здоровью человека (ст. 235 УК). При таких же условиях признается незаконной частная фармацевтическая деятельность.

Под медицинской практикой следует понимать деятельность по лечению и предупреждению болезней, под фармацевтической – изготовление, хранение, отпуск лекарств. Под вредом здоровью человека понимается причинение потерпевшему легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью.

Право на занятие частной медицинской практикой имеют только лица, получившие высшее или среднее медицинское образование и соответствующий диплом, а также лицензию на избранный вид деятельности. Лицам, не имеющим диплома о медицинском образовании, лицензия не выдается. Поэтому В.н. может иметь место как в случае, когда лицо не имеет ни образования, ни лицензии, так и в случае, если оно занялось частной медицинской практикой, имея образование, но не получив лицензию.

Отношение виновного к причинению вреда характеризуется неосторожной формой вины. Более строгая ответственность наступает за В.н., повлекшее по неосторожности смерть человека. Смерть человека при этом должна находиться в причинно-следственной связи с незаконной частной медицинской или фармацевтической деятельностью.

Рассматриваемая норма направлена на охрану здоровья населения и соблюдение установленного порядка оказания профессиональной медицинской помощи в сфере частного здравоохранения.

*Орешкина Т.Ю.*

## **Вред**

*см. Возмещение вреда .*

## **Вред окружающей природной среде**

*см. Возмещение вреда окружающей природной среде .*

## Временная декларация

ВРЕМЕННАЯ (неполная, предварительная) ДЕКЛАРАЦИЯ – заявление по установленной форме основных сведений, необходимых для таможенных целей (прежде всего для идентификации декларируемых транспортных средств). Подается с разрешения таможенного органа в случаях, когда в силу особых причин нет возможности подать полную декларацию (отсутствие необходимых документов, информации, например, о количестве, качестве, стоимости товара, форс-мажорные обстоятельства и т. д.). Регламентируется ст. 177 ГК РФ. При приеме В.д. таможенный орган устанавливает срок, в течение которого декларант обязан представить всю недостающую информацию. В.д. отличается от полной только объемом сведений; ее следует также отличать от краткой декларации.

*Диканова Т.А.*

## Временная нетрудоспособность

ВРЕМЕННАЯ НЕТРУДОСПОСОБНОСТЬ – временная невозможность исполнения работником трудовых обязанностей по состоянию здоровья самого работника, членов его семьи. С В.н. связано наступление ряда правовых последствий:

- а) выплата по месту работы пособия по В.н. (ст. 239 КЗоТ);
- б) право администрации на расторжение трудового договора при неявке работника по В.н. в течение более 4 месяцев подряд (п. 5 ст. 33 КЗоТ);
- в) невключение периода В.н. в срок ежегодного отпуска (ст. 70 КЗоТ).

К базовым нормативным актам в этой области относятся: Основные условия обеспечения пособиями по государственному социальному страхованию, утвержденные постановлением Совета Министров СССР и ВЦСПС от 23 февраля 1984 г. № 191 и Положение о порядке обеспечения пособиями по государственному социальному страхованию (далее – Положение), утвержденное постановлением Президиума ВЦСПС от 12 ноября 1984 г.

Пособие по общему правилу выдается; если право на его получение возникло в период трудовых правоотношений. Выплата пособия производится и в случае, если В.н. наступила в течение месяца после увольнения по уважительной причине и продолжалась свыше календарного месяца (Указ Президента РФ от 2 июля 1992 г. № 723 "О мерах по социальной поддержке граждан, потерявших работу и заработок (доход) и признанных в установленном порядке безработными"). Перечень уважительных причин увольнения содержится в разъяснении Госкомтруда СССР и Секретариата ВЦСПС от 9 июля 1980 г. № 5 /12-21.

Пособие выдается с первого дня утраты трудоспособности и до ее восстановления или перехода на инвалидность, даже если в это время работник был уволен. Исключение составляет В. н. вследствие бытовой травмы (не являющейся результатом стихийного бедствия либо анатомического дефекта пострадавшего), когда пособие выдается начиная с 6-го дня В.н.

При наступлении В.н. вследствие трудового увечья или профессионального заболевания размер пособия составляет 100 % заработка.

В других случаях пособие выдается:

- в размере 100 % – работникам, имеющим непрерывный трудовой стаж 8 и более лет;
- работникам, имеющим на иждивении 3 и более детей, не достигших 16 (учащиеся – 18) лет;
- некоторым другим категориям (воинам-интернационалистам, инвалидам войны, лицам, подвергшимся воздействию радиации);
- в размере 80 % – работникам, имеющим непрерывный трудовой стаж от 5 до 8 лет;
- круглым сиротам, не достигшим 21 года, имеющим непрерывный трудовой стаж до 5 лет;
- в размере 60 % – работникам, имеющим непрерывный трудовой стаж до 5 лет.

В настоящее время действуют Правила исчисления непрерывного трудового стажа рабочих и служащих при назначении пособий по государственному социальному страхованию, утвержденные постановлением Совета Министров СССР от 13 апреля 1973 г. № 252. По более сложным правилам определяется порядок выплаты и размер пособия по уходу за больным членом семьи.

Документом, на основании которого производится выплата пособий, является листок нетрудоспособности, выдаваемый в соответствии с Инструкцией о порядке выдачи документов, удостоверяющих В.н. граждан, утвержденной приказом Минздрава РФ и Фонда социального страхования РФ от 1–9 октября 1994 г. № 206.

Пункт 5 ст. 33 КЗоТ предусматривает в качестве самостоятельного основания расторжения трудового договора по инициативе администрации неявку работника более 4 месяцев подряд вследствие В.н., не считая отпуска по беременности и родам. При некоторых заболеваниях установлен более длительный срок сохранения места работы. Так, при заболевании туберкулезом место работы сохраняется в течение 12 месяцев. При утрате трудоспособности по трудовому увечью или профессиональному заболеванию п. 5 ст. 33 КЗоТ не применяется.

В случае заболевания работника в период нахождения в очередном отпуске последний продлевается на число дней В.н. Это правило касается только очередных оплачиваемых отпусков и не распространяется на случаи отпуска по уходу за больным членом семьи.

*Бараташвили В.В.*

## **Временное хранение**

**ВРЕМЕННОЕ ХРАНЕНИЕ** – этап процедуры таможенного оформления товаров и транспортных средств, заключающийся в том, что с момента представления таможенному органу РФ товаров и транспортных средств и до выпуска либо предоставления их в распоряжение лицу в соответствии с избранным таможенным режимом товары и транспортные средства хранятся на складах В.х. Момент представления товаров и транспортных средств – это дата уведомления таможенного органа лицом, перевозящим товары, либо перевозчиком или уполномоченными им лицами о прибытии товаров и транспортных средств в место доставки (место производства таможенного оформления). В.х. завершается, когда таможенный орган делает соответствующую отметку о выпуске в таможенной декларации. В.х. осуществляется только через помещение грузов на склады В.х., которыми являются специально выделенные и обустроенные помещения, открытые площадки, иные места.

Установлен обязательный порядок открытия складов В.х. в международных аэропортах, на грузовых дворах и станционных площадках железных дорог, через которые перемещаются внешнеторговые грузы; в пунктах пропуска через границу, где осуществляется международное автомобильное сообщение. Склады В.х. учреждаются таможенными органами либо, при наличии лицензии таможни РФ, российскими лицами. Склады бывают открытого типа – для использования любыми лицами и закрытого – для хранения товаров определенных лиц. В.х. предполагает учет поступивших грузов, для чего перевозчик в определенный срок обязан представить документы, позволяющие идентифицировать товары (или же подается краткая декларация).

Сроки В.х. устанавливаются таможенными органами, исходя из времени, необходимого на подачу таможенной декларации, характера товара и используемого транспортного средства. При определении срока учитываются мнения перевозчика и владельца склада. Без их согласия таможенный орган вправе установить срок хранения исходя из соображений государственной безопасности, защиты общественного порядка и т. д. Для отдельных категорий товаров эти сроки определены Положением о временном хранении. Общий (предельный) срок хранения – 2 месяца (ст. 155 ТК). Срок В.х. является временем таможенного оформления. Непринятие мер по выпуску или получению товаров, срок

нахождения которых на складе превысил установленный срок, влечет конфискацию этих товаров. В.х. – новелла в ТК. Регламентируется гл. 23 ТК и Положением о временном хранении. В.х. не является обязательным этапом таможенного оформления в случаях, когда оно совершается в течение 3 ч после представления грузов таможенному органу.

*Диканова Т.А.*

## **Временный ввоз товаров**

**ВРЕМЕННЫЙ ВВОЗ (вывоз) ТОВАРОВ** – таможенный режим, при котором товары находятся на таможенной территории государства в течение ограниченного времени с условием их последующего экспорта (импорта); при этом пользование товарами на таможенной территории РФ или за ее пределами допускается с полным или частичным освобождением от таможенных пошлин и без применения мер экономической политики (ст. 68 ТК).

Полное освобождение от таможенных пошлин, налогов применяется:

а) в отношении транспортных средств, используемых для международных перевозок пассажиров и товаров, т. е. только тех транспортных средств, которые уже используются для таких перевозок в момент первого пересечения границы или первого предъявления таможенным органам;

б) при временном ввозе транспортного средства, зарегистрированного на территории иностранного государства; зарегистрированного за иностранным лицом; ввозимого иностранным лицом; используемого на территории РФ иностранным лицом;

в) при перемещении через таможенную границу оборудования и материалов для научно-исследовательских и учебных целей и других товаров, перечень которых устанавливается нормативными актами ГТК. Полное освобождение от платежей зависит также от предельного срока В.в.т.

В иных случаях, а также при несоблюдении лицом, перемещающим товары через границу РФ, условий полного освобождения от уплаты таможенных пошлин, налогов применяется частичное освобождение от уплаты таковых (порядок уплаты определяется ГТК по согласованию с Минфином РФ). При этом виде освобождения за каждый полный или неполный календарный месяц уплачивается 3 % суммы таможенных пошлин и налогов, которые подлежали бы уплате, если бы товары были выпущены для свободного обращения или вывезены в соответствии с таможенным режимом экспорта.

Нормативными актами ГТК установлены:

– перечень товаров, временный ввоз (вывоз) которых не допускается;

– алкогольные, табачные изделия (за исключением ввозимых или вывозимых в единичных экземплярах в рекламных или демонстрационных целях), промышленные отходы и др.;

– случаи, когда при применении этого режима требуется предоставление обязательства об обратном ввозе (вывозе) и обеспечение уплаты таможенных платежей (при декларировании товаров таможенным брокером и др.).

Платежи уплачиваются предварительно (не ранее чем за 3 месяца). Конкретные сроки платежей определяет таможенный орган, предоставлявший разрешение на временный ввоз (вывоз).

Временно ввозимые (вывозимые) товары подлежат возврату в неизменном состоянии.

Сроки В.в.т. определяются таможенным органом, исходя из целей и обстоятельств ввоза (вывоза) и не могут превышать 2 лет. Перечень товаров, для которых предусмотрены иные предельные сроки, устанавливается ГТК.

*Диканова Т.А.*

## **Временный поверенный в делах**

**ВРЕМЕННЫЙ ПОВЕРЕННЫЙ В ДЕЛАХ** (фр. *charge d'affaires* и лат. *ad interim*) – служащий ведомства иностранных дел, являющийся членом дипломатического персонала дипломатического представительства данной страны, на которого возложено исполнение обязанностей главы этого представительства на время отсутствия такового в связи с его отъездом, болезнью, отозванием и т. п. Обычно назначение В.п. в д. осуществляется в соответствии с упрощенной процедурой, не требующей запроса агремента: отбывающий глава дипломатического представительства соответствующей нотой сообщает министру иностранных дел страны пребывания о назначении им В.п. в д.

В случае отбытия В.п. в д. новое лицо назначается на этот пост министром иностранных дел аккредитующей страны, который информирует об этом нотой или телеграммой министра иностранных дел страны пребывания. Когда в дипломатическом представительстве не остается ни одного сотрудника, облеченного дипломатическим рангом, на пост В.п. в д. может быть назначен старший из сотрудников административно-технического персонала. Это лицо, однако, не может осуществлять функции дипломатического агента, и его полномочия сводятся к управлению делами хозяйственно-технического плана.

В.п. в д., имеющий статус члена дипломатического персонала, пользуется привилегиями и иммунитетами в том же объеме, что и дипломатический агент. Однако протокольные привилегии оказываются ему в сокращенном объеме.

*Волосов М.Е.*

## **Всемирная организация здравоохранения (ВОЗ)**

**ВСЕМИРНАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ ЗДРАВООХРАНЕНИЯ (ВОЗ)** – одно из специализированных учреждений ООН, цель которого – достижение всеми народами возможно высокого уровня здоровья. Основана в 1948 г.

Основными функциями ВОЗ являются:

- координация в сфере международного здравоохранения;
- консультирование и помощь;
- сотрудничество в разработке и введении международных стандартов в области диагностики, продуктов питания, биологических и фармацевтических препаратов;
- поддержка в создании национальной системы здравоохранения;
- содействие в заключении соглашений и выработке нормативов и рекомендаций;
- совершенствование системы образования в области медицины и здравоохранения;
- борьба за психическое здоровье и гармонию в межчеловеческих отношениях.

В 1978 г. международная конференция ВОЗ (ЮНИСЕФ) приняла Алма-Атинскую декларацию, содержащую 8 основных элементов первичного здравоохранения. В 1981 г. ВОЗ приняла глобальную программу "Здоровье для всех к 2000 году". Она предусматривает создание инфраструктуры для служб охраны здоровья, прежде всего – для охвата первичной медико-санитарной помощью всего населения. В 1987 г. ВОЗ приняла всемирную программу предупреждения и борьбы со СПИДом, которая в настоящее время реализуется в 187 странах.

Руководящие органы ВОЗ: Всемирная Ассамблея здравоохранения и Исполнительный совет и Секретариат. Высший орган ВОЗ – Всемирная Ассамблея здравоохранения, состоящая из представителей членом ВОЗ. Она определяет основные направления работы ВОЗ, рассматривает отчеты и деятельность Исполнительного совета и Гендиректора. Ассамблея обсуждает и принимает бюджет. Исполнительный совет состоит из специалистов в области здравоохранения. Он разрабатывает проекты рекомендаций для одобрения их Ассамблеей. Собирается на сессии не менее 2 раз в год.

Членами ВОЗ являются 189 государств, в том числе РФ. Штаб-квартира Организации расположена в Женеве.

*Бекяшев К.А.*



## **Всемирная торговая организация (ВТО)**

ВСЕМИРНАЯ ТОРГОВАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ (ВТО) – международная межправительственная организация, созданная в 1994 г. в соответствии с заключительным актом Уругвайского раунда. Призвана заменить Генеральное соглашение по тарифам и торговле (ГАТТ).

Цели ВТО:

- обеспечение полной занятости;
- рост производства и торгового обмена товарами и услугами;
- оптимальное использование источников сырья с целью обеспечения долгосрочного развития, защиты и сохранения окружающей среды.

ВТО выполняет следующие 5 основных функций:

а) осуществляет административные функции в отношении многосторонних торговых соглашений, составляющих Соглашение о ВТО, и организует их выполнение;

б) является форумом для проведения многосторонних торговых переговоров между ее членами;

в) содействует разрешению торговых споров между членами ВТО;

г) осуществляет контроль за национальной политикой своих членов в области торговли;

д) сотрудничает с другими международными учреждениями, занимающимися выработкой политического курса в сфере глобальной экономики.

ВТО проводит регулярную оценку режимов торговли, осуществляемых отдельными членами. Органы ВТО изучают предлагаемые членами организации и государствами, не входящими в ВТО, меры, которые могут привести к торговым конфликтам. Члены ВТО обязаны подробно уведомлять о торговых мерах и предоставлять организации статистические сведения для ее обширной базы данных. Торговые споры между членами ВТО, которые не могут быть разрешены путем двусторонних переговоров, передаются в орган ВТО по урегулированию споров.

Руководящие и постоянные вспомогательные органы ВТО: Конференция министров, Генеральный Совет, Комитет по урегулированию споров, Комитет по пересмотру торговой политики, Совет по услугам, Совет по товарам, Комитет по торговле и развитию, Комитет по бюджетным вопросам.

Все 128 государств – членов ГАТТ автоматически стали членами ВТО. Штаб-квартира организации расположена в Женеве.

*Бекашев К. А.*

## **Всенародное обсуждение**

ВСЕНАРОДНОЕ ОБСУЖДЕНИЕ – один из конституционно-правовых институтов непосредственной демократии, суть которого заключается в обсуждении всем населением проектов решений государственных органов (органов местного самоуправления), а также важных вопросов жизни государства или территории.

В.о. с точки зрения территориальных масштабов могут быть: общенациональными, т. е. собственно всенародными (проводятся на всей территории государства), региональными (на уровне субъекта федерации или административной области) и местными (по вопросам жизни муниципального образования).

Участие в В.о. – сугубо добровольное дело гражданина. Оно может осуществляться в письменной (направление по почте или передача лично компетентному органу своих предложений по обсуждаемому вопросу) или в устной форме – обращением в компетентные органы, в СМИ. Граждане могут реализовать свое право на участие в В.о. и на собраниях, митингах. В этом случае их коллективно выработанные мнения, оценки передаются в виде

решений и резолюций в компетентные органы или СМИ.

В.о. относятся к консультативным формам непосредственной демократии, поскольку высказываемые в ходе В.о. позиции не имеют формально обязывающего значения для органов, которым предстоит принимать решение, закон, хотя и подлежат учету, если нашли поддержку у больших групп участников В.о.

Практика В.о. важнейших законопроектов ранее была широко распространена в законотворчестве нашей страны. В 1922 г. таким образом был обсужден вопрос об образовании СССР. В 20-х гг. В.о. подвергся проект Кодекса законов о браке, семье и опеке РСФСР. В 70-80-х гг. всенародно обсуждался ряд проектов ОГЗ – земельного, водного, о труде, о браке и семье, о недрах, о здравоохранении, проектов законов о государственном предприятии, кооперации, о собственности и др. Однако такие обсуждения обычно превращались в формальную процедуру.

В демократических государствах гораздо большее внимание уделяется всенародному голосованию. Это объясняется тем, что при В.о. не существует гарантий и механизма учета поступающих замечаний и предложений граждан, что открывает возможность для различного рода манипуляций с "мнением народа". Кроме того, считается, что общество и без проведения специальных массовых кампаний может довести свое мнение до демократического законодателя через различные политические и общественные организации, СМИ, лоббистские структуры. В Конституции РФ ничего не говорится об институте В.о. Однако упоминание о нем есть в ряде новых конституций стран СНГ, сохранивших некоторые советские традиции (Узбекистана 1992 г., Кыргызстана 1993 г., Беларуси 1994 г.). Сохранился он и в законодательстве РФ. Например, действующий Регламент ГД предусматривает, что она может вынести на В.о. законопроект, принятый палатой в первом чтении.

*Авакьян С.А., Пиголкин А.С.*

## **Всеобщая декларация прав человека**

ВСЕОБЩАЯ ДЕКЛАРАЦИЯ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА – первый международный акт по правам человека универсального характера. Принята Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г. Состоит из преамбулы и 30 статей, в которых впервые в истории человечества и международных отношений очерчен круг основных гражданских, политических, социальных, экономических и культурных прав и свобод человека.

Среди личных, элементарных гражданских прав провозглашены право на жизнь, свободу и личную неприкосновенность. Указано, что никто не должен содержаться в рабстве, в подневольном состоянии, подвергаться пыткам, произвольному аресту, задержанию или изгнанию. Каждый имеет право на неприкосновенность личной и семейной жизни, жилища, тайну переписки, на защиту чести и репутации, право на защиту беспристрастным судом (ст. 3-11). Широко представлены такие политические права, как свобода убеждений, совести, мирных собраний и ассоциаций, права на управление своей страной, избирательные права, свобода передвижений, право убежища, гражданства, владения имуществом, право вступать в брак и основывать семью без всяких ограничений (ст. 12–21). При активной поддержке СССР в В.д.п.ч. были включены право на труд, на справедливое и удовлетворительное вознаграждение и на равную оплату за равный труд, право на создание профсоюзов (ст. 23), право на отдых, на социальное обеспечение и особую защиту материнства и детства(ст.24.25), право на образование и участие в культурной жизни (ст. 26, 27).

Несмотря на то что В.д.п.ч. не является международным договором, весьма широко распространено мнение, что она в силу обычая приобрела обязательную силу.

## **Всеобщее избирательное право**

**ВСЕОБЩЕЕ ИЗБИРАТЕЛЬНОЕ ПРАВО** – в большинстве современных государств конституционный принцип избирательной системы, означающий предоставление активного избирательного права всем совершеннолетним гражданам страны (исключая недееспособных лиц и лиц, находящихся в местах лишения свободы), а также пассивного избирательного права всем гражданам, удовлетворяющим дополнительным избирательным цензам. Избирательное право является всеобщим, если оно не ограничено на основании имущественного состояния, социальных различий, расы, национальности или религии.

В РФ В.и.п. закреплено косвенным образом в пп. 2 и 3 ст. 32 Конституции РФ. Согласно законодательству гражданин РФ может избирать и быть избранным независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям.

Иностранцы граждане и лица без гражданства не имеют права участвовать в выборах и референдумах в РФ.

Для своих же граждан наше законодательство исключает цензы, ведущие к ограничениям избирательного права, позволяя лишь некоторые ограничения по возрасту и длительности проживания на соответствующей территории (см. *Избирательные цензы, Возрастной ценз* ).

Гарантируя всеобщность избирательного права, законодательство РФ позволяет участвовать в выборах депутатов ГД и Президента РФ гражданам РФ, проживающим за пределами РФ или находящимся в длительных заграничных командировках.

Для тех, кто находится в день выборов вне места своего жительства, обеспечивается досрочное участие в голосовании – системой конверта, в который запечатывается избирательный бюллетень и который остается в избирательной комиссии, а на выборах Президента – выдачей открепительных удостоверений, дающих право проголосовать там, где оказался гражданин в день выборов.

В таких местах лишения свободы, как следственные изоляторы (СИЗО), изоляторы временного содержания (ИВС), могут находиться лица, совершившие административные правонарушения, а также обвиняемые (подозреваемые) в совершении уголовного преступления. Для всех этих категорий лиц закон не приостанавливает избирательных прав, т. е. они могут избирать и быть избранными. Администрация СИЗО и ИВС представляет в участковую избирательную комиссию по месту своего нахождения список задержанных. Члены комиссии выезжают в это учреждение и организуют там голосование.

**Лит.:**

*Маклаков В.В.* Эволюция конституционных прав и свобод в странах Западной Европы. М., 1991.

*Холодковский К.Г.* Как выбирают парламент в странах Европы, Америки, Азии. М., 1993.

*Авакьян С.А., Додонов В.Н., Жуковская Н.Ю.*

## **Встречная вина**

**ВСТРЕЧНАЯ ВИНА** – вина потерпевшего, обусловившая возникновение ущерба или увеличение его размера. Бремя доказывания В.в. лежит на причинителе ущерба. Доказанность неосторожной В.в. может быть основанием отнесения судом части ущерба на самого потерпевшего. Доказанность умышленной В.в. является основанием для уменьшения размера ответственности причинителя и может стать основанием для его полного освобождения от ответственности за вред.

ГК РФ содержит две группы норм, регламентирующих институт В.в.

В.в. при нарушении обязательств регулируется ст. 404 и 406 ГК РФ. В общем случае устанавливается, что если неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства произошло по вине обеих сторон, суд "соответственно уменьшает размер ответственности должника". Под словом «соответственно» имеется в виду соответствие размера ответственности, возлагаемой на стороны обязательства, степени вины каждой из них. Суд

также вправе уменьшить размер ответственности должника, если кредитор умышленно или по неосторожности содействовал увеличению размера убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением, либо не принял разумных мер к их уменьшению.

В случае же, если В.в. выражается в просрочке кредитора, который:

а) отказался принять исполнение от должника;

б) не совершил действий, предусмотренных законом, иными правовыми актами или договором либо вытекающих из обычаев делового оборота или из существа обязательства, до совершения которых должник не мог исполнить своего обязательства, должник получает право на возмещение причиненных убытков, но только в том случае, если кредитор не докажет, что просрочка произошла по обстоятельствам, за которые ни он сам, ни телица, на которых было возложено принятие исполнения, не отвечают.

По денежному обязательству должник не обязан платить проценты за время просрочки кредитора. Просрочка кредитора по денежному обязательству обыкновенно выражается в отказе передать должнику долговой документ, удостоверяющий это обязательство (ст. 408 ГК РФ).

В.в. в обязательствах из причинения вреда учитывается согласно ст. 1083 ГК РФ по следующим правилам:

а) вред, возникший вследствие умысла потерпевшего, возмещению не подлежит;

б) грубая неосторожность потерпевшего, содействовавшая возникновению или увеличению вреда, в зависимости от степени вины потерпевшего и причинителя вреда, обязывает суд к уменьшению размера возмещаемого вреда;

в) грубая неосторожность потерпевшего при отсутствии вины причинителя вреда в случаях, когда его ответственность наступает независимо от вины, всегда является основанием для уменьшения размера возмещения, а также может быть основанием для полного освобождения от возмещения вреда.

В.в. не учитывается при возмещении дополнительных расходов (ст. 1085 ГК РФ); возмещении вреда в связи со смертью кормильца (ст. 1089 ГК РФ), а также возмещении расходов на погребение (ст. 1094 ГК РФ). В.в. не может быть основанием отказа в возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью.

**Лит.:**

*Агарков М.М.* Вина потерпевшего в обязательствах из причинения вреда//Советское государство и право, 1940, № 3;

*Антимонов Б.С.* Значение вины потерпевшего при гражданском правонарушении. М., 1950.

См. также лит. к статье **Вина** – *Белов В.А.*

## **Встречная торговля**

**ВСТРЕЧНАЯ ТОРГОВЛЯ** – разновидность внешнеторговых операций, характеризующаяся взаимной закупкой экспортером и импортером товаров друг у друга. Термин используется в практике внешнеэкономических отношений сравнительно недавно. В докладе Европейской Экономической Комиссии ООН 1973 г., в частности, обращалось внимание на то, что отношения сторон в промышленном сотрудничестве выходят за рамки чистых продаж или закупок товаров и услуг и охватывают ряд дополнительных или взаимно согласованных операций (в производстве, разработке и передаче технологий, маркетинге и т. д.).

В основе операций по В.т. – принятие экспортером обязательств приобрести в оплату (полную или частичную) своих товаров соответствующего количества продукции импортера. Возможная альтернатива в подобных отношениях – обязанность приобрести товары не самого импортера, а указанного им лица, либо обеспечение экспортером закупки таких товаров не им. самим, а какой-либо третьей стороной.

Наиболее часто практикуются следующие операции по В.т.: товарообменные – бартерные сделки, встречные закупки и встречные поставки, существующие как составные

части промышленно-производственного сотрудничества. Встречная продукция может закупаться не у контрагента непосредственно, а в стране импортера. Отношения в подобной ситуации могут оформляться как с помощью контракта, так и в виде двух договоров купли-продажи, взаимно увязанных между собой. Классический пример встречной поставки – компенсационные сделки.

Элементы В.т. весьма часто присутствуют в хозяйственной (производственной) кооперации гражданско-правовых субъектов различных стран, а также в инвестиционных отношениях при создании предприятий с участием иностранных лиц (см. также *Внешнеторговая деятельность, Внешнеторговые сделки* ).

Лит.:

Правовые формы научно-технического и промышленно-экономического сотрудничества СССР с капиталистическими странами. М., 1980. С. 112–113;

*Зыкин И.С.* Внешнеэкономические операции: право и практика. М., 1994.

*Ануфриева Л.П.*

## **Встречное исполнение обязательств**

**ВСТРЕЧНОЕ ИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ** – исполнение обязательства одной из сторон договора, которое обусловлено исполнением своих обязательств другой стороной (ст. 328 ГК РФ).

Сторона договора, на которую возложено В.и.о., имеет право приостановить его исполнение либо отказаться от исполнения этого обязательства и потребовать возмещения убытков в следующих случаях:

а) при непредоставлении противоположной стороной обусловленного договором исполнения обязательства;

б) при возникновении обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок. В случае же частичного исполнения обусловленного договором обязательства сторона, на которой лежит В.и.о. вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения в части, соответствующей непредоставленному исполнению.

Может случиться так, что В.и.о. произведено несмотря на неисполнение другой стороной обусловленного договором обязательства. В подобных случаях эта сторона обязана предоставить такое исполнение.

Вышеназванные правила применяются, если договором или законом не предусмотрено иное.

*Белов В.А.*

## **Встречное требование**

см. *Зачет* .

## **Встречный иск**

**ВСТРЕЧНЫЙ ИСК** – самостоятельное материально-правовое требование ответчика к истцу, заявленное для совместного рассмотрения с первоначальным требованием в суде (арбитражном суде) и направленное к зачету или исполнению первоначального требования. В.и. – это средство защиты ответчика против заявленного к нему иска.

В.и. ответчик вправе предъявить к истцу до вынесения решения суда. Совместное рассмотрение в одном процессе первоначального и встречного исков предпочтительнее в целях экономии процессуальных средств по конкретному делу, а также как гарантия правильного разрешения возникшего между сторонами спора на основе установления судом истинных взаимоотношений сторон, выяснения их взаимных прав и обязанностей. В.и.

предъявляется с учетом всех требований, касающихся иска, включая требование об обязательном досудебном порядке урегулирования спора, когда он сохраняется законом. При предъявлении В.и. применяется правило подсудности по связи дел – В.и. заявляется в суд, рассматривающий первоначальный иск.

Несмотря на отсутствие в АПК специального правила о предъявлении В.и. в арбитражных судах, их практика по этому вопросу аналогична практике судов общей юрисдикции.

*Прокудина Л.А.*

## **Выборы**

**ВЫБОРЫ** – способ формирования государственных органов, органов местного самоуправления, общественных объединений и др., состоящий в их избрании населением или иным органом.

В. могут быть:

– прямые – когда депутаты или выборные должностные лица избираются непосредственно ("напрямую") населением. Например, прямыми являются выборы депутатов ГД, Президента РФ, представительных органов субъектов РФ и местного самоуправления, руководителей исполнительной власти субъектов РФ;

– косвенные – когда население избирает выборщиков, а они избирают соответствующих лиц. Например, избиратели в США избирают выборщиков, а последние – Президента США. (Своеобразными косвенными выборами можно считать в РФ формирование верхней палаты ФС – СФ;

– членами СФ по должности становятся председатель представительного органа субъекта РФ, сначала избранный населением депутатом, а затем своими коллегами на пост председателя, и избранный населением глава исполнительной власти субъекта);

– многостепенные – когда население прямо избирает депутатов только низовых представительных органов, а последние далее избирают депутатов (делегатов) следующих по уровню представительных органов.

Таковыми были, в частности, выборы в РСФСР в 20-30-е гг., когда население избирало депутатов сельских Советов и городских Советов. Сельские советы избирали делегатов на волостной съезд Советов, а он – делегатов на уездный съезд Советов. Городские Советы и уездные съезды Советов избирали делегатов на губернский съезд Советов. Последний избирал делегатов на Всероссийский съезд Советов, являвшийся высшим (верховным) органом государственной власти РСФСР.

*Авакьян С.А.*

## **Вывоз отдельных товаров в государства – бывшие республики СССР**

**ВЫВОЗ ОТДЕЛЬНЫХ ТОВАРОВ В ГОСУДАРСТВА – БЫВШИЕ РЕСПУБЛИКИ СССР** – таможенный режим, при котором товары вывозятся с таможенной территории РФ без взимания вывозных таможенных пошлин и применения мер экономической политики и не подлежат отчуждению без разрешения таможенных органов. Под такой таможенный режим могут быть помещены товары, предназначенные для:

а) обеспечения деятельности расположенных на территории этих государств лечебных, спортивно-оздоровительных и иных учреждений социальной сферы, имущество которых относится к федеральной собственности либо собственности субъектов РФ;

б) проведения на территории этих государств российскими предприятиями, учреждениями и организациями на некоммерческой основе научно-исследовательской работы в интересах РФ.

Решение поместить товар подданный режим принимается таможей, в регионе деятельности которой находится адрес отправителя, или ГТК. Не могут быть помещены под

этот режим вооружение и военная техника, товары, подлежащие экспортному контролю. Вывоз товаров с содержанием драгоценных металлов и драгоценных камней требует разрешения Госкомдрагмета РФ. Товары, помещенные подданный режим, не подлежат вывозу в третьи страны, не могут использоваться в целях извлечения дохода от сделок с иностранными лицами.

При определенных условиях обратно ввезенные на территорию РФ товары, вывезенные в соответствии с этим режимом, могут помещаться под режим выпуска для свободного обращения без взимания таможенных пошлин, налогов, применения мер экономической политики (ввоз и вывоз осуществлялся одним и те же лицом: предоставлены таможенная декларация, подтверждающая применение этого режима, и письменное подтверждение выпускавшей таможни о вывозе товаров, которые ввезены обратно, с конкретными характеристиками товаров).

*Диканова Т.А.*

## **Вывозная пошлина**

**ВЫВОЗНАЯ** (экспортная) **ПОШЛИНА** – таможенная пошлина, взимаемая при вывозе(экспорте)товаров; используется в целях пополнения государственного бюджета; стимулирует поставки товаров на внутренний рынок за счет снижения прибылей при экспорте, а также внешнеторговые поставки товаров, в расширении которых государство заинтересовано; ограничивает экспорт товаров, вывоз которых нежелателен.

В.п. исчисляется в той же валюте, в которой заявляется таможенная стоимость товара. В отношении товаров, облагаемых В.п. по ставкам в евро за единицу товара, основой для исчисления является количество товаров. В.п. облагаются вывозимые с территории РФ товары, включенные в перечни, утверждаемые Правительством РФ. Единые ставки В.п. применяются к экспортным товарам независимо от лиц, перемещающих товары, видов сделок и т. д.

*Диканова Т.А.*

## **Выговор**

**ВЫГОВОР** – предусмотренная ст. 135 КЗоТ мера дисциплинарного воздействия, применяемая компетентным должностным лицом к работнику, совершившему дисциплинарный проступок. В. выражается во властном осуждении неправомерного поведения работника при исполнении(либо неисполнении)им трудовых обязанностей. Правовое основание – дисциплинарный проступок, т. е. противоправное, виновное неисполнение, или ненадлежащее исполнение работником его трудовых обязанностей. Противоправное поведение проявляется, обычно в нарушении обязанностей, возложенных на работника трудовым договором (контрактом), локальными нормативными актами организации (правилами внутреннего распорядка, уставом, должностными инструкциями, положениями, техническими правилами), которые по своей правовой природе не могут противоречить федеральным и иным законам.

Объявление В. возможно только за виновное поведение (т. е. умышленное либо по неосторожности). Невыполнение работником своих трудовых обязанностей по причинам, от него не зависящим (в силу недостаточной квалификации или состояния здоровья и т. п.), не является нарушением трудовой дисциплины ввиду отсутствия вины. До объявления В. у работника берется письменное объяснение.

В. объявляется в приказе (распоряжении) организации, как правило, руководителем предприятия и доводится до сведения работника под расписку. В. не записывается в трудовую книжку, как и любое другое дисциплинарное взыскание.

*Шарыло Н.П.*

## **Выдача преступников**

**ВЫДАЧА ПРЕСТУПНИКОВ** (экстрадиция) – передача преступника государством, на территории которого он находится, другому государству по требованию последнего для привлечения к уголовной ответственности или приведения в исполнение вступившего в законную силу приговора. Современное международное право признает В.п. суверенным правом каждого государства. Юридической обязанностью В.п. является лишь при наличии специальных соглашений между заинтересованными государствами. При отсутствии таких соглашений требование о выдаче также может быть удовлетворено, в том числе на основе взаимности. Согласно установившейся практике требование о выдаче предъявляется по дипломатическим каналам, если в договоре о В.п. не установлено иное (например, непосредственные сношения учреждений юстиции). В.п. может требовать государство, гражданином которого является преступник, на территории которого совершено преступление или которому преступлением причинен ущерб. При возникновении коллизий требований о выдаче вопрос разрешается по усмотрению государства, к которому обращено требование.

Оно может отказать в В.п., если:

- преступление совершено на его территории;
- согласно его законодательству преследование не может быть возбуждено и приговор не может быть приведен в исполнение вследствие истечения срока давности или по иному законному основанию;
- за то же самое деяние возбуждено и расследуется уголовное дело на его территории;
- в отношении лица, выдача которого требуется, на его территории по тому же преступлению был вынесен приговор или постановление о прекращении производства по делу, вступившие в законную силу.

В большинстве государств выдаче не подлежат собственные граждане (например, согласно п. 1 ст. 61 Конституции РФ запрещена выдача граждан РФ иностранному государству). В.п. не допускается также в те государства, где выдаваемому лицу может угрожать смертная казнь или применение пыток. В РФ не допускается выдача другому государству лиц, преследуемых за политические убеждения, а также за действия (или бездействие), не признаваемые в РФ преступлением. РФ имеет с иностранными государствами ряд договоров о правовой помощи, в которых, в частности, определены условия и порядок выдачи уголовных преступников (см. *Правовая помощь* ).

*Панов В.П.*

## **Выдвижение кандидатов в депутаты, на выборную должность**

**ВЫДВИЖЕНИЕ КАНДИДАТОВ В ДЕПУТАТЫ, НА ВЫБОРНУЮ ДОЛЖНОСТЬ** – часть избирательного процесса, характеризующаяся тем, что различные общественные объединения, группы граждан и отдельные граждане выдвигают кандидатов, организуют сбор подписей в их поддержку и затем представляют кандидатов или их списки на регистрацию в соответствующую избирательную комиссию.

## **Выемка**

**ВЫЕМКА** – следственное действие, содержанием которого является добровольное либо принудительное изъятие дознавателем, следователем, прокурором материальных объектов, документов из законного или незаконного владения граждан, учреждений, организаций, предприятий. В. проводится в случае необходимости изъятия определенных предметов, имеющих значение для дела, если точно известно, где и у кого они находятся. Этим В. отличается от обыска, который всегда неконкретен, так как до его начала еще не ясно, какие именно вещи будут изъяты. Формальное основание для производства В. -



постановление дознавателя, следователя, прокурора. В описательной части постановления должно быть обосновано решение о необходимости производства В., т. е. изложен вывод о том, что у конкретного лица (указываются его фамилия, инициалы) в конкретном месте (населенный пункт, улица, дом, квартира) находится конкретный предмет (например, нож, которым причинены ранения), который необходимо изъять, поскольку он имеет отношение к делу. Фактическим основанием для производства В. являются доказательства, позволяющие обосновать вывод о необходимости этого действия.

В. документов, содержащих сведения, являющиеся государственной тайной, производится только с санкции прокурора или его заместителя и в порядке, согласованном с руководителем соответствующего учреждения. При производстве В. обязательно присутствие понятых; также должно быть обеспечено присутствие лица, у которого производится В., либо совершеннолетних членов его семьи. В случае невозможности их присутствия приглашаются представители жилищно-эксплуатационной организации. В. в помещениях, занятых предприятиями, учреждениями, организациями, производятся в присутствии представителя данного предприятия, учреждения, организации. Лицам, у которых производится В., понятым, представителям должно быть разъяснено их право присутствовать при всех действиях следователя и делать заявления по поводу этих действий, подлежащие занесению в протокол. Производство В. в ночное время, кроме случаев, не терпящих отлагательства, не допускается.

В необходимых случаях следователь вправе вызвать соответствующего специалиста. Приступая к В., следователь обязан предъявить постановление об этом. После этого он:

а) предлагает выдать предметы или документы, подлежащие изъятию, а в случае отказа производит В. принудительно;

б) вправе вскрывать запертые помещения и хранилища, если владелец отказывается добровольно открыть их (при этом по возможности избегать повреждения запоров, дверей и других предметов);

в) обязан принимать меры к тому, чтобы не были оглашены выявленные при В. обстоятельства интимной жизни лица, занимающего данное помещение, или других лиц;

г) должен строго ограничиваться изъятием предметов и документов, могущих иметь отношение к делу.

Предметы и документы, запрещенные к обращению, подлежат изъятию независимо от их отношения к делу. Все изымаемые вещи предъявляются понятым и другим присутствующим лицам и в случае необходимости упаковываются и опечатываются на месте. В. в помещениях, занимаемых дипломатическими представительствами, а равно там, где проживают члены дипломатических представительств и их семьи, могут производиться лишь по просьбе или с согласия дипломатического представителя, которое испрашивается через МИД. При производстве В. в указанных помещениях обязательно присутствие прокурора и представителя МИД.

При необходимости наложить арест на корреспонденцию и произвести ее осмотр и В. следователь выносит об этом мотивированное постановление. После его санкционирования определением или постановлением суда (судьи) следователь направляет надлежащему почтово-телеграфному учреждению постановление, предлагает задерживать корреспонденцию и уведомляет о времени своего прибытия для производства В. задержанной корреспонденции. В. производится в присутствии понятых из числа работников почтово-телеграфного учреждения. В необходимых случаях следователь вызывает соответствующего специалиста.

О производстве В. следователь составляет протокол. Если кроме этого составляется опись изъятых предметов или документов, она прилагается к протоколу. Протокол В. должен содержать указание на разъяснение присутствующим лицам прав, предусмотренных ст. 169 УПК, и сделанные ими заявления. В отношении предметов и документов, подлежащих изъятию, должно быть указано, выданы ли они добровольно или изъяты принудительно, в каком именно месте и при каких обстоятельствах они обнаружены. Все изымаемые

предметы и документы должны быть перечислены в протоколе или приложенной к нему описи с точным указанием количества, меры, веса или индивидуальных признаков и по возможности их стоимости. Если при В. имели место попытки уничтожить или спрятать предметы и документы либо факты нарушения порядка со стороны присутствующих лиц, протокол должен содержать указание и на это (а также меры, принятые следователем). Копия протокола вручается под расписку лицу, у которого была произведена В., или совершеннолетним членам семьи, соответствующему должностному лицу – если В. производилась в помещении предприятия.

Значение В. в том, что ее результаты, с одной стороны, могут быть использованы в качестве доказательства, а с другой – обеспечивают получение материальных объектов, документов, которые подлежат исследованию (информация о результатах их исследования также может быть использована в качестве доказательств).

*Комлев Б. А.*

## **Вызовное производство**

**ВЫЗЫВНОЕ ПРОИЗВОДСТВО** – судебный порядок восстановления прав по утраченным документам (ценным бумагам) на предъявителя (гл. 33 ГПК). Цель В.п. – одной из разновидностей особого производства, – защита интересов лица, утратившего документ или ценную бумагу на предъявителя. В соответствии с ГК РФ в порядке В.п. предусмотрена возможность восстановления прав по утраченным ценным бумагам как на предъявителя, так и ордерным ценным бумагам (ст. 148 ГК РФ). К ценным бумагам относятся: государственные облигации, облигации, векселя, чеки, депозитные и сберегательные сертификаты, банковские сберегательные книжки на предъявителей и другие ценные бумаги.

В случае утраты документа или ценной бумаги лицо вправе обратиться в суд по месту нахождения учреждения, его выдавшего, с заявлением о признании утраченного документа (ценной бумаги) недействительным и о восстановлении прав по нему. Под утратой понимается полное отсутствие документа (ценной бумаги) или утрата им признаков платежеспособности.

Если заявителю известен держатель документа, он может защитить свои права в порядке искового производства (см. *Иск* ).

В заявлении помимо общих реквизитов указываются отличительные признаки утраченного документа (ценной бумаги), наименование учреждения, выдавшего его, излагаются обстоятельства, при которых произошла утрата.

Когда держатель документа (ценной бумаги) неизвестен, судья на стадии подготовки дела к судебному разбирательству выносит определение, во-первых, о запрещении учреждению, выдавшему документ, производить по нему платежи или выдачи, во-вторых, о помещении за счет заявителя публикации в Местной газете о начавшемся судебном производстве с предложением держателю утраченного документа заявить в суд о своих правах на документ в установленный 3-месячный срок. Если от держателя документа до истечения установленного срока поступит заявление с приложением подлинника документа, то суд оставляет первоначальное заявление лица, утратившего документ, без рассмотрения, устанавливает срок (не более 2 месяцев), в течение которого учреждению, выдавшему документ, запрещается производить по нему платежи и выдачи, а заявителю и держателю документа разъясняет их право разрешить их спор в порядке искового производства.

Если по истечении установленного в публикации срока соответствующего заявления от держателя документа (ценной бумаги) не поступит, то суд рассматривает дело по существу.

Удовлетворяя просьбу заявителя, суд выносит решение, которым утраченный документ (ценная бумага) признается недействительным. Это решение является основанием для выдачи заявителю нового документа (ценной бумаги) взамен утраченной или производства соответствующих платежей (выплат).

Держатель документа (ценной бумаги), своевременно не заявивший о своих правах на

него, может предъявить к лицу, за которым признано право на получение нового документа, иск на общих основаниях о неосновательном приобретении или сбережении имущества.

*Прокудина Л.А.*

## **Выкуп акций**

**ВЫКУП АКЦИЙ** – обязательное приобретение АО собственных акций. Основные правовые нормы, регламентирующие процедуру В.а., установлены в ФЗ РФ от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ "Об акционерных обществах".

Акционеры – владельцы голосующих акций вправе требовать, чтобы АО выкупило все или часть принадлежащих им акций в случаях:

а) реорганизации АО или совершения крупной сделки, решение о которой принимается общим собранием акционеров;

б) внесения изменений и дополнений в устав АО или утверждения устава АО в новой редакции, ограничивающих их права.

В обоих случаях право требовать В.а. возникает только у тех акционеров, которые голосовали против принятия соответствующего решения или не принимали участия в голосовании. Кроме того, ФЗ устанавливает обязанность выкупа дробных акций, образовавшихся при консолидации, а также указывает, что собрание акционеров имеет право принимать решение о В.а. безотносительно к основаниям, по которым может быть осуществлен выкуп. Во всех случаях акции выкупаются по рыночной стоимости, определяемой в соответствии с ФЗ.

Список акционеров, имеющих право требовать В.а., составляется на основании данных реестра на день составления списка акционеров АО, имеющих право участвовать в общем собрании, повестка дня которого включала вопросы, влекущие возникновение права требовать В.а.

АО обязано информировать акционеров о наличии у них права требовать В.а., цене и порядке осуществления выкупа. Информация дается в сообщении о проведении общего собрания акционеров.

Акционер, желающий реализовать свое право на В.а., обязан в срок не позднее 45 дней с даты принятия соответствующего решения общим собранием акционеров направить АО письменное требование о В.а. В требовании должны быть указаны: место жительства (место нахождения) акционера и количество акций, выкупа которых он требует. АО обязано выкупить акции у акционеров, 498 предъявивших требования о выкупе, в течение 30 дней.

Общая сумма средств, направляемых АО на В.а., не может превышать 10 % стоимости чистых активов АО на дату принятия решения, которое повлекло возникновение у акционеров права требовать В.а. Если общее количество акций, по которым заявлены требования о выкупе, превышает количество акций, которое может быть выкуплено АО, акции выкупаются пропорционально заявленным требованиям.

Акции, выкупленные АО, по общему правилу поступают в распоряжение АО. Они не предоставляют права голоса, не учитываются при подсчете голосов, по ним не начисляются дивиденды. Такие акции должны быть реализованы не позднее 1 года с момента их выкупа, в противном случае общее собрание акционеров должно принять решение об уменьшении уставного капитала АО путем их погашения.

ФЗ предусматривает обеспечение обязательств АО по В.а. у акционеров: создание в каждом АО резервного фонда в размере, не меньшем 15 % от его уставного капитала (фонд может быть использован для В.а. при отсутствии у АО иных средств). Кроме того, АО не имеет права выплачивать дивиденды до выкупа всех акций. При ликвидации АО, обязанного осуществить В.а., имущество ликвидируемого АО, оставшееся после завершения расчетов с кредиторами, в первую очередь направляется на выплаты по акциям, которые должны быть выкуплены.

*Белов В.А.*

## Вымогательство

ВЫМОГАТЕЛЬСТВО – преступление, которое заключается в требовании:

- передачи чужого имущества;
  - передачи права на чужое имущество;
  - совершения других действий имущественного характера.
- В уголовном праве РФ В. - преступление, посягающее на чужую собственность.

Однако объектом В. как корыстно-насильственного преступления является также и личность потерпевшего. Требование предъявляется обязательно под угрозой: либо насилия, либо уничтожения или повреждения имущества, либо нежелательного распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких, либо иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего или его близким (ст. 163 УК).

Насилие, применением которого угрожает вымогатель, может быть по характеру разнообразным: убийство, причинение вреда здоровью любой тяжести, побои, изнасилование, лишение свободы и др. Круг лиц, которым адресуется угроза насилия, в законе не конкретизирован. Это могут быть лица, к которым предъявляется требование (потерпевшие), их близкие и другие лица, насилие в отношении которых нежелательно для потерпевшего. Угроза насилия при В. (в отличие от такой угрозы при грабеже и разбое) адресована в будущее, ее реализацию вымогатель планирует лишь в случае неисполнения его требования, по истечении установленного им периода времени.

Закон также не конкретизирует, какое именно имущество вымогатель угрожает повредить или уничтожить (являющееся собственностью потерпевшего, его близких или других лиц либо вверенное ему для охраны). Угроза распространения позорящих сведений (шантаж) может быть адресована только потерпевшему или его близким. Содержание сведений, правдивы они или ложны, не имеет значения для В. путем шантажа. Главное, что потерпевший хочет сохранить их в тайне настолько, что готов выполнить требование вымогателя, лишь бы эти сведения не были переданы (хотя бы одному человеку).

В. является оконченным преступлением с момента предъявления требования, сопровождаемого хотя бы одним из видов угроз, указанных в законе. Квалифицированным является В., совершенное группой лиц по предварительному сговору; неоднократно и с применением насилия. Физическое насилие при В. (в отличие от физического насилия при грабеже и разбое) подкрепляет угрозу применить более тяжкое насилие (например, убить), а не является средством завладения имуществом. Имущество вымогателю передает под влиянием угроз сам потерпевший.

Особо квалифицированный вид В. образует В., совершенное организованной группой;

- в целях получения имущества в крупном размере;
- с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего;
- лицом, ранее два раза или более судимым за хищение либо В.

Если тяжкий вред здоровью повлек по неосторожности смерть потерпевшего, то это последствие не входит в состав В. и образует самостоятельный состав преступления, предусмотренный ч. 4 ст. 111 УК.

Реализация всех видов угроз вследствие невыполнения потерпевшим требования вымогателя образует самостоятельные составы преступлений и содеянное вымогателем квалифицируется по совокупности по ст. 163 УК и иным статьям УК в зависимости от причиненного вреда.

Уголовная ответственность за В. установлена с 14 лет.

*Минская В.С.*

## Вынужденный прогул

**ВЫНУЖДЕННЫЙ ПРОГУЛ** – время, в течение которого лицо не имело возможности работать по вине работодателя данного предприятия, учреждения, организации.

Причины В.п.:

а) увольнение или перевод работника без законного основания или с нарушением установленного порядка;

б) незаконный отказ в приеме на работу или несвоевременное заключение с ним трудового договора(контракта) (ст. 210 КЗоТ);

в) задержка исполнения решения о восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного на другую работу (ст. 215 КЗоТ);

г) неправильная или не соответствующая законодательству формулировка причины увольнения;

д) задержка выдачи трудовой книжки работнику по вине администрации (ст. 99 КЗоТ).

За все время В.п. по решению органа, рассматривающего трудовой спор, работнику выплачивается средний заработок. Средний заработок для оплаты времени В.п. определяется из расчета 3 последних месяцев работы, исходя из утвержденного Минтрудом РФ Порядка исчисления среднего заработка. Для лиц, проработавших на данном предприятии (в организации) менее 3 месяцев, средний заработок определяется из расчета фактически проработанного времени. Исчисление среднего заработка производится с учетом соответствующей индексации.

При взыскании в пользу работника среднего заработка подлежит зачету:

– выплаченное ему выходное пособие;

– заработная плата за работу в другой организации;

– пособие по временной нетрудоспособности, выплаченное в пределах срока оплачиваемого прогула.

При невозможности восстановления незаконно уволенного работника вследствие ликвидации предприятия суд, рассматривающий трудовой спор, обявляет ликвидационную комиссию или орган, принявший решение о ликвидации предприятия, а в надлежащих случаях – правопреемника выплатить ему средний заработок за время В.п.

Время В.п. включается в непрерывный трудовой стаж и стаж, дающий право на отпуск.

*Шарьло Н.П.*

## **Выписка из системы ведения реестра**

**ВЫПИСКА ИЗ СИСТЕМЫ ВЕДЕНИЯ РЕЕСТРА** – документ, выдаваемый держателем реестра владельцев ценных бумаг с указанием владельца лицевого счета, количества ценных, бумаг каждого выпуска, числящихся на этом счете в момент выдачи выписки, фактов их обременения обязательствами, а также иной информации, относящейся к этим бумагам (ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг").

Выписка должна содержать следующие данные:

– фамилию, имя, отчество (полное наименование) зарегистрированного лица;

– дату, на которую выписка подтверждает записи о ценных бумагах, учитываемых на счете зарегистрированного лица;

– полное наименование эмитента, наименование органа, осуществившего регистрацию, номер и дату регистрации, юридический адрес эмитента;

– о количестве и категории (типе) ценных бумаг, учитываемых на счете зарегистрированного лица;

– о передаче и поступлении ценных бумаг, их количестве и категории (типе) со ссылкой на документ, на основании которого была произведена соответствующая операция по лицевому счету зарегистрированного лица;

– полное официальное наименование, юридический адрес и телефон регистратора.

Выписка, подтверждающая наличие зарегистрированного залога, должна содержать:

– фамилию, имя, отчество (полное наименование) зарегистрированного

залогодержателя;

– фамилию, имя, отчество (полное наименование) лица, которому принадлежат ценные бумаги, являющиеся предметом залога;

– дату, на которую выписка из реестра подтверждает наличие зарегистрированного залога;

– полное официальное наименование эмитента, наименование органа, осуществившего регистрацию, номер и дату регистрации, юридический адрес эмитента;

– по категории (типу) ценных бумаг, в отношении которых выдана выписка;

– о количестве ценных бумаг, которые по данным реестра находятся в зарегистрированном залоге;

– полное наименование и юридический адрес регистратора (Временное положения о ведении реестра владельцев именных ценных бумаг, утвержденное постановлением ФКЦБ РФ от 12 июля 1995 г.).

Зарегистрированный залогодержатель вправе получить выписку в отношении акций, являющихся предметом залога. Держатель реестра обязан по требованию владельца или лица, действующего от его имени, а также номинального держателя ценных бумаг представить выписку по его лицевому счету в течение 5 рабочих дней. Владелец ценных бумаг не вправе требовать включения в выписку не относящейся к нему информации, в том числе сведения о других владельцах и количества принадлежащих им ценных бумаг. Выписки, оформленные при размещении ценных бумаг, выдаются владельцам бесплатно. Лицо, выдавшее указанную выписку, несет ответственность за полноту и достоверность сведений, содержащихся в ней.

Выписка не является ценной бумагой, уведомление о чем должно содержаться в ее тексте. Она лишь отражает состояние лицевого счета владельца ценных бумаг на момент ее выдачи. Передача или утрата выписки не влечет перехода или утраты прав на соответствующие ценные бумаги или прав по ним. Выписки из реестра, совершенные держателем реестра после даты прекращения действия договора с эмитентом, недействительны (см. также: *Держатель реестра владельцев ценных бумаг, Деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг, Система ведения реестра владельцев ценных бумаг*).

*Крылова М.А.*

## **Выпуск товаров для свободного обращения**

**ВЫПУСК ТОВАРОВ ДЛЯ СВОБОДНОГО ОБРАЩЕНИЯ** (импорт) – таможенный режим, при котором ввозимые на таможенную территорию РФ товары остаются на этой территории постоянно (без обязательства их вывоза с нее). Предусматривает уплату в отношении товаров таможенных пошлин, налогов, взимание таможенных платежей, соблюдение мер экономической политики и других ограничений. Регламентируется гл. 4 ТК, нормативными актами ГТК. Применяется чаще всего при ввозе товаров для населения, нужд предприятий и т. д. Регулируется системой мер (методов), состоящих из двух групп: мер таможенно-тарифного регулирования и нетарифных ограничений. Тарифное регулирование основано на применении ввозных пошлин, НДС, акцизов. В отношении ввозных подакцизных товаров применяется специальная мера контроля – обязательное внесение на депозит таможенного органа причитающихся таможенных платежей, маркировка отдельных видов подакцизных товаров. Нетарифное регулирование ввоза – это количественное ограничение, лицензирование, сертификация качества (контроль за безопасностью) ввозимых товаров.

Таможенный орган РФ может отказать в выпуске товара через таможенную границу РФ только в следующих случаях:

– товары данной страны не подлежат выпуску в соответствии с законодательством РФ или международными соглашениями, участником которых является РФ;

– не предоставлен надлежащим образом оформленный сертификат о происхождении товара или иного документа о происхождении товара.

Товары, происхождение которых достоверно не установлено, выпускаются с уплатой таможенных пошлин по максимальным ставкам таможенного тарифа РФ.

*Диканова Т.А.*

## **Выпуск ценных бумаг**

**ВЫПУСК ЦЕННЫХ БУМАГ** – 1) совокупность эмиссионных ценных бумаг одного эмитента, обеспечивающих одинаковый объем прав владельцам и имеющих одинаковые условия эмиссии (ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг"). Объем прав, предоставляемых ценными бумагами одного выпуска, устанавливается решением о В.ц.б., а для документарных ценных бумаг – и сертификатом ценной бумаги. Все выпуски эмиссионных ценных бумаг подлежат обязательной государственной регистрации, в результате которой ценным бумагам одного выпуска присваивается единый государственный регистрационный номер – цифровой (буквенный, знаковый) код, который идентифицирует данный В.ц.б. До государственной регистрации В.ц.б., как правило, запрещаются реклама соответствующих ценных бумаг, их размещение и совершение сделок с ними. Эмитенты обязаны раскрывать информацию о В.ц.б. в установленном законом порядке;

2) то же, что эмиссия ценных бумаг. Термин особенно широко использовался в данном значении до вступления в силу ФЗ "О рынке ценных бумаг". В настоящее время употребляется редко. Регистрация отчета об итогах В.ц.б. – необходимая составная часть процедуры эмиссии ценных бумаг.

*Крылова М.А.*

## **Выселение**

**ВЫСЕЛЕНИЕ** – мера государственно-правового воздействия, при которой прекращается жилищное правоотношение. В ряде случаев В. влечет за собой возникновение других жилищных правоотношений (например, при В. с предоставлением другого благоустроенного жилого помещения). Различаются: *судебное В.* (по решению суда) и *административное В.* (с санкции прокурора).

Для В. в административном порядке в настоящее время сохранились два основания:

а) самоуправное занятие гражданином жилого помещения;

б) проживание граждан в домах, грозящих обвалом (ч. 2 ст. 90; п. 2 ст. 91; ст. 89 ЖК).

В. по второму основанию может осуществляться как в административном, так и в судебном порядке. Решающую роль здесь играет то, заключен ли с нанимателем договор социального или коммерческого найма. В первом случае В. будет производиться в административном, а во втором – исходя из положений ст. 687 ГК РФ – в судебном порядке. В. в административном порядке допускается только с санкции прокурора. Причем при В. по первому основанию гражданин не получает никакого другого жилья, тогда как В. из аварийных домов производится при условии предоставления благоустроенного жилого помещения. Гражданин, в отношении которого применена данная мера, вправе не только обжаловать ее вышестоящему прокурору, но и обратиться в суд.

В. в судебном порядке подразделяется на 3 вида:

а) В. с предоставлением гражданам другого благоустроенного жилого помещения производится в случаях, если дом подлежит сносу, грозит обвалом или переоборудованию в нежилое, а также в ряде других случаев. Причем по качеству предоставляемое жилое помещение должно соответствовать требованиям ст. 96 ЖК независимо от того, в каком помещении гражданин проживал ранее. Также нельзя поселить гражданина в коммунальную квартиру, если ранее он занимал отдельную;

б) В. с предоставлением гражданам другого жилого помещения в настоящий момент производится в случаях: признания ордера на жилое помещение недействительным, за исключением обстоятельств, когда ордер признан недействительным в результате неправомерных действий получивших его лиц (ст. 100 ЖК);

в) выселения из служебных жилых помещений граждан, указанных в ст. 108 ЖК; выселения из общежития по ст. 110 ЖК, а также в некоторых других случаях. В этом случае в отношении предоставляемого жилья действует единственное требование: по размеру оно должно быть таким, чтобы гражданин не мог быть принят на учет как нуждающийся в улучшении жилищных условий;

г) В. без предоставления другого жилого помещения предусмотрены ст. 48, ч. 1 ст. 107. 110, 135, 126 ЖК.

*Лобанов М.Н.*

## Выслуга лет

ВЫСЛУГА ЛЕТ – специальный стаж работы с особыми условиями труда, либо стаж специальной профессиональной деятельности, с которым пенсионное и трудовое законодательство связывают предоставление пенсии и льгот.

Одним из видов пенсий, предусмотренных Законом РФ от 20 ноября 1990 г. № 340-1 "О государственных пенсиях", является пенсия за В.л. Льготный характер этой пенсии заключается в снижении возраста, при котором возникает право на ее получение, а в ряде случаев – в увеличении размера пенсии. На эту пенсию имеют право следующие категории работников: непосредственно занятые полный рабочий день на подземных и открытых горных работах (по списку работ и профессий, утвержденному Правительством РФ). Право на такую пенсию возникает независимо от возраста, если стаж указанной работы составляет 25 лет, а для работников ведущих профессий на этих работах – не менее 20 лет;

– работающие на судах морского флота рыбной промышленности по добыче, обработке рыбы и морепродуктов, приему готовой продукции на промысле, а также на отдельных видах судов морского, речного флота и флота рыбной промышленности при В.л. мужчинам не менее 25 лет, женщинам – 20 лет;

– спасатели в профессиональных аварийно-спасательных службах, по перечню должностей и специальностей, утверждаемому Правительством РФ;

– работники летного и летно-испытательного состава гражданской авиации:

– мужчины при В.л. не менее 25 лет, женщины – не менее 20 лет: при оставлении летной работы по состоянию здоровья – мужчины при В.л. не менее 20 лет, женщины – не менее 15 лет;

- в связи с работой по управлению воздушным движением: мужчины – по достижении 55 лет и при общем трудовом стаже не менее 25 лет, из них не менее 12,5 лет работы по непосредственному управлению полетами;

- женщины – по достижении 50 лет и при общем трудовом стаже не менее 20 лет, из них не менее 10 лет работы по непосредственному управлению полетами;

– в связи с работой в инженерно-техническом составе по обслуживанию воздушных судов: мужчины – по достижении 55 лет и при общем трудовом стаже работы в гражданской авиации не менее 25 лет, из них не менее 20 лет по непосредственному обслуживанию воздушных судов: женщины – по достижении 50 лет и при общем трудовом стаже работы в гражданской авиации не менее 20 лет, из них не менее 15 лет – по непосредственному обслуживанию воздушных судов;

– педагоги в школах и других учреждениях для детей при В.л. не менее 25 лет;

– занимавшиеся лечебной и иной работой по охране здоровья населения при В.л. не менее 25 лет в сельской местности и поселках городского типа и не менее 30 лет в городах;

– занимавшиеся творческой работой на сцене в театрах и других театрально-зрелищных предприятиях и коллективах при В.л. 15, 20, 25 или 30 лет, в зависимости от характера



работы. Списки соответствующих работ (профессий и должностей), а в необходимых случаях и правила исчисления В.л. утверждаются Правительством РФ.

По общему правилу пенсия за В.л. выплачивается при условии оставления работы (службы), с учетом которой она установлена. В полной сумме работающим пенсионерам пенсия за В.л. выплачивается, если она назначена в связи с подземной работой и открытыми горными работами, а также работникам образования и здравоохранения.

В трудовом законодательстве с В. л. связано право отдельных категорий работников бюджетной сферы на получение надбавок к заработной плате по специальным решениям Правительства РФ.

Для отдельных категорий работников В.л. служит основанием для дополнительных отпусков(федеральные государственные служащие, прокурорские работники, судьи, работники легкой промышленности и лесного хозяйства).

*Бараташвили В.В.*

## **Высший совет магистратуры**

**ВЫСШИЙ СОВЕТ МАГИСТРАТУРЫ** – высший орган судейского сообщества, функционирующий на самоуправленческих началах; создан в Италии, Франции, Греции, Румынии, Испании (Генеральный совет судебной власти), Колумбии (Высший совет судейского корпуса), Польше (Всепольский совет судейского корпуса), Болгарии (Высший судебный совет) и ряде других стран.

В его компетенцию входят:

- участие в процессе назначения, перемещения и увольнения судей;
- рассмотрение дисциплинарных проступков судей и других вопросов их административного статуса;
- представительство и защита интересов судейского сообщества;
- консультативные функции, особенно по вопросам судебной организации и статуса судей;
- организация подготовки судебных работников.

Эти органы нередко возглавляются президентами и иногда должны согласовывать свои решения с министром юстиции. Создание (или существенное расширение компетенции) В.с.м. обусловлено необходимостью коррекции роли министерств юстиции в формировании и сохранении судейского корпуса. Степень автономности высших судебных советов более высока в конституциях "второго поколения". Во всех без исключения странах в В.с.м. могут быть назначены или избраны только судьи, адвокаты, профессора права и другие юристы со значительным стажем работы. Конституции государств со слабыми началами автономности в сфере управления правосудием и значительной ролью министерств юстиции, как правило, обходят молчанием вопрос об управлении правосудием.

**Лит.:**

*Боботов С.В.* Правосудие во Франции. М., 1994;

*Бойцова Л.В.* Независимость судей во Франции. Юридическая наука и преподавание права: проблемы и перспективы. Тверь. 1996. С. 34–41;

Исполнительная власть, судебная власть и учредительная власть во Франции. М., 1993;

Конституционное (государственное) право зарубежных стран/Под ред. проф. *Б.А.Страшуна* . М., 1996. С. 16–17,295–345,577,622.624;

Сравнительное конституционное право. М. 1996. С. 664;

Судебные системы западных государств /Под ред. проф. *В.А. Туманова* . М., 1981. С. 27–29,161–162

*Бойцова В.В., Бойцова Л.В.*

## **Высший арбитражный суд**

см. *Арбитражные суды* .

## Высылка

ВЫСЫЛКА -1) в России XIX – начала XX в. удаление лица по суду или в административном порядке из столиц, определенных губерний или городов с предоставлением или без предоставления права выбора места жительства вне данной местности;

2) В СССР и РФ до 1 июля 1992 г. – вид уголовного наказания, состоявший в удалении осужденного из места его жительства с запрещением проживать в определенных местностях. В. применялась как основное или как дополнительное наказание.

## Выходное пособие

ВЫХОДНОЕ ПОСОБИЕ – денежная сумма, выдаваемая в определенных законом случаях в связи прекращении трудового договора (контракта) при отсутствии вины работника. В соответствии со ст. 36 КЗоТ В.п. в размере не менее 2-недельного среднего заработка выплачивается в случаях:

- а) призыва или поступления работника на военную службу;
- б) отказа от перевода на работу в другую местность вместе с предприятием, а также отказа от продолжения работы в связи с изменением существенных условий труда;
- в) обнаружившегося несоответствия работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие недостаточной квалификации либо состояния здоровья;
- г) восстановления на работе лица, ранее выполнявшего эту работу.

В.п. выплачивается также при досрочном расторжении срочного трудового договора (контракта) вследствие нарушения администрацией законодательства о труде, коллективного или трудового договора.

В.п. временным работникам, выплачивается в размере 3-дневного, занятым на сезонных работах – в размере недельного среднего заработка, а в случае их призыва или поступления на военную службу – в размере 2-недельного среднего заработка.

При освобождении от работы на выборных должностях в профсоюзных органах пособие может быть выдано по решению вновь избранного профсоюзного органа. Работникам, высвобождаемым с предприятий, учреждений, организаций в связи с осуществлением мероприятий по сокращению численности или штата, а также при ликвидации предприятий, В.п. выплачивается в размере среднего месячного заработка (ст. 40-3 КЗоТ).

Повышенные размеры В.п. при увольнении установлены государственным служащим специальным законодательством.

*Шарило Н.П.*

## Выходные дни

ВЫХОДНЫЕ ДНИ – дни еженедельного отдыха. В соответствии со ст. 58–60 КЗоТ при 5-дневной рабочей неделе работникам предоставляется 2 В.д. в неделю, а при 6-дневной – 1. Продолжительность еженедельного непрерывного отдыха должна быть не менее 42 ч. Исчисляется она с момента окончания работы накануне В.д. и до начала работы в первый после них рабочий день. Общий В.д. – воскресенье. Второй В.д. при 5-дневной рабочей неделе, если он не определен законодательством, устанавливается графиком работы предприятия, учреждения, организации.

При совпадении выходного и праздничного дня В.д. переносится на следующий после праздничного рабочий день (ч. 3 ст. 65 КЗоТ).

На предприятиях приостановление работы в которых невозможно по производственно-техническим условиям или вследствие необходимости постоянного

непрерывного обслуживания населения, а также на других предприятиях с непрерывным производством В.д. предоставляются в различные дни недели поочередно согласно графикам сменности. утвержденным администрацией по согласованию с соответствующим выборным профсоюзным органом. Там, где работа не может прерываться в общий В.д. в связи с необходимостью обслуживания населения (например, предприятия бытового обслуживания, театры, музеи и др.), В.д. устанавливаются администрацией региона.

Командированные работники используют В.д. по режиму того предприятия, куда они командированы. Дополнительные дни отдыха за время нахождения в командировке работнику не предоставляются, за исключением тех случаев, когда по распоряжению администрации он выезжает в В.д. или специально командирован для работы в В.д. В этом случае ему при возвращении из командировки предоставляется другой день отдыха в установленном порядке.

Привлечение отдельных работников к работе в В.д. допустимо в исключительных случаях, определяемых законодательством:

а) предотвращение или ликвидация общественного или стихийного бедствия, производственной аварии либо немедленное устранение их последствий;

б) предотвращение несчастного случая, гибели или порчи государственного или общественного имущества;

в) выполнение неотложных, заранее непредвиденных работ, от которых зависит нормальная работа предприятия, учреждения, организации в целом или их отдельных подразделений.

Привлечь к работе в В.д. можно только по письменному приказу (распоряжению) администрации с разрешения соответствующего выборного профсоюзного органа. Не допускаются к работе в В.д. лица до 18 лет, беременные женщины и женщины, имеющие детей в возрасте до 3 лет; инвалиды могут работать в В.д. только с их согласия и если это не запрещено медицинскими рекомендациями.

Работа в В.д. компенсируется предоставлением другого дня отдыха или по соглашению сторон в денежной форме, но не менее чем в двойном размере.

Для ухода за детьми – инвалидами до достижения ими 18 лет одному из работающих родителей или лиц, их заменяющих, предоставляется 4 дополнительных В.д. в месяц (могут быть использованы одним из названных лиц, либо разделены ими между собой). Оплата каждого дополнительного В.д. производится в размере дневного заработка за счет средств Фонда социального страхования РФ.

Без сохранения заработной платы предоставляется один дополнительный В.д. в месяц:

а) женщинам, работающим в сельской местности;

б) женщинам, работающим в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, имеющим детей до 16 лет.

*Шарыло Н.П.*

## "Г"

### Гангстеризм

ГАНГСТЕРИЗМ (англ. *gangster* – бандит, *gang* – шайка, банда) – основной, насильственный метод действия в системе преступности, организованной в США (и других странах), состоящий в создании вооруженных банд, члены которых ради достижения своих целей совершают убийства, устраивают поджоги и разграбления, избивают, похищают и терроризируют людей. Гангстерские банды обычно представляют собой большие самостоятельные преступные группы с хорошо продуманной внутренней структурой, со строгой иерархией участников, требующей беспрекословного подчинения вышестоящим.

Банды гангстеров появились в США еще в прошлом веке, в период освоения "Дикого

Запада", где, по существу, отсутствовали полиция и суд. Особенно большой размах Г. получил в период действия в США "сухого закона", запретившего продажу, изготовление и транспортировку спиртных напитков на всей территории страны (1920–1933). Огромные прибыли, приносимые подпольной торговлей контрабандными спиртными напитками, привели к возникновению многочисленных гангстерских банд. Волна убийств, похищений, жестоких расправ и вооруженных столкновений между бандами захлестнула всю страну. Именно в этот период в США была создана организационная основа поныне сохраняющейся системы подпольных гангстерских синдикатов. Аль-Капоне, Лаки Лучиано, Меир Лански и другие главарь гангстерских банд создали так называемый "синдикат преступлений", распределявший (подобно капиталистическим объединениям) сферы деятельности между его участниками и координировавший преступный бизнес в масштабе всей страны. Одним из его филиалов стал "синдикат убийств".

Гангстеры обеспечивают транспортировку, хранение и продажу наркотиков, функционирование сети весьма доходных открытых и тайных игорных заведений, а также широко распространенной системы подпольного ростовщичества (принудительное взыскание долга с неплательщиков и т. п.). Особенно активна роль гангстеров в рэкете.

Американские гангстеры совершают и иные преступления, относящиеся к категории «традиционных»: корыстные убийства, вооруженные ограбления и т. п. Однако бизнес на торговле наркотиками – основной источник гигантских доходов преступных подпольных организаций в США.

Наметившееся за последние десятилетия активное проникновение организованной преступности в "законный бизнес" путем приобретения акций крупных компаний, покупки земельных участков, предприятий, магазинов и т. п. нередко осуществляется с использованием гангстерских приемов насильственного воздействия.

Важную роль в борьбе с Г. в США сыграл Закон 1970 г. "О контроле над организованной преступностью в США".

Г. получил распространение не только в США, но и в других странах, в частности в Японии, где гангстеров именуют «якудза». Термин "Г." используется и для характеристики методов проведения агрессивной внешней политики, напоминающих приемы американских и других гангстеров.

**Лит.:**

*Никифоров Б.С., Решетников Ф.М.* Современное американское уголовное право. М., 1990;

*Мессик Х.* Боссы преступного мира: Пер. с англ. М., 1985;

*Шарлье Ж.-М., Марсилли Ж.* Преступный синдикат: Пер. с фр. М., 1983.

*Решетников Ф.М.*

## **Гарантии законности**

**ГАРАНТИИ ЗАКОННОСТИ** – комплекс организационных, экономических, политических, идеологических факторов и юридических мер, обеспечивающих соблюдение законов, прав граждан и интересов общества и государства.

Среди общих условий, создающих благоприятную среду Г.з.: экономические, политические, идеологические, социальные и общественные условия.

Экономические условия – это прежде всего обеспечение равноправного существования разных форм собственности, установление и охрана частной собственности, свобода частного предпринимательства, устойчивая денежная система и налоговая политика, ритмичная работа всего хозяйственного механизма, полная и своевременная оплата труда и т. д.

Политические условия включают развитие и совершенствование демократических устоев общества, формирование правового государства, разделение властей и их сотрудничество между собой, плюрализм мнений и идеологическое многообразие, обеспечение многопартийности и свободного развития общественных организаций,

гласность, внедрение идей парламентаризма и т. д.

Идеологические условия предполагают создание в обществе высокого уровня правовой культуры, основанной на уважении к закону, на внутреннем согласии людей с нормативными предписаниями. Это развитие правосознания, широкая пропаганда и распространение среди граждан правовых знаний, создание привычки, внутренней потребности соблюдать закон, навыки и умения использовать правовые нормы в повседневной жизни.

Социальные условия предполагают высокий жизненный уровень населения, заботу о социально незащищенных слоях общества, обеспечение и охрану прав и свобод личности.

Общественные условия – это активное привлечение граждан к борьбе с нарушениями закона, к профилактике правонарушений, создание атмосферы морального бойкота лиц, переступающих или способных переступить требования закона.

Специальные юридические гарантии как совокупность установленных законодательством способов и средств, направленных на предупреждение, устранение и пресечение правонарушений, на охрану и обеспечение прав и свобод личности, других субъектов права включают:

- исчерпывающее и эффективное регулирование правовыми средствами всех отношений, которые нуждаются в юридической регламентации;

- улучшение качества законодательства, его совершенствование;

- установление специальных институтов и процедур, направленных на обеспечение законности в деятельности государственного аппарата (судебное обжалование действий администрации, нарушающих права граждан, презумпция невиновности, независимость суда и др.), тщательную разработку процессуальных норм при рассмотрении уголовных, гражданских и иных дел;

- установление мер ответственности (юридических санкций) за правонарушение;

- четкую и эффективную деятельность правоохранительных органов – суда, прокуратуры, милиции, специальных инспекций, направленную на предупреждение и пресечение преступлений и иных правонарушений, привлечение виновных к ответственности;

- контрольно-надзорную деятельность специальных органов – КС, судебных, прокурорских и следственных органов;

- контроль государственных органов за подведомственными им подразделениями, совершенствование юридической службы государственных, частных и иных учреждений и организаций.

*Пиголкин А.С.*

## **Гарантийный срок**

**ГАРАНТИЙНЫЙ СРОК** – период времени, в течение которого должник (продавец или исполнитель) обеспечивает кредитору (покупателю, заказчику) соответствие товара (проданной вещи) или результата работы установленным требованиям к их качеству. Г.с. применяется в договорах купли-продажи и подряда (включая, их разновидности) в отношении продукции, предназначенной для длительного использования или хранения.

Г.с. устанавливается договором между сторонами. Он также может быть определен законом, иным правовым актом, например стандартом на соответствующий товар. Согласно ст. 722 ГК РФ для работ, выполняемых по договору подряда, Г.с. может быть установлен законом, иным правовым актом, договором подряда или обычаем делового оборота. Стороны в договоре вправе предусмотреть более продолжительный Г.с. по сравнению с установленным стандартом или иным правовым актом.

Если Г.с. установлен законом, иным правовым актом, в том числе обязательным для изготовителя стандартом на товар, то он применяется независимо от того, предусмотрен ли Г.с. договором между продавцом и покупателем. О наличии установленного Г.с. на товар

продавец обязан указать в передаваемых покупателю документах, относящихся к товару (технический паспорт, гарантийный талон и т. п.).

В ситуации, когда предусмотренный договором Г.с. составляет менее 2 лет и недостатки товара обнаружены покупателем по истечении Г.с., но в пределах 2 лет со дня передачи товара покупателю, продавец несет ответственность, если покупатель докажет, что недостатки возникли до передачи товара покупателю или по причинам, возникшим до этого момента (ст. 477 ГК РФ). Г.с. на комплектующие считается равным Г.с. на основное изделие. Если на комплектующее изделие в договоре установлен Г.с. большей продолжительности, чем на основное изделие, то требования по поводу обнаруженных недостатков этого изделия могут заявляться независимо от истечения Г.с. на основное. Г.с. начинает течь с момента передачи товара покупателю, если иное не предусмотрено договором. По общему правилу Г.с. продлевается на время, в течение которого товар не мог использоваться из-за обнаруженных в нем недостатков, но при условии, что продавец был извещен в необходимый срок.

Если недостатки товара обнаружены в течение установленного Г.с., покупатель вправе предъявить продавцу соответствующие требования. По своему выбору покупатель может потребовать от продавца:

- соразмерного уменьшения покупной цены;
- безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок;
- возмещения своих расходов на устранение недостатков товара.

В случае существенного нарушения требований к качеству товара (обнаружения неустранимых либо выявляющихся неоднократно недостатков и т. п.) покупатель вправе по своему выбору отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы или же потребовать замены товара другим соответствующим договору. В отношениях между организациями указанные требования предъявляться не могут, если поставщик, получивший уведомление покупателя о недостатках поставленных товаров, без промедления заменит их товарами надлежащего качества. Выполнение обязанностей, связанных с обнаружением недостатков в товаре, имеющем Г.с., не освобождает продавца (подрядчика: лицо, оказывающее услуги) от установленной законом и договором ответственности перед покупателем за продажу товаров ненадлежащего качества.

От Г.с. следует отличать сроки годности (для товара) и службы (для результата работы). Срок годности устанавливается законом, иными правовыми актами, обязательными требованиями государственных стандартов или другими обязательными правилами и означает срок, по истечении которого товар считается непригодным для использования по назначению. Согласно ст. 5 Закона РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 "О защите прав потребителей" срок годности в обязательном порядке устанавливается изготовителем (исполнителем) на продукты питания, парфюмерно-косметические товары, медикаменты, товары бытовой химии и иные подобные товары (работы), перечень которых утверждается Правительством РФ. Срок службы означает период, в течение которого изготовитель (исполнитель) обязуется обеспечивать потребителю возможность использования товара (работы) по назначению и нести ответственность за существенные недостатки, возникшие по его вине. Изготовитель(исполнитель)обязан устанавливать срок службы товара (работы) длительного пользования, которые по истечении определенного периода могут представлять опасность для жизни, здоровья потребителя, причинять вред его имуществу или окружающей среде. Перечень таких товаров (работ) также утверждается Правительством РФ.

*Пугинский Б.И.*

## Гарантия

ГАРАНТИЯ (фр. *garantie* – обеспечение) – 1) в гражданском праве предусмотренное законом или договором обязательство, в силу которого какое-либо лицо (физическое или юридическое) отвечает перед кредиторами полностью или частично при неисполнении или

ненадлежащем исполнении обязательства должником (см. *Банковская гарантия*);

2) установленное законом обязательство продавца отвечать за материальные недостатки товара в течение определенного срока (см. *Гарантийный срок*).

## **Гармонизированная система описания кодированных товаров**

ГАРМОНИЗИРОВАННАЯ СИСТЕМА ОПИСАНИЯ КОДИРОВАННЫХ ТОВАРОВ – номенклатура, представляющая собой многофункциональный товарный классификатор, основная цель которого – упорядочить многообразие перемещаемых товаров. С 1 января 1988 г. вступила в силу Международная конвенция о гармонизированной системе описания и кодирования товаров. В нашей стране эта система применяется с 1 января 1991 г. в соответствии с постановлением Совета Министров СССР от 12 августа 1988 г. № 1004. На ее базе построен национальный классификатор – Товарная номенклатура внешнеэкономической деятельности (ТНВЭД). В соответствии с постановлением Правительства РФ от 3 апреля 1996 г. № 372 РФ присоединилась к Международной конвенции о гармонизированной системе описания и кодирования товаров. Постановлением Правительства РФ от 27 декабря 1996 г. № 1560 "О товарной номенклатуре, применяемой при осуществлении внешнеэкономической деятельности и таможенном тарифе Российской Федерации" определено, что единая ТНВЭД СНГ, базирующаяся на гармонизированной системе, является основой системы описания и кодирования товаров и используется для формирования таможенного тарифа РФ.

В гармонизированной системе объектом классификации являются все транспортабельные средства международной торговли, т. е. любое движимое имущество, имеющее материально-вещественную форму, перемещаемое через таможенную границу двух или нескольких государств. сгруппированное в разделы, подразделы, группы, подгруппы, товарные позиции и субпозиции. При формировании разделов критериями являются: происхождение, вид материала, из которого изготовлен товар, назначение, химический состав и т. д. Из 21 раздела 11 формируются по сырьевому признаку, 8 – по функциональному назначению. остальные – по химическому составу. При образовании групп товаров в основном используется принцип последовательной обработки: от сырья, полуфабрикатов до готовых изделий. Для того чтобы классифицированный объект можно было представить в виде знака или группы знаков, разработана и применяется система кодирования.

*Диканова Т.А.*

## **Гарофало Рафаэль (1851–1934)**

ГАРОФАЛО (*Garofalo*) Рафаэль (1851–1934) – итальянский юрист, наряду с Ломброзо и Ферри основавший антропологическую школу уголовного права. Г., имевший наследственный титул барона, читал лекции на юридическом факультете в Неаполе, был президентом суда и королевским прокурором, занимал в конце своей судебной карьеры пост председателя Кассационного суда – высшего судебного органа в Италии, после чего стал членом сената, где выступал с самых консервативных позиций, в том числе и при обсуждении проектов уголовных кодексов.

Г. - автор книги «Криминология» (1885), выдержавшей много изданий и переведенной на несколько европейских языков. В отличие от врача Ломброзо, сделавшего акцент на антропологических исследованиях, Г. как юрист-практик сосредоточился на разработке уголовно-правовых и процессуальных выводов из учения антропологической школы. Главную задачу уголовного права он видел в обеспечении безопасности общества. Г. признавал преступление социальным явлением, но его причины видел в самом преступнике, который, подобно микробу, попав в соответствующую среду, становится на путь все более опасных деяний.

Преступника, по мнению Г., отличает отсутствие двух важнейших человеческих чувств – сострадания и честности – либо хотя бы одного из них: в соответствии с этим он пытался построить свою классификацию преступников (самые опасные преступления совершают те, кто лишен сострадания и честности, кражи совершают те, кто лишен хотя бы честности, и т. п.). В целом же преступник – это лицо, не способное адаптироваться к нормальной жизни, а его преступление – лишь симптом этой ненормальности. Поэтому юридическое понятие преступления, вопрос о стадиях преступления, о видах соучастников теряют для Г. свое значение. По мнению Г., нет необходимости в расходах общества на содержание суда присяжных и на попытки исправить преступника – комиссия экспертов должна выявить степень опасности преступника для общества и назначить меру, способную устранить его из общества либо изолировать (смертная казнь, каторга, отказ от условных наказаний и т. п.). С изложением своих идей часто выступал в печати и на международных конгрессах.

#### **Лит.:**

*Герцензон А.А.* Введение в советскую криминологию. М., 1965;

*Решетников Ф.М.* «Классическая» школа и антрополого-социологическое направление. М., 1985.

*Решетников Ф.М.*

## **Гауптвахта**

ГАУПТВАХТА (нем. *Hauptwacht* – главный караул) – специальное помещение для содержания военнослужащих под арестом (заключенных под стражу). В Вооруженных Силах РФ Г. бывает гарнизонная или войсковая (корабельная).

Оборудование Г., порядок исполнения ареста, направления, приема, содержания и освобождения арестованных определены Уставом гарнизонной и караульной службы и Дисциплинарным уставом Вооруженных Сил РФ.

*Шапинский В.И.*

## **Гегель Георг Вильгельм Фридрих (1770–1831)**

ГЕГЕЛЬ (*Hegel*) Георг Вильгельм Фридрих (1770–1831) – немецкий философ, объективный идеалист, представитель немецкой классической философии, мыслитель-диалектик. Г. родился в Штутгарте в 1770 г. в семье чиновника. В 1788–1793 гг. учился в Тюбингенском теологическом институте. В 1801–1806 гг. Жил в Йене, с 1808 по 1816 г. был директором гимназии в Нюрнберге. С 1816 г. и до конца жизни преподавал философию в университетах Гейдельберга (1816–1818) и Берлина (1818–1831).

Проблемы государства и права Г. разрабатывал на разных этапах своей деятельности. Главные произведения в этой области: "Конституция Германии", "О научных способах исследования естественного права, его месте в практической философии и его отношении к науке о позитивном праве", "Феноменология духа", "Отчет сословного собрания королевства Вюртемберг", "Философия духа", "Философия права", "Философия истории", "Английский билль о реформе 1831 года".

Учение о государстве и праве наиболее полно изложено в "Философии права". Право, а также мораль и нравственность Г. рассматривал в качестве объективации, внешнего обнаружения и образования объективного духа (одна из ступеней саморазвития мирового духа, охватывающая сферу социальной жизни). Философская идея Г. о тождестве мышления и бытия выступает в его правовом учении в тезисе о тождестве действительного и разумного, причем у Г. действительное – не то же самое, что и существующее; только необходимое и существенное в существующем можно назвать действительным. Тем самым Г. реализует исторический подход в философии права, рассматривает объективированные государственно-правовые формообразования через призму развития, где то, что перестает быть разумным и необходимым, перестает быть и действительным, хотя и может продолжать существовать.



Если юриспруденция изучает юридические закономерности (позитивное право), то философская наука о государственно-правовых образованиях постигает мысли, лежащие в основе права. Идея права – это единство понятия права и его осуществления: право осуществляется путем диалектического процесса конкретизации этого понятия – путем движения от абстрактных форм к конкретным.

Понятие «право» у Г. имеет несколько значений: право как свобода ("идея права"), право как определенная ступень и форма свободы ("особое право"), право как закон ("позитивное право"). Система права как реализованной свободы – это система "особых прав", переходящих от абстрактных форм к конкретным. Ступени изменения идеи свободы предполагают ее определенное наличное бытие. А значит, конкретизация понятия права есть бытие свободной воли, "особое право". Это относится к абстрактному праву, морали, семье, обществу и государству. "Особые права" ограничены, соподчинены и взаимосвязаны. Г. раскрывает их в историческом и хронологическом порядке в пределах одной формации объективного духа. Каждое "особое право" по отношению к предыдущему "особому праву" представляет его основание и истину. По гегелевской системе истинно лишь право вышестоящей ступени. Подобным "особым правом" обладает государство.

Позитивное право является одним из "особых прав". Право в себе превращается в закон посредством "законодательства". Г. не противопоставляет право и закон, хотя допускает, что право может исказиться в процессе создания законов. Не все данное в форме закона есть право. Г. считает, что только закономерное в положительном праве законно и правомерно. В гегелевском учении различаются основные ступени развития права: абстрактное право, мораль и нравственность. Проблемы собственности, договора и неправды (простодушная неправда, обман, принуждение и преступление) относятся к абстрактному праву, а умысел, вина, намерение, благо, добро, совесть – к морали; семья, общество, государство – к нравственности. Г. полагает, что в основе права лежит свобода отдельного человека (в этом смысле абстрактного права). Свобода личности проявляется прежде всего в праве собственности, причем все формально равны в их одинаковом праве на частную собственность (но не в размере владения ею). Поэтому Г. подверг критике проект идеального государства Платона, где говорилось о фактическом равенстве людей.

Сознательное нарушение права Г. рассматривал как преступление. Наказание – не только средство восстановления права, оно является и правом самого преступника действовать в качестве свободной личности. Когда персона абстрактного права становится субъектом свободной воли, можно говорить о целях и мотивах поступков субъекта. В итоге Г. приходит к мысли, что о человеке надо судить по его самоопределению. Закон действует тогда, когда имеет место поступок, т. е. субъективная воля переходит в объективность, а моральная воля ненаказуема.

Абстрактное право и мораль связаны с понятием гражданского общества и государства. Г. дает характеристику гражданскому обществу и политическому государству. Гражданское общество у Г. понимается как буржуазное, антагонистическое общество, где идет война всех против всех. У гражданского общества есть свои признаки: система потребностей, правосудие, полиция и корпорации. В его структуру включены три сословия. Первое – субстанциальное (землевладельцы-дворяне и крестьяне), второе – промышленное (фабриканты, торговцы, ремесленники), третье – всеобщее (чиновники). Гражданское общество – это опосредованная трудом система потребностей, которая имеет в основании частную собственность и формальное равенство людей. Такое общество Г. связывает с утверждением буржуазного строя. Гражданское общество, считает Г. не может решить проблему бедности, поэтому оно стремится выйти за свои пределы (международной торговлей и колонизацией). Гражданское общество в своем основании уже имеет государство.

В государстве заключена идея разума, права и свободы, а нравственность получает свою объективность и действительность как органическая целостность. Идея государства проявляется как непосредственная действительность, как индивидуальное государство

(государственный строй. внутреннее государственное право), в отношениях между государствами (внешнее государственное право) и во всемирной истории. Индивидуальное государство в своем разумном виде представляет собой основанную на разделении властей конституционную монархию. Политическое государство имеет в своем составе законодательную, исполнительную власть и власть государя. Г. соглашался со своими предшественниками Дж. Локком и Ш. Монтескье, что разделение властей есть "гарантия публичной свободы", но имел свое представление о характере и составе этих трех властей в государстве. Г. не приемлет идею народного суверенитета. Он обосновывает суверенитет наследственного конституционного монарха. В конституционной монархии объективная сторона государственного управления определяется законами, а монарх лишь соглашается с этим, присоединяя свое субъективное: "Я хочу". Исполнительная власть понимается Г. как "власть подводить особенные сферы и отдельные случаи под всеобщее". Задача этой власти – поддерживать существующие законы и учреждения, а также выполнять волю монарха. Поэтому чиновничество Г. считал опорой государства. Законодательная власть нужна в государстве для того, чтобы определять и устанавливать всеобщее. Так как политический идеал Г. - конституционная монархия, то он рассчитывал на компромисс дворянства и буржуазии, на постепенный и мирный переход от полуфеодального строя в Германии к буржуазному.

При всех противоречиях Г. все-таки занимал прогрессивные позиции для своего времени. Идея государства наиболее четко проявляется, по мнению Г., в идеальности суверенитета. Государства относятся друг к другу как независимые, самостоятельные индивидуальности. Суверенитет государства – это абсолютная власть идеального целого над всем единичным, над жизнью, собственностью и правами отдельных лиц. Международное право – это не действительное право, каким является внутреннее государственное право, а долженствование. Суверенные государства сами решают вопрос о действительности этого долженствования. Над ними никто не властен. Г. не отрицал сам принцип международного права и возможность договоров между государствами. Принцип международного права, с его точки зрения, состоит в том, что "трактаты, на которых основаны обязательства государств в отношении друг друга, должны выполняться". Г. допускал, что несогласие государств может решаться войной, и критиковал кантовскую идею вечного мира, подкрепленного союзом государств. Но даже во время войны должны действовать морально-правовые принципы, видится перспектива мира. Мировой дух обладает наивысшим правом судить отдельные государства (духи отдельных народов). Таким образом, всемирная история есть всемирный суд.

Всемирная история состоит из четырех царств: восточного, греческого, римского и германского. Отсюда четыре формы государств: восточная теократия (свобода одного), демократия или аристократия (свобода некоторых), конституционная монархия (свобода всех). "Восток знал и знает только, что один свободен, греческий и римский мир знает, что некоторые свободны, германский мир знает, что все свободны". Мировой дух дает право быть "носителем степени развития" какому-нибудь народу, и этот народ получает возможность составить эпоху всемирной истории. Все новое время Г. считал эпохой германской нации. К недостаткам его исторической теории относятся националистические предрассудки. Г. помещает историю в рамки, заранее определенные идеей как началом, которое реализуется в истории. Учение Г. о государстве и праве оказало большое влияние на развитие политико-правовой мысли. Философия Г. дала почву как для консервативных, реакционных учений, так и для критических, прогрессивных взглядов.

**Лит.:**

*Маркс К., Энгельс Ф.* К критике гегелевской философии права. Соч. 2-е изд. Т. 1. М., 1955;

*Маркс К., Энгельс Ф.* Немецкая идеология. Соч. Т. 3. М., 1955;

*Энгельс Ф.* Фейербах и конец классической немецкой идеологии. Соч. Т. 2. М., 1955;

*Гайм Р.* Гегель и его время: Пер. с нем. СПб., 1861;

*Кэрд Э.* Гегель: Пер. с англ. М., 1898;

*Фишер К.* Гегель, его жизнь, сочинения и учение: Пер. с нем. СПб., 1902–1903;

*Нерсесянц В.С.* Гегель. М., 1979;

*Rosenzweig F.* Hegel und der Staat. Bd. 1–2. Aalen, 1962.

*Тимошевская А.Д.*

## **Генерал-губернатор**

ГЕНЕРАЛ-ГУБЕРНАТОР – 1) в дореволюционной России высший чиновник местной администрации, стоявший во главе генерал-губернаторства, включавшего одну или несколько губерний. До губернской реформы 1775 г. должность Г.-г. ничем не отличалась от губернаторской, однако после подавления крестьянской войны 1773–1775 гг. Г.-г. стали наделяться чрезвычайными полномочиями. По "Учреждению для управления губерний" 1775 г. Г.-г. (или "государев наместник") находился под непосредственным контролем императрицы и Сената и выполнял среди прочих следующие функции: наблюдал за деятельностью администрации, следил за политическими настроениями сословий, руководил подавлением бунтов крепостных крестьян и инородцев. По мере роста революционного движения чрезвычайные полномочия Г.-г. расширялись. Используя силу военно-полицейского аппарата, они вели жестокую борьбу с организаторами беспорядков в стране.

В 1892 г. "Правилами о местностях, объявляемых на военном положении" в генерал-губернаторствах вводились военные порядки. Институт Г.-г. был ликвидирован февральской буржуазно-демократической революцией 1917 г. (финляндский Г.-г. сохранил власть до Октября 1917 г.).

2) Высший представитель британского монарха в тех государствах в составе Содружества, где сохраняется монархическая форма правления. Назначается британским королем (королевой) по представлению правительства государства в составе Содружества из числа жителей последнего. Наделен весьма значительными полномочиями: формально является главой исполнительной власти в этом государстве, верховным главнокомандующим и т. д., но фактически в своей деятельности связан решениями правительства государства в составе Содружества. Г.-г., подобно королю в Великобритании, является составной частью парламента соответствующего государства. Так, по Конституции Канады законодательная власть принадлежит Г.-г., сенату и палате общин. Г.-г. в некоторых государствах в составе Содружества имеет право назначать членов верхней палаты и распускать нижнюю палату парламента.

## **Генерал-прокурор**

ГЕНЕРАЛ-ПРОКУРОР – высшее государственное должностное лицо в России, возглавлявшее систему прокуратуры. Должность Г.-п. учреждена в 1722 г. Петром I в качестве "ока государева". Являясь главным начальником сенатской канцелярии, Г.-п. созывал общие собрания Сената, председательствовал на них руководил прениями, ставил вопросы на голосование и своим протестом мог остановить сенатское решение. Ставил перед Сенатом вопросы о ликвидации пробелов в законодательстве и осуществлял гласный надзор за деятельностью Сената и коллегий через стоящих при последних прокуроров. Смещать и назначать Г.-п. мог только монарх. В XVIII в. значение должности Г.-п. в системе государственной власти было неодинаковым: оно то понижалось (особенно после смерти Петра I), то вновь восстанавливалось. С введением министерств в 1802 г. должность Г.-п. была совмещена с должностью министра юстиции, и вновь ее значение понизилось, хотя Г.-п. и оставался формально главой Сената и всей системы прокурорского надзора в Российской Империи. Должность Г.-п. ликвидирована после февральской революции 1917 г.

## **Генеральная ассамблея ООН**

ГЕНЕРАЛЬНАЯ АССАМБЛЕЯ ООН – один из главных органов ООН, состоящий из всех государств-членов ООН. Каждое государство может иметь не более 5 представителей в ГА ООН, однако независимо от числа представителей обладает только одним голосом.

ГА ООН уполномочена обсуждать любые вопросы или дела в пределах Устава ООН, а также относящиеся к полномочиям и функциям любого из органов, предусмотренных Уставом, и давать рекомендации членам ООН и (или) Совету Безопасности ООН по любым таким вопросам или делам. Однако в случаях, когда Совет Безопасности выполняет возложенные на него Уставом ООН функции по отношению к какому-либо спору или ситуации, рекомендации ГА ООН могут даваться не иначе как по запросу самого Совета Безопасности. ГА ООН может обсуждать принципы, определяющие разоружение и регулирование вооружений, рассматривать любые вопросы, относящиеся к поддержанию международного мира и безопасности, поставленные перед нею любым членом Организации, или Советом Безопасности, или государством, которое не является членом ООН. По всем вопросам ГА ООН вправе давать рекомендации заинтересованным государствам и (или) Совету Безопасности. При этом любой вопрос, по которому необходимо предпринять практическое действие, передается Ассамблеей Совету Безопасности до или после обсуждения. ГА ООН вправе обращать внимание Совета Безопасности на ситуации, которые могли бы угрожать международному миру и безопасности.

ГА ООН организует исследования и дает рекомендации в целях содействия сотрудничеству в области экономической, социальной, культуры, образования, здравоохранения: содействует осуществлению прав человека и основных свобод для всех, без различия расы, пола, языка и религии. ГА ООН получает и рассматривает ежегодные и специальные доклады Совета Безопасности, а также доклады других органов ООН; рассматривает и утверждает бюджет ООН. Ее рекомендации, в отличие от решений по вопросам членства, бюджета и процедуры, не имеют обязательной силы для членов ООН.

Решения ГА ООН по важным вопросам (рекомендации в отношении поддержания международного мира и безопасности, выборы непостоянных членов Совета Безопасности, приостановление прав и привилегий членов ООН и т. п.) принимаются большинством в 2/3 присутствующих и участвующих в голосовании членов ООН, а по другим вопросам – простым большинством присутствующих и участвующих в голосовании. ГА ООН избирает непостоянных членов Совета Безопасности, членов ЭКОСОС, Совета по опеке ООН, Международного суда ООН. По рекомендации Совета Безопасности она назначает генерального секретаря ООН, производит прием в ООН новых членов, решает вопросы приостановления прав и привилегий государств-членов, их исключения из ООН. Участники ГА ООН собираются на очередные сессии, а также специальные и чрезвычайные специальные сессии, созываемые генеральным секретарем ООН по требованию Совета Безопасности или большинства государств – членов ООН. Все сессии ГА ООН проводятся в штаб-квартире ООН в Нью-Йорке, но по решению ГА ООН или по требованию большинства членов ООН они могут созываться и в другом месте. Официальные и рабочие языки ГА ООН: английский, арабский, испанский, китайский, русский и французский. Работа очередных сессий ГА ООН проходит в форме пленарных заседаний и заседаний ее 7 главных комитетов.

## **Генеральное соглашение по тарифам и торговле (ГАТТ)**

ГЕНЕРАЛЬНОЕ СОГЛАШЕНИЕ ПО ТАРИФАМ И ТОРГОВЛЕ (ГАТТ) (англ. *General Agreement on Tariffs and Trade*) – крупнейший многосторонний международный торговый договор, на базе которого сложился механизм регулирования внешнеэкономических отношений (с 1994 г. – Всемирная торговая организация – ВТО). Соглашение заключено на Женевской конференции 1947 г. (вступило в силу в 1948 г.) с целью предоставления его

участникам режима наибольшего благоприятствования. Секретариат ГАТТ находится в Женеве. Основные задачи, провозглашенные в ГАТТ, – либерализация внешней торговли, снижение таможенных тарифов, отказ от количественных ограничений импорта, устранение дискриминации, а также проведение других торгово-политических мероприятий на многосторонней основе. Центральное место в ГАТТ занимают постановления о применении режима наибольшего благоприятствования. Однако ГАТТ содержит и ряд оговорок, дающих возможность не соблюдать этот принцип. Так, предусматривается исключение для стран-участниц, в которых действуют преференциальные режимы; оговорки используются и при создании таможенных союзов и зон свободной торговли. Кроме того, объем фактического предоставления режима наибольшего благоприятствования той или иной стране зависит от условий, содержащихся в документе о присоединении этой страны к ГАТТ.

Основная форма деятельности ГАТТ – проведение тарифных конференций и консультаций по снижению таможенных тарифов и других препятствий в торговле (так называемые раунды переговоров). Всего было проведено 8 раундов. В итоге работы шестой конференции Кеннеди-раунд (1964–1967) таможенные тарифы были снижены в среднем на 35 %. Во время Токио-раунда (1973–1979) участникам удалось договориться о снижении пошлин на промышленные товары в среднем на 33 %. Итогом Уругвайского раунда (1986–1993) стало создание новой многосторонней системы международной торговли – ВТО.

### **Генеральный атторней (Атторней-генерал)**

ГЕНЕРАЛЬНЫЙ АТТОРНЕЙ (англ. *attorney-general*) – высшее должностное лицо государства в сфере юстиции в Великобритании, США, в странах Содружества наций; осуществляет верховный контроль за публичным преследованием, содействует обеспечению единой судебной политики по гражданским и уголовным делам. Эта должность впервые появилась в Великобритании; позднее США и страны Содружества наций включили в свои конституционные системы модифицированные формы института Г.а.

Г.а. Англии и Уэльса (в ранний период истории английского государства) – любое лицо, представляющее и замещающее своего доверителя в юридических делах (первоначально именовалось *attornatus*), с 1278 г. такой представитель стал называться Г.а. (ввиду того, что он выступает в защиту общих интересов) и получил право назначать других атторнеев своего доверителя. Собственных поверенных имела и английская корона. Г.а. – юридический представитель короны как суверена и *parens patriae* (лат. – столп отечества) – первоначально был наделен полномочиями выступать стороной в случаях нарушения общественного порядка, в спорах, связанных с благотворительностью и публичной доверительной собственностью. Г.а. защищал интересы собственности короны, в том числе права использования дорог и рек, принадлежащих королю в его представительном качестве, участвовал в судебных процессах.

Указания и мнения Г.а. – блюстителя общественных интересов – обязательны для всех лиц и органов, производящих досудебное расследование; случаи отклонения его рекомендаций – чрезвычайно редкое явление. На эту должность назначается один из наиболее выдающихся барристеров (адвокатов высшей категории, которым не разрешено заниматься частной практикой), который является членом палаты общин. Г.а. – член правительства (но не кабинета). Поэтому он подотчетен парламенту и ответственен перед ним за работу службы преследования короны, адвоката казначейства, директора публичных преследований. Г.а. – глава английских барристеров. Ему помогают младшие советники при государственном казначействе, которые не занимают политических должностей и являются практикующими барристерами.

Г.а. США – должностное лицо высокого ранга, возглавляющее департамент (министерство) юстиции, главный правительственный юрисконсульт по технико-юридическим вопросам и советник по широким проблемам политики. Он выступает

поверенным во всех юридических делах исполнительной власти соответствующего уровня, адвокатом в гражданской тяжбе и обвинителем по уголовному делу. Г.а. может участвовать в заседаниях Совета национальной безопасности. Приказы Г.а. регламентируют такие важные вопросы (в других странах подлежащие регулированию законом), как порядок расследования и обвинения по уголовным делам федеральной юрисдикции, организация работы федеральных исправительных учреждений.

Г.а. назначается президентом по совету и с согласия сената на 4 года, подчиняется ему и входит в состав правительственного департамента. Он не отвечает за свою деятельность перед Конгрессом и обладает большей властью, чем прокурор в европейской стране. Генеральный солиситор является заместителем Г.а.

Институт Г.а. был учрежден в 1789 г. как копия английской модели (при этом ему не были предоставлены обвинительные функции). В 1870 г. Г.а. стал руководить федеральными органами обвинения и расследования. В 1871 г. атторнейскую службу наделили полномочием по руководству федеральными тюрьмами. В 1909 г. в ее структуре были учреждены уголовный отдел и бюро расследований (следственное подразделение), в 1931 г. – Федеральное бюро расследований, а в 1940 г. ей передали службы иммиграции и натурализации, ранее входившие в состав Министерства труда. В ведении Г.а. США находится контрразведка и политический сыск – функции, которые в других странах возложены на ведомства, организационно не связанные с прокуратурой. Сотрудники этих служб действуют как следователи и сыскные агенты.

*Бойцова В.В., Байцова Л.В.*

## **Генеральный аудитор**

ГЕНЕРАЛЬНЫЙ АУДИТОР (англ. *auditor-general*) – в ряде стран – бывших английских колониях (Индия, Непал, Кения, Маврикий, Барбадос, Замбия и др.) – высшее должностное лицо, возглавляющее службу финансово-бюджетного контроля в государстве. Г.а. назначается президентом республики или генерал-губернатором по предложению премьер-министра, иногда с утверждением парламентом. Находится в должности до достижения определенного возраста и может быть смещен только в порядке импичмента, что является главной гарантией его независимости. Самостоятельно формирует службу Г.а.

## **Генеральный прокурор РФ**

ГЕНЕРАЛЬНЫЙ ПРОКУРОР РФ – высшее должностное лицо, глава единой централизованной системы органов и учреждений прокуратуры. Назначается на должность и освобождается от должности СФ по представлению Президента РФ. Он руководит системой прокуратуры, издает обязательные для исполнения всеми ее работниками приказы, указания, регулирующие вопросы организации деятельности прокуратуры, порядок реализации мер материального и социального обеспечения работников.

Г.п. РФ в пределах определенной законодательством штатной численности и фонда оплаты труда устанавливает штаты и структуру Генеральной прокуратуры РФ, определяет полномочия структурных подразделений, а также штатную численность и структуру нижестоящих органов, научно-исследовательских, образовательных и иных учреждений прокуратуры.

Г.п. РФ несет ответственность за выполнение задач, возложенных на органы прокуратуры Конституцией РФ и ФЗ РФ от 17 января 1992 г. № 2202-1 "О прокуратуре". Издаваемые им приказы и распоряжения регулируют вопросы организации прокурорского надзора за исполнением законов всеми экономическими, управленческими, правоохранными структурами.

Значительное место отводится также организации управления и контроля в самой прокурорской системе, работе с кадрами, их воспитанию и профессиональной подготовке.

Г.п. РФ координирует функции прокуратуры по борьбе с преступностью, согласование усилий с органами МВД, ФСБ, службами налоговой полиции и другими правоохранительными органами по предупреждению преступности, своевременному раскрытию преступлений. обеспечению законности в их деятельности. Г.п. возглавляет Координационный Совет руководителей федеральных правоохранительных органов.,

Г.п. РФ принадлежит прерогатива назначения на должность и освобождения от должности прокуроров всех уровней – районных, городских, окружных, областных, краевых, республиканских (субъектов РФ), а также прокуроров специализированных прокуратур – транспортных, природоохранных, военных и др. Он же решает вопрос о назначении и освобождении директоров ведомственных институтов и их заместителей, начальников управлений и других руководящих кадров центрального аппарата, формирования персонального состава коллегии, распределения функциональных обязанностей заместителей Г.п. РФ.

Только Г.п. РФ правомочен вносить Представления на Пленум ВС РФ о даче руководящих разъяснений по применению законодательства.

Г.п. РФ ежегодно представляет палатам ФС и Президенту РФ доклад о состоянии законности и правопорядка, о проделанной работе по их укреплению.

*Сухарев А.Я.*

## **Генеральный секретарь ООН**

ГЕНЕРАЛЬНЫЙ СЕКРЕТАРЬ ООН – согласно Уставу ООН главное административное должностное лицо ООН. Назначается Генеральной Ассамблеей ООН по рекомендации Совета Безопасности ООН. Действует в этом качестве на всех заседаниях Генеральной Ассамблеи, Совета Безопасности, ЭКОСОС и Совета по опеке и выполняет такие функции, какие возлагаются на него этими органами. Г.с. ООН имеет право доводить до сведения Совета Безопасности любые вопросы, которые, по его мнению, могут угрожать поддержанию международного мира и безопасности. Он представляет Генеральной Ассамблее ежегодные доклады о деятельности ООН и такие дополнительные доклады, которые ей могут потребоваться.

При исполнении своих обязанностей Г.с. ООН не может запрашивать или получать указания от какого бы то ни было правительства или власти, посторонней для ООН, и должен воздерживаться от любых действий, которые могли бы отразиться на его положении как одного из, международных должностных лиц, ответственных только перед ООН. По Уставу ООН каждый член этой Организации обязуется строго уважать международный характер обязанностей Г.с. ООН и не пытаться оказывать на него воздействие при исполнении им своих обязанностей. По сложившейся практике Г.с. ООН назначается на 5-летний срок, по истечении которого он может быть назначен вновь.

Т.е. ООН были Трюгве Ли (Норвегия) в 1946–1953 гг., Даг Хаммаршельд (Швеция) в 1953–1961 гг., У Тан (Бирма) в 1961–1971 гг., Курт Вальдхайм (Австрия) в 1971–1981 гг., Х. Перес де Куэльяр (Перу) в 1982–1991 гг., Бутрос Бутрос Гали (Египет) в 1991–1997 гг. С 1 января 1997 г. – КофиАннан (Гана).

## **Геноцид**

ГЕНОЦИД (греч. *genos* – род, лат. *caedo* – убиваю) – преднамеренное уничтожение национальных, расовых, религиозных или этнических групп. Г. - новое название давно известного преступления. Примерами Г. могут служить Варфоломеевская ночь в Париже (массовая резня гугенотов католиками в 1572 г., организованная Е. Медичи и Гизами), неоднократные факты резни армян турками в начале XX в., деяния изуверской иудаистской секты манихейцев и др.

В XX в. масштабы Г. значительно расширились. Национал-социалистическая Германия

возвела с 1933 г. в ранг своей политики преднамеренное уничтожение целых народов из-за их политического строя, религии или национального происхождения. Цивилизованные народы вынуждены были принимать ответные меры. Наказание международных преступников стало одной из целей войны, которую вели союзнические державы задолго до ее окончания, причем любые утверждения, что эти преступления – внутреннее дело совершивших их государств, были отвергнуты.

Устав Нюрнбергского международного трибунала 1945 г. признал, что военными преступниками являются не только те, кто нарушал законы и обычаи войны и совершал преступления против мира, но и те, чьи деяния были направлены против человечности, в том числе умышленное уничтожение людей из числа гражданского населения. При этом не имеет значения, были или не были нарушены нормы внутреннего законодательства страны, в которой совершены эти злодеяния. Генеральная Ассамблея ООН на своей первой сессии в 1946 г. приняла две резолюции по этому вопросу. В первой были подтверждены принципы статута и приговора Нюрнбергского трибунала. Во второй – провозглашено, что Г. в соответствии с международным правом является преступлением и что виновные в его совершении, кем бы они ни были и какими бы соображениями они ни руководствовались, подлежат строгому наказанию. Генеральная Ассамблея ООН призвала государства к международному сотрудничеству в предупреждении Г. и наказанию за него виновных лиц и предложила принять национальные уголовные законы об ответственности за эти преступления. Здесь же указывалось на необходимость создания международного юридического органа для борьбы с этими преступлениями.

9 декабря 1948 г. сессия ООН приняла текст Конвенции о предупреждении преступлений, относящихся к Г., и наказании за него, после чего она была подписана 40 государствами. Конвенция вступила в силу 12 января 1951 г. Если в результате денонсации число участников Конвенции станет менее 16, она прекращает свое действие. Однако в настоящее время ее участниками является более 100 государств, в том числе и РФ как правопреемница СССР.

Впервые на конвенционном уровне закрепляется, что Г. в мирное или военное время является международным преступлением. Поэтому государства взяли на себя обязательство прибегать к мерам предупреждения и карать виновных за его совершение, а с этой целью:

- принять уголовные законы, в которых предусмотреть эффективные меры наказания виновных в Г.;
- судить обвиняемых в Г. компетентными судами;
- не рассматривать преступления, относящиеся к Г., как политические и осуществлять экстрадицию лиц, виновных в Г.

В Конвенции 1948 г. Г. определен как "действия, совершенные с намерением уничтожить, полностью или частично, какую-либо национальную, этническую, расовую или религиозную группу". Далее перечисляются формы Г.:

- убийства членов такой группы;
- причинение им серьезных телесных повреждений или умственного расстройства;
- умышленное создание для них таких жизненных условий, которые рассчитаны на полное или частичное физическое уничтожение людей;
- меры, рассчитанные на предотвращение деторождения в среде такой группы, а также насильственная передача детей из одной группы в другую.

При этом государства обязуются принимать необходимые меры для наказания лиц, виновных в совершении или в заговоре с целью совершения Г., прямом и публичном подстрекательстве к его совершению, в покушении или соучастии в Г.

Наказание за Г., в соответствии со ст. IV Конвенции, несут "все виновные лица" независимо от того, являются ли они ответственными по конституции правителями, должностными или частными лицами". Эта норма делает невозможным для какого-либо лица утверждать о своей неприкосновенности, освобождении от ответственности на основании того, что оно является руководителем государства или государственным



служащим.

Обвиняемые в Г. должны быть судимы компетентным судом того государства, на территории которого было совершено это деяние, или таким международным уголовным судом, юрисдикция которого признана сторонами Конвенции.

В соответствии с Конвенцией о неприменимости сроков давности к военным преступлениям и преступлениям против человечества 1968 г. Г. назван в числе преступлений, на которые не распространяются сроки давности привлечения к ответственности.

Руководствуясь нормами Конвенции за совершение Г., национальным судом Израиля в 1961 г. осужден Э. Эйхман, а в Кампучии – Пол Пот и его подручные. По решению Совета Безопасности ООН созданы и работают международные трибуналы в Югославии и Руанде.

В ст. 357 УК под Г. понимаются действия, направленные на полное или частичное уничтожение национальной, этнической, расовой или религиозной группы путем убийства членов этой группы, причинения тяжкого вреда их здоровью, насильственного воспрепятствования деторождению, принудительной передачи детей, насильственного переселения либо иного создания жизненных условий, рассчитанных на физическое уничтожение членов этой группы.

От умышленного убийства на почве религиозной, расовой, национальной, этнической вражды или неприязни, причинения тяжкого вреда здоровью по этим мотивам, террористического акта и других сходных преступлений Г. отличается по целям: при Г. цель – истребить или частично уничтожить определенную группу людей, народ или нацию.

*Панов В.П., Жевлаков Э.Н.*

## **"География (геометрия) избирательная"**

"ГЕОГРАФИЯ (ГЕОМЕТРИЯ) ИЗБИРАТЕЛЬНАЯ" – понятие науки конституционного права, используемое для характеристики различных вариантов образования избирательных округов на соответствующей территории (государство, субъекты федерации, административно-территориальные единицы).

Понятие "Г.и." исторически возникло применительно к избирательному праву тех стран, власти которых руководствовались при организации выборов определенными политическими соображениями; например, могли так установить границы избирательных округов, – чтобы в одном из них оказались более радикально настроенные избиратели, либо разбросать таких избирателей по нескольким округам. Однако некоторые факторы, связанные с Г.и., неизбежны для любых стран; они используются с тем, чтобы более полно учесть при создании округов интересы населения и обеспечить эффективность выборов.

В РФ запрещено образовывать избирательные округа по выборам депутатов из территорий разных субъектов РФ, а также округа из не граничащих между собой территорий, разрешено создание избирательных округов с отклонениями от средней нормы представительства избирателей, но не более чем на 10 % в сторону как увеличения, так и уменьшения (в труднодоступных и отдаленных районах – не более чем на 15 %). При образовании избирательных округов на территориях компактно проживающих коренных малочисленных народов допустимые отклонения от средней нормы представительства избирателей могут превышать названный предел, но не более чем на 30 %.

*Авакьян С.А.*

## **Герб государственный**

ГЕРБ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ – один из символов (атрибутов) государства. Представляет собой рисунок, в котором в концентрированной и символической (аллегорической) форме отражаются особенности данного государства, а нередко и те идеологические постулаты, которым оно следует. Другие символы (атрибуты) государства –

флаг государственный и гимн государственный. Как правило, все они устанавливаются либо конституцией, либо специальным законом, иным актом (актами) общегосударственного значения, который также определяет порядок использования соответственно герба, флага, гимна.

Кроме того, герб может быть символом территории населенного пункта, рода и т. д.

Согласно ст. 70 Конституции, РФ государственные флаг, герб и гимн РФ, их описание и порядок официального использования устанавливаются ФКЗ. В настоящее время действует Положение о Государственном гербе Российской Федерации, утвержденное Указом Президента РФ от 30 ноября 1993 г. № 2050.

Г.г. РФ представляет собой изображение золотого двуглавого орла, помещенного на красном геральдическом щите; над орлом – три исторические короны Петра Великого (над головами – две малые и над ними – одна большего размера); в лапах орла – скипетр и держава; на груди орла на красном щите – всадник, поражающий копьем дракона.

Положение допускает воспроизведение Г.г. РФ в одноцветном варианте, а также в виде главной фигуры – двуглавого орла.

Г.г. РФ (многоцветный вариант) помещается на бланках федеральных законов, указов и распоряжений Президента РФ, постановлений и распоряжений Правительства РФ, решений КС, ВС и ВАС. Г.г. помещается на бланках Президента РФ, палат ФС, Правительства РФ, КС, ВС, ВАС, центральных органов федеральной исполнительной власти, федеральных судов, прокуратуры РФ, ЦБ, Уполномоченного по правам человека РФ, Счетной палаты РФ, дипломатических представительств, консульских учреждений и иных официальных представительств РФ за границей.

Г.г. РФ помещается на паспортах граждан РФ или документах, заменяющих их, а также на иных документах, выдаваемых органами государственной власти РФ, на гербовых печатях органов государственной власти РФ, государственных учреждений; в официальных резиденциях органов государственной власти, в кабинете Президента РФ и на его транспортных средствах, в залах заседаний палат ФС, Правительства РФ, федеральных органов исполнительной власти, в кабинетах Уполномоченного по правам человека РФ, Генерального прокурора РФ, а также на зданиях дипломатических представительств, консульских учреждений и иных официальных представительств РФ за границей; на пограничных знаках (основных пограничных столбах) и пунктах пропуска через государственную границу РФ.

Он также может помещаться на воинских знаменах, знаках различия военнослужащих, служащих органов внутренних дел, на форменной одежде дипломатического персонала МИД; на денежных знаках, орденах и медалях РФ.

Контроль за соблюдением правил использования Г.г. возложен на Государственную герольдию при Президенте РФ.

Порядок изготовления, использования, хранения и уничтожения бланков и печатей с воспроизведением Г.г. РФ устанавливается Правительством РФ. Изготовление таких бланков осуществляют только полиграфические и штемпельно-граверные предприятия, имеющие лицензию Госкомпечати РФ. Они должны выпускать свою продукцию на высоком качественном уровне, причем только по заказам соответствующих государственных органов.

Надругательство над Г.г. РФ влечет уголовную ответственность.

*Авакьян С.А.*

## **Гербовый сбор**

ГЕРБОВЫЙ СБОР – налог, взимаемый государством за совершение различного рода операций, составление документов, регистрацию сделок и пр. В РФ до недавнего времени Г. с взимался при регистрации проспекта эмиссии ценных бумаг, а также с каждого участника сделки с ценными бумагами, но впоследствии этот вид Г.с. был заменен налогом на операции с ценными бумагами. Г.с., в прошлом взимавшийся при выдаче лицензии на

ведение биржевой деятельности, ныне заменен единовременно взимаемым лицензионным сбором. В настоящее время Г.с. в РФ не взимается. За рубежом уплатой Г.с. обычно сопровождаются операции по выдаче и передаче векселей, а – также образцов векселей.

Возможность введения и применения Г.с. к вексялям установлена Конвенцией от 7 июня 1930 г. № 360 "О гербовом сборе в отношении переводного и простого векселей".

Уплата Г. с по операциям с вексялями производится посредством приобретения гербовой марки и наложения ее на лицевую или оборотную сторону вексяля либо внесения суммы сбора в банки или другие учреждения, осуществляющие прием государственных платежей (в последнем случае квитанция об уплате Г. с прилагается к вексялю).

*Крылова М.А., Белов В.А.*

## **Германия (Федеративная Республика Германия)**

ГЕРМАНИЯ (Федеративная Республика Германия) – государство в Западной Европе. По форме государственного устройства ФРГ – федерация, в составе которой 16 земель (без каких-либо национальных оснований). Каждая земля имеет собственную конституцию, выборный законодательный орган – однопалатный ландтаг (в Баварии – двухпалатный) и правительство во главе с премьер-министром.

По форме государственного правления ФРГ – парламентская республика. Высшие органы государства – в соответствии с Основным законом 1949 г. – Федеральный президент, бундестаг и бундесрат, Федеральное правительство и Федеральный конституционный суд.

Федеральный президент является главой государства. Он избирается специальным органом – Федеральным собранием на 5 лет. Полномочия президента типичны для главы парламентской республики. Он промульгирует (см. *Промульгация*) законы, участвует в заседаниях правительства, назначает и увольняет должностных лиц, осуществляет право помилования. Президент является представителем ФРГ в отношениях с другими государствами. От имени ФРГ он заключает с ними договоры, аккредитирует и принимает послов. Большинство актов президента нуждается в обязательной контрассигнации (см. *Контрассигнатура*) главы правительства или соответствующих министров, которые несут за них ответственность.

Законодательная власть осуществляется парламентом, состоящим из двух палат – бундестага и бундесрата. Бундестаг, в составе которого 496 депутатов, избирается прямыми выборами сроком на 4 года. В составе бундесрата 41 человек, они являются членами правительства земель. Каждая земля имеет в бундесрате от 3 до 5 голосов в зависимости от численности населения земли. Палаты избирают своих председателей, которые руководят работой депутатов, и образуют постоянные комитеты. Заседания палат, как правило, открытые, если только депутаты не примут решение о закрытии заседания. Основной закон определяет круг вопросов, относящихся к области исключительной законодательной компетенции федерального парламента и к области конкурирующей компетенции федерации и земель. Кроме того, ст. 75 Основного закона перечисляет те вопросы, по которым парламент может издавать общие предписания.

Процедура принятия ФЗ заключается в следующем. Законопроект принимается бундестагом и сразу передается бундесрату. Если бундесрат не одобрит этот законопроект, он может в течение 2 недель потребовать созыва согласительного комитета, в котором представлены члены обеих палат. Если комитет предложит какие-то изменения к принятому законопроекту, он должен быть повторно рассмотрен бундестагом. Законопроект, одобренный им вторично, может быть опять отклонен бундесратом в течение недели. Тогда законопроект направляется в бундестаг в третий раз, и если за него проголосует большинство членов бундестага, он считается принятым.

Бундестаг обладает также контрольными полномочиями в отношении правительства. Они проявляются в формах интерпелляций, устных вопросов, в работе следственных комиссий, в праве требовать отставки правительства.

В состав правительства входят федеральный канцлер – глава правительства, вице-канцлер, министры, возглавляющие министерства, и министры без портфеля. Президент выдвигает кандидатуру на пост канцлера, который избирается бундестагом (если он не получает большинства голосов членов бундестага, президент может распустить палату). Министры назначаются и увольняются президентом по предложению канцлера. Полномочия правительства весьма обширны. Фактически оно осуществляет все функции по управлению государством. Достаточно сильны позиции исполнительной власти и в сфере законодательства. Правительство обладает правом законодательной инициативы, при этом Основным законом предусматривается приоритет правительственных законопроектов перед депутатскими. В случае отклонения правительственного законопроекта бундестагом президент по предложению правительства и с согласия бундесрата может объявить в отношении этого законопроекта состояние "законодательной необходимости", и тогда для вступления закона в силу достаточно одобрения его бундесратом.

В соответствии с Основным законом члены правительства несут ответственность только перед канцлером.

Роль канцлера в государственном механизме ФРГ чрезвычайно велика. Фактически он определяет основную линию всей внутренней и внешней политики страны. В случае отставки канцлера в отставку должно уйти все правительство. Бундестаг может выразить недоверие не всему правительству или отдельным его членам, а только канцлеру. Канцлер отстраняется от должности лишь в случае избрания нового канцлера (так называемый конструктивный вотум недоверия – в отличие от деструктивного, который не требует новой кандидатуры на пост главы правительства).

**Общая характеристика.** Основы правовой системы ФРГ были заложены после объединения в 1867 г. ряда государств под главенством Пруссии в Северо-Германский союз, ставший затем, а 1871 г. Германской империей. При этом на протяжении достаточно длительного времени, до издания соответствующих общегерманских законов, в империи продолжали действовать законодательные акты и правовые обычаи вошедших в нее княжеств, городов и иных территориальных образований. Законодательство воссозданного в XIX в. общегерманского государства разрабатывалось главным образом на базе законов Пруссии, Баварии и Саксонии. Большое влияние на развитие законодательства Германской империи оказало Прусское земельное уложение 1794 г., которое охватывало многие отрасли права, баварский Уголовный кодекс (УК) 1813 г. и более ранние баварские Судебный кодекс и Гражданский кодекс (ГК) 1753 и 1756 гг. саксонский ГК 1863 г., ганноверский Гражданский процессуальный кодекс (ГПК) 1850 г. и другие акты, часть из которых была результатом переработки законов германских государств. На территории некоторых вошедших в Германскую империю государств, в свое время оккупированных наполеоновской армией, сохраняли силу введенные в тот период ГК Франции 1804 г. (см. Кодекс Наполеона) и иные наполеоновские кодексы. Очевидно влияние и этих законов на формирование законодательства Германской империи. Наконец, при подготовке проектов общегерманских законов их составители учитывали также нормы общего права, представлявшего собой сложное переплетение норм римского и канонического права, а также правовых обычаев древних германцев.

С образованием Северо-Германского союза начался медленный, но последовательный процесс издания общегерманских законов, в ходе которого первоначально были приняты разработанные ранее Торговое уложение 1866 г. и Уголовное уложение 1871 г., затем Гражданское процессуальное и Уголовно-процессуальное уложения, Закон о судостроительстве 1877 г. и лишь в 1896 г. – Германское гражданское уложение (ГГУ). (Названные кодексы именуются уложениями, согласно принятой в русской дореволюционной литературе терминологии.)

Многие из кодексов и иных законов, принятых в этот период, продолжают действовать в ФРГ – с учетом изменений и дополнений, внесенных в них в период Германской империи, просуществовавшей до 1918 г., в период буржуазно-демократической Веймарской

республики (1919–1933) и после образования в 1949 г. Федеративной Республики Германии. Сохраняют силу и некоторые из законодательных актов периода нацистской диктатуры в Г. (1933–1945), поскольку они не были отменены ни соответствующими постановлениями Союзного контрольного совета, которому принадлежала вся полнота власти в Г. в 1945–1949 гг., ни законодательными органами или органами конституционного надзора ФРГ. В целом же в общем объеме действующего законодательства ФРГ по-прежнему значительное место занимают законы и иные нормативные акты, изданные в предшествующие периоды существования общегерманского государства, правопреемником которого объявила себя ФРГ (в частности, в названиях некоторых актов сохраняется термин "Имперский закон").

В 1990 г. произошло объединение Г. путем присоединения ГДР к ФРГ. Важнейшим этапом этого процесса стал первый государственный договор об экономическом, валютном и социальном союзе ФРГ и ГДР, который вступил в силу с 1 июля 1990 г. Согласно данному договору все законодательство ГДР в экономической и социальной областях аннулировалось, а вместо него на территории ГДР вводились законы, действующие в этих сферах в ФРГ. 31 августа 1990 г. был подписан второй государственный договор – о механизме вхождения ГДР в ФРГ, а 3 октября 1990 г. произошло воссоединение Г. В ходе объединительного процесса на территорию ГДР были последовательно распространены все законы ФРГ, ее правовая и судебная системы.

Определяющее значение в системе действующего законодательства ФРГ имеет Конституция (Основной закон) ФРГ 1949 г. В этом документе, открывающемся краткой преамбулой и разделом об основных правах граждан, подробно регулируются вопросы взаимоотношений федерации и всех входящих в ФРГ 16 земель – субъектов федерации, а также определяется система органов власти, управления и правосудия. В сфере законодательства решающая роль принадлежит федерации, а на долю земель приходятся вопросы, относящиеся к образованию и культуре, деятельности местных органов власти, управления, полиции и др. Согласно ст. 73 Основного закона федерация обладает исключительной компетенцией по важнейшим вопросам, в том числе в области внешних сношений, обороны, денежного обращения, гражданства, сотрудничества федерации и земель. В ст. 74 определена конкурирующая компетенция федерации и земель, а исключительная компетенция земель в Конституции не зафиксирована.

При толковании законов в ФРГ в отличие от многих других стран большое значение придается материалам комиссий по подготовке соответствующих актов.

Наряду с законодательными актами важными источниками права признаются постановления, издаваемые на основании закона федеральным правительством, федеральными министрами или правительствами земель. Другие подзаконные акты играют значительно меньшую роль. Судебная практика в Г. традиционно не считалась источником права. Ныне в ФРГ признается важная роль Федерального конституционного суда и других высших судебных учреждений, решения которых рассматриваются в качестве источника права как при применении закона, так и, особенно, в случае обнаружения неточностей или пробелов в законодательстве. Обычай по существу утратил роль источников права.

В период 1958–1963 гг. было опубликовано "Собрание федерального права" – собрание действующего законодательства ФРГ, систематизированное по 9 "главным областям права":

- государственное и конституционное право;
- управление;
- правосудие;
- гражданское и уголовное право;
- оборона;
- финансы;
- хозяйственное право;
- трудовое право, социальное обеспечение, обеспечение жертв войны;
- связь, пути сообщения, водный транспорт.

Гражданское право и смежные с ним отрасли права. Одним из важнейших актов в

системе действующего законодательства ФРГ остается ГГУ 1896 г., которое в свое время оказало существенное влияние на развитие гражданского законодательства во многих странах. ГГУ – результат продолжавшейся более двух десятилетий подготовительной работы германских цивилистов, сумевших соединить традиционное построение гражданско-правовых институтов, характерное для германской правовой школы, с потребностями капиталистического развития Европы конца XIX в. Несмотря на несколько абстрактный и излишне теоретический характер многих положений, с точки зрения юридической техники ГГУ признается весьма совершенным, в частности по структуре, рациональности изложения, единству используемой терминологии. В известном смысле ГГУ соперничает по своему значению и влиянию с французским ГК 1804 г.

В ГГУ в отличие от французского ГК выделена Общая часть, которая образует книгу первую (§ 1-240). В ней сформулированы институты и нормы, общезначимые для всего гражданского, а отчасти и для других отраслей права, а также изложены нормы, относящиеся к статусу физических и юридических лиц, определению правоспособности, волеизъявлению, исчислению сроков давности, и некоторые иные нормы. В целом же структура весьма объемистого, насчитывающего 2385 параграфов ГГУ соответствует доктрине пандектного права, получившей наибольшее признание среди германских юристов. Это проявилось, в частности, в отдельной трактовке вопросов обязательственного права и права собственности. Книга вторая ГГУ посвящена обязательственному праву (§ 241–853), книга третья – вещному праву (§ 854-1296), книга четвертая – семейному праву (§ 1297–1921) и книга пятая – наследственному праву (§ 1922–2385). В разделах, посвященных праву собственности, и прежде всего в книге третьей, в большей степени сказалось влияние германского общего, а в разделе об обязательствах – римского права.

К настоящему времени ГГУ не подверглось сколько-нибудь существенным изменениям. В регулировании гражданско-правовых отношений участвуют и некоторые дополняющие его акты, важнейшим из которых считается Закон об общих условиях договоров 1978 г. В свою очередь, и Конституция 1949 г. содержит нормы, существенные для гражданского права. В частности, она закрепила гарантии собственности от произвольного принудительного отчуждения и провозгласила в качестве конституционных постулатов ряд иных личных и имущественных прав, в том числе равноправие мужчины и женщины, права внебрачных детей и право наследования.

В книге второй ГГУ ("Обязательственное право") изложены как общие правила, относящиеся к любым договорам, к их заключению и исполнению, так и нормы, регулирующие конкретные виды договоров (купли-продажи, мены, займа, найма, подряда и др.) и обязательства из неосновательного обогащения и неправомерных действий. Среди последних специально выделены нарушения "общественной и коммерческой морали".

В книге третьей ("Вещное право") подробно разработаны институты собственности, владения и сервитутов – прав на пользование чужой недвижимостью. В области брачного и семейного права положения первоначальной редакции ГГУ, допускавшие неравенство полов и внебрачных детей по отношению к законнорожденным, к настоящему времени изменены законодательными актами, последовавшими за принятием Конституции 1949 г., в частности Законом о равноправии мужа и жены в области гражданского права 1957 г. и Законом о юридическом статусе внебрачных детей 1969 г. Федеральный конституционный суд в ряде своих решений также неоднократно признавал неконституционными отдельные положения ГГУ относительно правомочий супругов. Ныне в этой области сохранили значение не столько поли/кения ГГУ, сколько самостоятельные акты, принятые за последние десятилетия. В их числе Закон о браке 1946 г. с последующими изменениями, Закон об усыновлении 1976 г. и в особенности Первый закон о реформе брачного и семейного права 1976 г.

Заключение брака по действующему законодательству ФРГ должно происходить в ходе гражданской церемонии, а расторжение брака – в судебном порядке, причем одним из оснований для иска о разводе при возражении другой стороны признается факт раздельного

проживания супругов в течение 3 лет. Вступающие в брак могут определить свои имущественные отношения в брачном договоре, условия которого они вправе изменить в период брака.

Наследование в настоящее время регулируется в основном нормами книги пятой ГГУ. Законодательство ФРГ предусматривает наследование по закону и по завещанию. Очередность наследования по закону: потомки наследодателя, его родители и их потомки, его дедушка и бабушка и их потомки и т. д. Особо оговорены права пережившего супруга, признаваемого одним из наследников первой очереди. Допускаются различные формы завещания: нотариальная, письменная, а также устная в присутствии трех свидетелей. При наследовании по завещанию обеспечиваются права детей и родителей наследодателя и пережившего супруга, которые могут быть лишены своей доли наследства лишь по обоснованным мотивам.

Торговое право ФРГ регулируется ныне комплексом законодательных актов, важнейший из которых – Германское торговое уложение (ГТУ) 1897 г., сменившее Общегерманское торговое уложение 1861 г. в связи с принятием ГГУ 1896 г. Хотя ГТУ выступает в качестве дополнения к ГГУ, оно оказало известное влияние на развитие торгового законодательства в ряде стран. Принципиальное значение для этого акта имеет понятие «коммерсант», поскольку предметом регулирования ГТУ служат лишь сделки, совершаемые коммерсантами либо приравненными к ним торговыми товариществами.

ГТУ состоит из 4 книг. В книге первой содержится детальное определение понятий коммерсанта, торговой фирмы, торговых представителей и правила ведения торговых книг. Книга вторая содержит общие положения о торговых товариществах. Книга третья посвящена торговым сделкам (купли-продажи, транспортной доставки, найма помещения для хранения товаров и др.). Книга четвертая регулирует морское право, включая вопросы торговли, транспорта и страхования.

Многие положения ГТУ со временем были отменены либо утратили свое значение в связи с принятием новых законов, подробно регламентирующих отдельные институты торгового права. Среди них важное место занимает Закон об акционерных обществах 1965 г., который состоит из 5 книг и регулирует большинство вопросов, связанных с учреждением, внутренней структурой, деятельностью и ликвидацией акционерных компаний, с ответственностью их учредителей и должностных лиц. Действуют также Законы о недобросовестной конкуренции 1909 г. и о борьбе с ограничениями конкуренции 1957 г., Закон о содействии стабильности и росту экономики 1967 г., Закон об общих условиях продажи 1976 г. и другие акты.

В регулировании трудовых правоотношений наряду с законодательными актами федерации важное значение имеют нормы конституций земель, а также – решения Федерального суда по трудовым делам. В этой области ныне применяется Закон о содействии осуществлению права на труд 1969 г., в который со времени его издания было внесено несколько десятков изменений. Закон о минимальных условиях труда 1952 г. и Закон о минимальных отпусках работникам 1953 г., Закон о врачебном контроле на производстве, об инженерах по технике безопасности и других специалистах по охране труда 1973 г., Закон о равенстве мужчин и женщин на рабочих местах 1980 г., Закон о содействии профессиональной подготовке путем планирования и исследований 1981 г., Закон о поощрении занятости 1985 г. и многие другие нормативные акты.

За время существования ФРГ был принят ряд актов, предусматривающих участие работников в управлении предприятиями и объединениями путем представительства в производственных советах, причем в угольной и сталелитейной промышленности представители работников должны составлять половину членов совета, а один представитель – входить в совет управляющих (Законы о структуре предприятий 1952 и 1972 гг. и другие акты). В ФРГ провозглашен принцип "свободы коллективных договоров", позволяющий профсоюзам от имени работников заключать с предпринимателями соглашения о ставках заработной платы и иных условиях труда (в ряде случаев коллективный договор

распространяется и на работников, не являющихся членами заключившего его профсоюза).

Право на образование профсоюза в целях "охраны и улучшения условий труда и экономических условий", как и соответствующее право предпринимателей на создание своих объединений, закреплено в Основном законе. В свою очередь, право трудящихся на забастовки лишь выводится из положений Конституции ФРГ, но прямо в ней не упоминается (это право зафиксировано в конституциях некоторых земель). Критерии, по которым определяется законность, правомерность забастовки, как и реальный юридический статус ее организаторов и участников, установились в ФРГ главным образом на основании решений Федерального суда по трудовым делам. Эти решения признают незаконными забастовки, подрывающие "общее благо", политические забастовки, стачки солидарности, забастовки государственных служащих и др. Существенным элементом регулирования трудовых отношений в ФРГ являются "запреты на профессию", установленные в правительственных постановлениях 1972 и 1976 гг. и в Совместном заявлении федерального канцлера и премьер-министров земель. Они предусматривают отказ в принятии на государственную службу и увольнение с нее для лиц, принадлежащих к партиям, которые преследуют "антиконституционные цели".

В ФРГ существует широко развитая система социального страхования и обеспечения, фонды которой образуются частично из государственного бюджета, частично из взносов предпринимателей и в значительной степени путем удержаний из заработной платы работников (имеются и иные, менее существенные источники пополнения этих фондов).

Законодательство ФРГ предусматривает выплату различного рода пособий по безработице, содействие в переквалификации потерявшим работу, меры поощрения для предпринимателей, открывающих новые рабочие места. Предусматривается выплата пенсий по старости рабочим и служащим, а также сельским хозяевам, пенсий по инвалидности, в связи с профессиональными заболеваниями и несчастными случаями на производстве. Выплачиваются пособия по временной нетрудоспособности, по беременности и родам, пособия на воспитание детей. При определенных условиях производятся доплаты лицам, снимающим жилье, и оказывается социальная помощь молодым людям и тем, кто попал в трудные жизненные условия. Законодательство по всем этим вопросам представляет собой сложный конгломерат актов, нередко весьма обширный, среди которых и некоторые источники трудового права, в частности Закон о содействии осуществлению права на труд 1969 г. (в нем изложены меры вспомоществования безработным и др.). Центральное место в системе законодательства о социальном страховании и обеспечении занимает Социальный кодекс, состоящий из десяти книг, вступивших в силу в 1975–1982 гг. Сохраняют также самостоятельное значение Законы о социальном обеспечении, о федеральном пособии на детей, о социальной помощи и другие акты.

За последние десятилетия в ФРГ весьма активно развивается движение в пользу защиты окружающей среды от загрязнения, вызываемого прежде всего выхлопными газами автомобилей и отходами промышленного производства. Под влиянием сторонников этого движения возникла (как самостоятельная отрасль законодательства) система нормативных актов, направленных на защиту окружающей среды (большинство этих актов – федеральные). Согласно принятому в 1974 г. закону учреждено федеральное министерство по делам окружающей среды. Соответствующие ведомства, созданные в отдельных землях, контролируют установленные стандарты надлежащего качества вод и атмосферного воздуха и вместе с федеральными властями и общественностью борются с предпринимателями и иными нарушителями законодательства об охране окружающей среды. Важное значение в этой борьбе придается также совершенствованию системы налогового обложения по принципу "кто больше загрязняет природу, больше и платит". Среди природоохранных законов преобладают акты, направленные на предупреждение конкретных видов вредного воздействия на окружающую среду: Закон о мерах по обеспечению устранения отработанных масел 1968 г., Закон об уменьшении загрязнения воздуха свинцовыми присадками в дизельном топливе 1971 г., Закон о защите от шума самолетов 1971 г., Закон о



защите окружающей среды от загрязнений воздуха, шумов, вибраций и подобных вредных влияний 1974 г., Закон о предупредительной защите населения от вредных излучений 1986 г., Закон о сточных водах и Закон об охране природы 1976 г., который направлен на защиту ландшафтов, флоры и фауны.

**Уголовное право.** Действующее уголовное законодательство ФРГ в значительной мере базируется на Германском УК 1871 г. (в истории права его принято именовать Германским уголовным уложением). В основу проекта этого кодекса было положено Прусское уголовное уложение 1851 г., подвергшееся существенным дополнениям и изменениям. УК 1871 г. в принципе соответствовал теоретическим концепциям классической школы буржуазного уголовного права. Он декларировал формально-демократические принципы буржуазной законности и тщательно регламентировал институты Общей и Особенной частей уголовного права. В нем закреплён принцип, согласно которому подлежали наказанию только деяния, недвусмысленно запрещённые законом в момент их совершения. Все преступные деяния подразделялись на преступления, проступки и нарушения в зависимости от тяжести предусмотренных за них по закону наказаний. Система наказаний включала в себя смертную казнь, различные виды лишения свободы (тюрьма, заключение в крепости, арест), штраф, конфискацию имущества и поражение в правах. Применение телесных наказаний, допускавшееся законодательством некоторых из вошедших в Германскую империю государств, кодексом 1871 г. не предусматривалось. Смертная казнь, которая до этого была отменена в Саксонии и трёх других германских государствах, с принятием кодекса вводилась на всей территории Германской империи (приговор исполнялся отсечением головы).

До установления фашистской диктатуры в Г. не раз создавались комиссии с целью реформы УК 1871 г. Ими было подготовлено 8 проектов нового кодекса, ни один из которых не был реализован. Однако в период кайзеровской империи и Веймарской республики (1919–1933) в текст кодекса было внесено несколько десятков изменений и дополнений, носивших в основном частный характер. Уголовные законы, изданные в Г. во времена фашистского господства и частично включённые в УК, служили всего лишь обоснованием созданного в стране режима беззакония, репрессий и террора, осуществлявшегося в массовых масштабах. После разгрома фашизма в силу Потсдамских соглашений и постановлений Союзного контрольного совета, осуществлявшего верховную власть в стране в период её оккупации, на всей территории Г. отменялось в принципе действие уголовных законов, принятых с 1933 по 1945 г., и было восстановлено действие УК в редакции до 1933 г.

Практически уже вскоре после образования в 1949 г. Федеративной Республики Германии началась подготовка реформы УК. С 1951 г. бундестаг приступил к изданию так называемых законов об изменении уголовного права, которыми в основном вносятся частные изменения и дополнения в Особенную часть кодекса; осуществляется его общая модернизация, «расчистка» от устаревших положений и т. п. Для более радикальных изменений, затрагивающих основные институты уголовного права, вопросы карательной политики, систему наказаний и иных мер репрессии, в ФРГ использовалась иная правовая форма – так называемые законы о реформе уголовного права. С 1954 г. развернулась работа образованной бундестагом комиссии по подготовке "большой реформы". Комиссия представила несколько предварительных, а затем и официальный проект нового УК (1962), отличавшийся крайней реакционностью и ориентированный на усиление роли тюремного заключения. В противовес этому документу группа профессоров-криминалистов представила в 1966 г. свой альтернативный проект, предлагавший более гибкую карательную политику и более либеральную трактовку задач уголовного законодательства (широкое применение условного отказа от назначения наказания, идеи ресоциализации заключённых и др.).

Созданный в 1966 г. Специальный комитет бундестага по реформе уголовного права постарался найти компромисс путем устранения наиболее реакционных положений проекта 1962 г. и принятия некоторых требований авторов альтернативного проекта, в частности о применении условного осуждения и о формулировках отдельных статей, относящихся к

важнейшим правовым институтам. Комитет признал целесообразным ограничиться реформой только Общей части кодекса. В ряде законов о реформе уголовного права, принятых начиная с 1969 г. (вступление их в силу не раз откладывалось), была одобрена новая редакция Общей части УК и внесены изменения в статьи Особенной части УК 1871 г., оставленной в силе. Необходимость приведения в соответствие двух разнородных частей кодекса привела к изданию в 1974 г. насчитывающего 326 статей Вводного закона к УК – самого большого по объему из всех ранее принятых в ФРГ законов. В результате реформы с 1 января 1975 г. в ФРГ стал действовать УК, Общая часть которого составлена в 60-х гг. XX в., а Особенной частью служат статьи кодекса 1871 г., пусть и подвергшиеся существенным изменениям, но сохранившие прежнюю систему, нумерацию, многие формулировки. После осуществления "большой реформы" в ФРГ были изданы отдельные акты, направленные на пресечение некоторых наиболее опасных преступлений, в частности законы о борьбе с экономической преступностью (первый – в 1976 г., второй – в 1986 г.), Закон о борьбе с терроризмом 1986 г., а также большое число иных законов об изменении уголовного права. С учетом накопившихся изменений в 1987 г. была издана новая редакция УК ФРГ.

Действующая редакция УК ФРГ не охватывает всего круга уголовно наказуемых деяний – по подсчетам западногерманских юристов, относящиеся к ним предписания содержатся, помимо УК, еще более чем в 400 законах. Важная новелла Общей части УК, действующей с 1975 г., – отказ от прежней трехчленной классификации преступных деяний. Отныне все преступные деяния делятся только на преступления – те, за которые грозит как минимум лишение свободы на 1 год, и на проступки – за них грозит лишение свободы на меньший срок или штраф. Что касается «нарушений» – наименее тяжелых уголовно наказуемых деяний по прежней классификации (за них грозил арест на срок до 6 недель или небольшой штраф), то большинство из них ныне рассматриваются как административные нарушения (прежде всего это незначительные нарушения правил дорожного движения). В соответствии с Законом об административных правонарушениях 1968 г. (в редакции 1975 г. с последующими изменениями) такого рода противоправные действия наказываются штрафом на сумму, как правило, до 2000 марок. В 1984 г. сфера административных нарушений была существенно расширена.

Действующее уголовное законодательство ФРГ предусматривает так называемую дуалистическую систему уголовных санкций: наказания и наряду с ними меры исправления и безопасности, которые назначаются в зависимости от "степени представляемой правонарушителем опасности". К числу собственно наказаний относятся лишение свободы и штраф (основные наказания), а также запрещение управлять автотранспортным средством на срок от 1 до 3 месяцев (дополнительное наказание). Смертная казнь отменена Конституцией 1949 г., что исключило применение этой меры судами ФРГ даже за тягчайшие преступления нацистов. Лишение свободы, введенное в качестве единой формы наказания взамен прежних его различных видов, может назначаться либо пожизненно, либо на срок (до 15 лет). Вопросы, связанные с отбыванием наказания, с переводом из одного карательного заведения в другое и т. п., решаются не судом, вынесшим приговор, а судебными палатами по исполнению наказаний при судах земель. Приговор к лишению свободы на срок до 6 месяцев может быть вынесен лишь при наличии "особых обстоятельств", учитывая вредное воздействие заключения. Штраф назначается в "дневных ставках" в размере от 5 до 360 ставок с суммой одной ставки в пределах от 2 до 10 тыс. марок в зависимости от имущественного положения (как правило, от чистого дохода) осужденного.

В предусмотренную действующим законодательством ФРГ систему мер исправления и безопасности входят прежде всего меры, связанные с лишением свободы: помещение в психиатрическую лечебницу, в изолятор для алкоголиков и наркоманов на срок до 2 лет, а также превентивное заключение или "интернирование в целях безопасности" на срок до 10 лет, осуществляемое в дополнение к лишению свободы в отношении опасных преступников. В качестве мер исправления и безопасности, не связанных с лишением свободы,

действующий УК ФРГ предусматривает установление надзора за лицами, отбывшими наказание, лишение водительских прав, "запрет на профессию" и др. В качестве дополнения к УК ФРГ в 1976 г. был издан Закон об исполнении наказаний и мер исправления и безопасности, связанных с лишением свободы. В нем подробно регламентируется деятельность не только тюрем, но и "социально-терапевтических" и иных заведений, строительство которых связано с немалыми расходами и финансируется в основном за счет бюджетов земель.

Конституция ФРГ относит область уголовного права и наказаний к сфере так называемой конкурирующей законодательной компетенции, в которой отдельные земли обладают правом принятия законов, но лишь тогда и постольку, когда и поскольку Федерация не использует своих соответствующих прав. Ныне федеральным законодательством охвачены все сколько-нибудь существенные вопросы уголовного права и исполнения наказания, так что на долю законодательства земель остаются только постановления, конкретизирующие ответственность за административные нарушения.

**Процессуальное законодательство.** Вскоре после издания УК 1871 г. в Германской империи были приняты Закон о судоустройстве 1877 г. и Уголов-но-процессуальный кодекс (УПК) 1877 г. Оба акта считаются действующими и поныне, хотя и в обновленных редакциях, сохраняющих их общую структуру и формулировки отдельных положений. Закон о судоустройстве, в который наиболее важные изменения последнего времени были внесены в 1975 г. распределяет компетенцию между судами различных систем, определяет юрисдикцию судов общей компетенции соответствующих инстанций, регулирует организацию их деятельности, правила совещания и голосования судей и другие вопросы. УПК 1877 г., подготовленный в значительной мере под влиянием французского УПК 1808 г., предусматривал бесправное положение подозреваемого в ходе дознания, проводимого полицией, но предоставлял обвиняемому некоторые права, в том числе участие защитника на предварительном следствии, проводимом прокуратурой, а также состязательную форму судебного разбирательства с предоставлением значительных дискреционных полномочий председательствующему. В период фашистской диктатуры в Закон о судоустройстве и УПК 1877 г. были внесены изменения, отменявшие большинство процессуальных гарантий для обвиняемого, по существу оправдывавшие произвол судей и учреждавшие специальные суды для расправы над противниками нацистского режима (Верховный народный суд, особые суды низшего уровня и др.).

После свержения фашизма по решению Контрольного совета на всей территории оккупационных зон стали действовать Закон о судоустройстве и УПК в редакции 1924 г. С момента образования ФРГ в УПК было внесено значительное число изменений и дополнений, некоторые из которых имели демократическую направленность, в частности Закон о малой реформе уголовного процесса 1964 г.; он расширял права обвиняемого на защиту. Некоторые из этих изменений и дополнений в целях борьбы с террористами и другими опасными преступниками ограничивали процессуальные права обвиняемых. За последние десятилетия было издано несколько редакций УПК 1877 г. – в 1950, 1964, 1975 гг. Наконец, в 1987 г. наряду с новой редакцией УК была опубликована и новая, ныне действующая редакция УПК, все еще называющегося УПК 1877 г. Существенные коррективы в текст кодекса внесены Законом о борьбе с нелегальной торговлей наркотиками и другими проявлениями организованной преступности 1992 г.

ГПК, принятый одновременно с названными выше Законом о судоустройстве и УПК в 1877 г., подвергался за время своего существования сравнительно небольшим изменениям, связанным главным образом с изданием ГГУ 1896 г. и ГТУ 1897 г. и с реформами в судоустройстве. В 1950 г. была опубликована новая редакция ГПК, учитывающая предшествующие изменения.

**Судебная система.** Конституция ФРГ различает 5 основных областей юстиции (общая, трудовая, социальная, финансовая и административная) и учреждает соответствующие им 5 систем судов, каждая из которых возглавляется собственным высшим судебным органом.

При этом общим судам подсудны все гражданские и уголовные дела, которые не отнесены к компетенции органов административной юстиции и иных специализированных судов. Деятельность общих судов регламентируется Законом о судостроительстве, соответствующими законами и положениями о судах.

Верховный федеральный суд возглавляет систему общих судов. Он находится в г. Карлсруэ и состоит из председателя суда, председателей сенатов и членов суда. В Верховном федеральном суде имеются также судебные следователи, которые занимаются подготовкой к слушанию некоторых категорий уголовных дел, приговоры по которым обжалованы в этот суд. В состав Верховного федерального суда входят 11 сенатов по гражданским, 5 сенатов по уголовным делам и 7 сенатов для рассмотрения специальных вопросов (по делам картелей, по делам адвокатов, нотариусов и др.).

В компетенцию Верховного федерального суда по уголовным делам входит рассмотрение кассационных жалоб на приговоры высших судов земель, вынесенные ими при разбирательстве дела по первой инстанции, а также на приговоры судов присяжных и больших палат судов земли, если они не подлежат кассационному обжалованию в высший суд земли. Верховный федеральный суд может пересмотреть дело и по вновь открывшимся обстоятельствам в случае вынесения как обвинительного, так и оправдательного приговора. С 1969 г. Верховный федеральный суд не слушает уголовные дела по первой инстанции.

В компетенцию Верховного федерального суда по гражданским делам входит рассмотрение кассационных жалоб на решения, вынесенные высшими судами земли. При этом Верховный федеральный суд принимает жалобы с суммой иска до 40 тыс. марок с разрешения высшего суда земли, а на большую сумму – с разрешения самого Верховного федерального суда.

Под кассационным обжалованием (оно называется ревизией) в ФРГ понимается обжалование судебного акта по мотивам нарушения закона или неправильного его применения, но не по мотивам соответствия приговора (решения) фактическим обстоятельствам дела. Кассационные жалобы рассматриваются сенатами Верховного федерального суда в составе 5 членов этого суда во главе с председателем сената (некоторые вопросы могут разрешаться коллегиями из 3 судей либо членами Верховного федерального суда единолично). Сенат может отклонить кассационную жалобу либо признать ее обоснованной, и в этом случае он вправе как поручить нижестоящему суду вновь рассмотреть дело, так и вынести по нему собственный приговор или решение.

В Верховном федеральном суде образуются большие сенаты соответственно по гражданским и уголовным делам, которые выносят решения по вопросам, имеющим принципиальное значение для соответствующей отрасли права. В большие сенаты входят председатель Верховного федерального суда (он председательствует в обоих сенатах) и по 8 членов суда, назначенных председателем на 2-летний срок. При необходимости устранить расхождения в позициях сенатов по гражданским и уголовным делам созывается объединенный большой сенат, который состоит из председателя Верховного федерального суда и всех членов больших сенатов.

Из всех общих судов только Верховный федеральный суд – общенациональное учреждение, а все нижестоящие по отношению к нему суды являются судами соответствующей земли. В структуре и компетенции общих судов отдельных земель имеются различия, но не очень существенные.

Высшие суды земли выступают в качестве апелляционных и кассационных инстанций и как суды первой инстанции. Они образованы во всех землях, входящих в ФРГ, в количестве от 1 до 4. (В Баварии, крупнейшей из них, имеется 3 высших суда земли и Баварский верховный суд в Мюнхене, который наряду с полномочиями одного из высших судов земли осуществляет по некоторым категориям гражданских и уголовных дел функции Верховного федерального суда как кассационной инстанции для баварских судов.) Всего в ФРГ к 1990 г. насчитывалось 18 высших судов земли и один такой суд в Берлине, где он именуется камергерихтом (судебной палатой).

В составе каждого высшего суда земли, возглавляемого его председателем, образуется необходимое число сенатов по гражданским и уголовным делам во главе с их председателями. В качестве суда первой инстанции уголовный сенат в составе 5 профессиональных судей – членов высшего суда земли – рассматривает дела о государственной измене, шпионаже, террористических актах и т. п. либо дела о преступлениях, подсудных нижестоящему суду земли, но признанных особенно значимыми или сложными. В качестве кассационной инстанции сенаты по гражданским делам в составе 3 членов высшего суда земли рассматривают апелляционные жалобы на решения и определения нижестоящих судов (некоторые вопросы могут решаться судьями единолично). Уголовные сенаты в составе 3 членов высшего суда земли рассматривают кассационные жалобы на приговоры участковых судей, не подлежащие апелляционному обжалованию, на приговоры, вынесенные судами земли при апелляционном обжаловании, а также на приговоры, вынесенные судами присяжных или большими палатами суда земли, однако лишь в случае, если кассационная жалоба принесена исключительно по мотивам нарушения норм законодательства земли, а не федеральных законов.

Суды земли (к 1990 г. на территории ФРГ их было 92) выступают как суды первой и второй инстанции. В составе каждого суда земли, возглавляемого его председателем, образуются палаты по гражданским (в том числе торговым) делам и по уголовным делам. Палаты по гражданским делам заседают в составе 3 профессиональных судей во главе с председателем суда земли или председателем палаты. Дела (и гражданские, и торговые), не представляющие большой сложности, могут рассматриваться единолично. Палаты по торговым делам действуют в составе председательствующего – члена суда земли и равноправных с ним 2 непрофессиональных судей, назначаемых на 3 года из опытных коммерсантов по заключению торгово-промышленных палат. Согласно закону о судостроительстве к торговым относится четко определенный круг дел по спорам, возникающим между участниками торговых сделок, между членами торговых товариществ, споры по векселям, по применению закона о чеках, по защите торговых знаков и т. д.

В компетенцию палат по гражданским и торговым делам входит рассмотрение по первой инстанции дел с суммой иска свыше 3 тыс. марок, а также дел об установлении отцовства и некоторых категорий исков, предъявляемых к казне, к судьям и служащим в связи с превышением ими своих служебных полномочий и др. Палаты рассматривают апелляционные жалобы на решения и определения участковых судов, кроме некоторых категорий дел. Жалобы по которым приносятся в высшие суды земли. Жалобы на решения участковых судов по искам на сумму до 500 марок к рассмотрению не принимаются.

Уголовные палаты судов земли рассматривают по первой инстанции дела обо всех преступлениях, которые не отнесены к компетенции участковых судов или высших судов земли. В их подсудность входят дела обо всех преступлениях, за которые возможно лишение свободы на срок свыше 3 лет или принудительное помещение в психиатрическую больницу. Дела по первой инстанции рассматривает либо уголовная палата, выступающая в качестве суда присяжных, либо большая уголовная палата. Суд присяжных в ФРГ до 1975 г. состоял из 3 профессиональных судей и 6 шеффенов – так в ФРГ именуют присяжных заседателей, участвующих в разбирательстве дела и совместно с профессиональными судьями принимающих решения по вопросу о виновности или невиновности подсудимого и о назначении меры наказания (кандидаты в шеффены для судов земли отбираются по спискам, составленным при участковых судах). Ныне суд присяжных состоит из 3 профессиональных судей и 2 шеффенов. Он созывается при необходимости рассмотрения уголовного дела по обвинению в умышленном убийстве или других преступлениях, связанных с созданием опасности для жизни людей (поджоги, взрывы, попытки захватов самолетов, ограбление и вымогательство при отягчающих обстоятельствах и др.).

Большая палата по уголовным делам в составе 3 судей и 2 шеффенов рассматривает основную массу дел о преступных посягательствах, входящих в компетенцию судов земли. В тех судах, в округе которых расположен высший суд земли, образуется палата по делам о

государственных преступлениях, главным образом связанных с "угрозой демократическому правовому государству" и с нарушением запретов на деятельность противозаконных организаций. С 1976 г. во многих судах земли из больших палат по уголовным делам были выделены палаты по экономическим преступлениям, связанным с нарушениями законодательства о недобросовестной конкуренции, финансовой деятельности предприятий, налогах и т. п. Большая палата по уголовным делам рассматривает от имени суда земли апелляционные жалобы на приговоры, вынесенные судом шеффенов в участковом суде.

Для рассмотрения апелляционных жалоб на приговоры, вынесенные участковыми судьями единолично, в составе суда земли образуется малая палата по уголовным делам, которая состоит из председательствующего – члена суда земли и 2 шеффенов.

Участковые суды (их число последовательно сокращалось и к 1990 г. составляло 550 в ФРГ и 7 в Западном Берлине) представляют собой низовое звено системы общих судов. Они могут состоять из одного или нескольких участковых судей (в некоторых участковых судах их свыше 30). Если в участковом суде только один судья, ему назначается постоянный заместитель из числа судей земли. Гражданские дела рассматриваются в участковых судах только единолично судьей. Участковому судье подсудны имущественные споры на сумму до 3 тыс. марок, а также (независимо от суммы иска) споры об аренде жилья и иных помещений, споры между клиентами и владельцами гостиниц, между пассажирами и водителями транспортных средств, туристами и бюро путешествий и т. п. В участковых судах выделяется один или несколько судей, которые специализируются на рассмотрении всего комплекса брачно-семейных дел, в том числе о разводе, выплате содержания на детей и т. п.

Уголовные дела в участковом суде могут рассматриваться либо судьей единолично, либо судом шеффенов. Единолично участковый судья слушает дела, возбужденные в порядке частного обвинения, кроме того, о преступных деяниях, относящихся к категории проступков, и, наконец, по предложению прокурора, дела о некоторых преступлениях, по которым не ожидается вынесение более сурового приговора, чем за проступки, т. е. свыше 1 года лишения свободы.

Участковый судья с согласия обвиняемого может вынести приговор путем "приказа о наказании", издаваемого без судебного разбирательства, по материалам, представленным прокуратурой или полицией. Однако в этом случае не может быть назначено наказание, связанное с лишением свободы, а "приказ о наказании" приводится в исполнение, если в недельный срок осужденный не потребует его отмены и проведения судебного разбирательства."

Суд шеффенов заседает в составе участкового судьи и 2 шеффенов, составляющих единую коллегию. Шеффены привлекаются к исполнению обязанностей по спискам кандидатов, составляемым советом общины из числа проживающих в ней граждан, достигших 30 лет и не имеющих ограничений (судимость, физические или психические недуги, должностные обязанности и др.). Суды шеффенов вправе рассматривать уголовные дела о преступлениях, не отнесенных к исключительной компетенции судов земли или высших судов земли, но при условии, чтобы выносимое ими наказание не превышало 3 лет лишения свободы. Если представленное на рассмотрение суда шеффенов дело отличается большой сложностью или объемом, то по ходатайству прокурора образуется расширенный состав суда – 2 профессиональных судьи и 2 шеффена. Такой же состав суда необходим для разбирательства дела, переданного на новое рассмотрение из вышестоящего суда.

В систему общих судов в качестве самостоятельных подразделений включены суды по делам несовершеннолетних. Они слушают дела о правонарушениях, в которых обвиняются лица в возрасте от 14 до 18 лет, а также молодые люди в возрасте до 21 года, если суд по делам несовершеннолетних сочтет, что их поведение носит "подростковый характер". В этих же судах (как и в общих судах) могут рассматриваться дела о нарушениях взрослыми интересов несовершеннолетних либо дела, по которым требуется допросить несовершеннолетних в качестве свидетелей. К числу такого же рода судебных учреждений

относятся в судах земли палаты по делам несовершеннолетних (в составе 3 профессиональных судей и 2 шеффенов) и в участковых судах – суд шеффенов по делам несовершеннолетних (в составе профессионального судьи и 2 шеффенов) и судья по делам несовершеннолетних. Шеффенами по таким делам назначаются лица, имеющие опыт работы с молодежью (как правило, одна из них – женщина).

Среди специализированных судов, функционирующих в ФРГ наряду с общими, важное место занимают суды по трудовым делам. Они призваны рассматривать споры между наймодателями и индивидуальными работниками по вопросам оплаты труда, предоставления отпусков, увольнения, а также конфликты между профсоюзами и объединениями предпринимателей, в том числе о правомерности забастовки или закрытия предприятия, и другие вопросы. Возглавляет эту систему Федеральный суд по трудовым делам в г. Касселе, который состоит из 5 сенатов. В них коллегиями из 3 профессиональных и 2 «почетных» судей (они представляют соответственно предпринимателей и профсоюзы) рассматриваются кассационные жалобы на решения нижестоящих судов этой системы. В каждой из земель ФРГ функционирует суд земли по трудовым делам, а в Северном Рейне-Вестфалии учреждены 2 таких суда.

В судах земли по трудовым делам образуются коллегии в составе 1 профессионального судьи и 2 либо 4 (в зависимости от категории дела) "почетных судей", представляющих интересы предпринимателей и работников. Суды земли по трудовым делам выступают в качестве апелляционной инстанции, в которую обжалуются решения нижестоящих судов.

Суды по трудовым делам – низшая инстанция этой системы – рассматривают по первой инстанции все трудовые конфликты. В них образуются коллегии в таких же составах, как и в судах земли по трудовым делам. В этих судах принимаются меры к разрешению конфликтов по возможности путем компромисса.

Система судов по социальным вопросам создана для рассмотрения конфликтов, связанных с социальным страхованием, выплатой пособий безработным и "вернувшимся на родину", оказанием бесплатной или льготной медицинской помощи и т. п. Система этих судов возглавляется Федеральным судом, также находящимся в г. Касселе. Он состоит из 12 сенатов, в которых рассматриваются кассационные жалобы на решения нижестоящих судов. В Федеральном суде по социальным вопросам и в соответствующих судах земли дела рассматриваются в коллегиях из 3 профессиональных и 2 "почетных судей", а в судах низшей инстанции – в коллегиях из 1 профессионального и 2 "почетных судей". Состав "почетных судей" формируется на паритетных началах: по 1 представителю сторон, участвующих в конфликте (от застрахованных работников или безработных и от предпринимателей, от больничных касс и от врачей, обслуживающих больных за счет этих касс, и т. п.).

Система финансовых судов создана главным образом для рассмотрения споров, связанных с уплатой налогов и таможенных сборов. Она включала к 1990 г. Федеральный финансовый суд в Мюнхене и 15 финансовых судов по 1–2 в каждой земле. В Федеральном финансовом суде образовано 8 сенатов, где в коллегиях из 5 профессиональных судей рассматриваются кассационные жалобы на решения финансовых судов исключительно по вопросам права и только если спор идет о суммах, превышающих 10 тыс. марок. В финансовых судах, являющихся судами первой инстанции, но по рангу соответствующих высшим судам земли, дела рассматриваются в коллегиях из 3 профессиональных судей и 2 "почетных судей".

Система административной юстиции в ФРГ создана для рассмотрения жалоб физических и юридических лиц на действия и акты органов государственного управления, а также споров между органами местного самоуправления, если эти жалобы и споры не относятся к компетенции иных судов. Обращение с жалобой в органы административной юстиции, как правило, может последовать лишь после того, как был заявлен протест в орган управления или должностному лицу, на действия которых приносится жалоба, и затем подана, но осталась неудовлетворенной жалоба в вышестоящий для них орган управления.

Возглавляет эту систему Федеральный административный суд, находящийся в Берлине. В его структуре имеется 12 сенатов, в основном занятых рассмотрением в составе 5 профессиональных судей кассационных жалоб на решения нижестоящих административных судов. В таком же составе сенаты Федерального административного суда рассматривают в качестве первой и последней инстанции сравнительно небольшое число дел, отнесенных к исключительной компетенции этого суда, – по спорам между землями или между землями и федерацией. по обращениям федерального правительства с требованием признать неконституционной деятельность того или иного объединения лиц, а также по некоторым видам исков против федеральных органов.

Высшие административные суды образованы по 1 во всех землях ФРГ, в том числе общий для 2 земель – Нижней Саксонии и Шлезвиг-Гольштейна. В их компетенцию входит рассмотрение апелляционных, а при некоторых условиях и кассационных жалоб на решения и определения административных судов, а в исключительных случаях – наиболее важных дел по первой инстанции. Дела в высших административных судах рассматривают коллегии в составе либо 3 профессиональных судей и 2 "почетных судей", либо (в некоторых землях) в составе только 3 профессиональных судей.

Административные суды рассматривают по первой инстанции в составе 3 профессиональных судей и 2 "почетных судей" подавляющую массу дел, отнесенных к компетенции органов административной юстиции. По их постановлению может быть отменен обжалуемый акт органа государственного управления либо восстановлены права граждан или учреждений, нарушенные действиями должностных лиц.

Названные 5 высших судебных органов, возглавляющих отдельные системы судов (общую, по трудовым делам и др.). являются самостоятельными и независимыми по отношению друг к другу. В случае противоречий между их позициями по каким-либо существенным правовым вопросам созывается согласно Основному закону Общий сенат высших федеральных судов, который и выносит решение, обязательное для судов всех систем и тем самым обеспечивающее единство судебной практики.

В качестве самостоятельных судебных учреждений функционируют также некоторые специализированные суды, в том числе общефедерального уровня. Это, в частности, Федеральный дисциплинарный суд и дисциплинарные суды земель, в которых разбираются жалобы гражданских служащих на действия властей, а также Федеральный патентный суд, заседающий в Мюнхене.

Особое место среди высших государственных и судебных учреждений ФРГ занимает учрежденный в 1951 г. Федеральный конституционный суд. Он находится в г. Карлсруэ и состоит из 2 сенатов по 8 членов Федерального конституционного суда в каждом. Возглавляет работу всего суда и первого сената председатель Федерального конституционного суда, работу второго сената – вице-председатель. Федеральный конституционный суд разрешает спорные вопросы толкования Конституции, споры по поводу соотношения с Конституцией других федеральных законов и законов, изданных властями земель. Полномочия Федерального конституционного суда включают в себя возможность отмены по мотивам противоречия Конституции законов, принятых парламентом ФРГ и властями земель, любых постановлений правительства и иных органов управления и, наконец, по тем же мотивам – решений любых судебных инстанций, в том числе высших федеральных судов. Федеральный конституционный суд вправе признавать неконституционной деятельность различных организаций и объединений граждан. Важная функция этого суда – рассмотрение жалоб общин и отдельных граждан на нарушение органами власти их основных конституционных прав. В большинстве земель, входящих в ФРГ, имеются свои конституционные суды, компетенция которых ограничена толкованием положений конституций земель и рассмотрением жалоб на нарушение закрепленных в них прав. Решения этих судов не подлежат обжалованию.

Судьи федеральных судов официально назначаются на свои должности президентом ФРГ, чему предшествует решение соответствующего министра (при назначении в



Верховный федеральный суд – министра юстиции, при назначении в Федеральный суд по трудовым делам – министра труда и т. д.). Однако предварительно кандидаты на судебскую должность должны получить одобрение специальной комиссии, в которую входит соответствующий министр ФРГ (руководители соответствующих ведомств земель), а также 11 членов комиссии, избранных бундестагом. В комиссиях проводятся выборы, как правило, на нескольких кандидатур.

Замещение судебных должностей в судах отдельных земель происходит по-разному. В одних землях судьи назначаются премьер-министром, в других – министром юстиции данной земли. В некоторых землях назначению на судебскую должность предшествуют выборы кандидата специальной комиссией – выборным комитетом, состоящим из депутатов парламента земли, судей и адвокатов. В большинстве земель, кроме того, назначение на судебскую должность требует согласования со всеми министрами – членами кабинета. Все судьи назначаются на свои должности пожизненно.

Непосредственно Федеральным парламентом ФРГ на срок 12 лет избираются только судьи Федерального конституционного суда: половина из них избирается бундестагом и половина – бундесратом. Судьи могут быть отстранены от должности только по решению Федерального дисциплинарного суда для судей и прокуроров либо дисциплинарного суда земли. Дисциплинарное преследование возбуждается министром юстиции ФРГ или одной из земель. Судьи уходят в отставку по достижении ими 65 лет (члены Федерального конституционного суда – 68 лет).

Расследование уголовных преступлений проводится главным образом полицейскими службами, находящимися в подчинении федеральных властей или министра внутренних дел соответствующей земли. Предварительное расследование по сравнительно небольшому числу наиболее сложных уголовных дел проводится прокуратурой с участием полицейских служб. В некоторых случаях, в порядке "судебного расследования", отдельные следственные действия производятся судьями-дознателями, обязанности которых выполняют обычно участковые судьи.

Обвинение предъявляется прокуратурой либо, по частной жалобе, потерпевшим, но судебное разбирательство производится при обязательном участии прокурора. Прокуратура наделена полномочиями в ряде случаев отказаться от передачи дела в суд, в частности, когда обвиняемый или его близкие серьезно пострадали в результате дорожного происшествия. В предусмотренных законом случаях представители прокуратуры принимают участие и в разбирательстве гражданских дел.

Органы прокуратуры имеются при общих судах всех уровней. При Верховном федеральном суде эти функции осуществляют Генеральный федеральный прокурор и подчиненные ему федеральные прокуроры (все они действуют под общим руководством министра юстиции ФРГ). Генеральный федеральный прокурор назначается президентом ФРГ с согласия бундесрата.

При высших судах земли, судах земли и участковых судах действуют соответствующие прокуроры, общее руководство которыми, в свою очередь, осуществляет министр юстиции каждой из земель. Полномочия участковых прокуроров (это их официальное название) ограничены – они могут выступать только в участковых судах. Должностные лица прокуратуры обязаны руководствоваться законными указаниями вышестоящих прокуроров.

Защиту обвиняемых по уголовным делам, а также интересов сторон по иным категориям дел осуществляют адвокаты. Участие адвоката при рассмотрении уголовных и гражданских дел единоличным судьей в участковом суде необязательно, кроме некоторых определенных законом случаев. Адвокаты обязательно представляют интересы сторон в судах высших инстанций по трудовым делам и могут выступать в судах по социальным вопросам, в финансовых и административных судах.

Для допуска к адвокатской деятельности выпускник юридического факультета университета должен в течение 3–4 лет пройти стажировку в судах, у прокуроров и адвокатов, сдать серию экзаменов перед комиссией при высшем суде земли и только после

этого получить соответствующее разрешение от ведомства юстиции той земли, при суде которой он собирается практиковать. Каждый адвокат в ФРГ обязан открыть свое бюро при том определенном высшем суде земли или суде земли, в котором он допущен к адвокатской практике. Адвокаты, действующие в округе того или иного высшего суда земли, образуют одну (иногда, если их больше 500, - две) коллегия адвокатов. Особую коллегия образуют адвокаты, допущенные к ведению дел в Верховном федеральном суде (по решению министра юстиции ФРГ после строжайшего отбора специальной комиссией). Все существующие в ФРГ коллегии адвокатов объединены в Федеральную ассоциацию. Эта ассоциация, в частности, принимает меры к оказанию бесплатной или льготной юридической помощи малоимущим.

*Решетников Ф.М.*

## **Германское гражданское уложение (ГГУ)**

ГЕРМАНСКОЕ ГРАЖДАНСКОЕ УЛОЖЕНИЕ (ГГУ) (Гражданский кодекс (ГК) 1896 г.) – первая в истории Германии единая для всей страны кодификация гражданского права, оказавшая значительное влияние на законодательство других стран. В Германии дольше, чем в других странах, существовала правовая раздробленность. Создание в 1871 г. единой Германии не повлекло автоматически создания единой правовой системы. Это объясняется особенностями социально-экономического и политического развития. Низкий уровень торгового оборота, невысокая интенсивность экономических связей между отдельными частями Германии были причиной того, что не только юнкерство (крупные землевладельцы в восточной и центральной провинциях Пруссии) стремилось сохранить старое законодательство, но и некоторые группы буржуазии не возражали против этого. Отдельные германские государства, стремившиеся сохранить в возможно более широком объеме свою автономию, тоже высказывались против создания общегерманского права. Вместе с тем широкие буржуазные слои испытывали потребность в едином для всего государства и современном законодательстве. Наряду с буржуазией наиболее прогрессивные юристы выступали за создание единого ГК.

В 1873 г. был издан закон об установлении компетенции империи в области разработки единого гражданского права, и в 1874 г. бундесрат назначил комиссию для составления кодекса. Комиссия состояла из судебных чиновников и теоретиков права. Созданный ею проект был закончен и опубликован в 1887 г. Он был подвергнут резкой критике, и в результате длительного обсуждения в печати было признано невозможным представить его на законодательное обсуждение. Причина неудачи заключалась в том, что в основе проекта лежало старое "общее право", не соответствующее новым социально-экономическим отношениям.

В декабре 1890 г. была создана новая комиссия, в состав которой были включены адвокаты, представители политических партий, промышленники. Эта комиссия закончила свою работу к 1895 г. Второй проект подвергся рассмотрению в рейхстаге, бундесрате, в него были внесены некоторые изменения, и 18 августа 1896 г. проект был утвержден. Однако новый кодекс вступил в законную силу лишь с 1 января 1900 г., поскольку отдельным государствам, входившим в состав Германии, было дано время для приведения своего законодательства в соответствие с новым кодексом.

ГГУ в значительной степени базируется на римском праве. В то же время в нем содержатся положения германского права. В ГГУ вошли также выработанные на рубеже двух веков юристами новые правила, способствующие развитию буржуазных отношений.

ГГУ построено по так называемой пандектной системе (см. Пандекты). В соответствии с ней единые для всех институтов нормы находятся в общей части (первой книге). Кроме того, ГГУ содержит еще четыре книги: вторая книга посвящена обязательственным отношениям, третья – вещному праву, четвертая – семейному и пятая – наследственному праву.

Одновременно с ГГУ был издан Закон о введении ГК в действие, в котором содержались правила о времени вступления в силу ГГУ, нормы международного частного права, положения об отношениях кодекса с нормами старого имперского законодательства.

ГГУ свойственны следующие отличительные черты:

- отсутствие общих юридических определений;
- параграфы кодекса очень подробны и носят описательный характер, содержат множество специальных юридических терминов.

Одна из наиболее характерных черт ГГУ – наличие в нем так называемых «каучуковых» параграфов, содержащих ссылки на такие понятия, как "добрая совесть", "добрые нравы", имеющие моральное, а не правовое содержание.

ГГУ верно отражает черты своего времени. Это буржуазный по своей сущности кодекс, причем он утверждает более высокий уровень развития капиталистических отношений, нежели Кодекс Наполеона. И в то же время ряд статей ГГУ несет на себе следы компромисса, заключенного между буржуазией и юнкерством.

*Филлипова Т.П.*

## **Гимн государственный**

ГИМН ГОСУДАРСТВЕННЫЙ (греч. *hymnos* – торжественная песнь) – один из символов (атрибутов) государства. Представляет собой торжественную мелодию и стихи, отражающие основные цели и ценности данного государства. Другие символы (атрибуты) государства – флаг государственный и герб государственный.

Согласно ст. 70 Конституции РФ, государственные флаг, герб и гимн РФ, их описание и порядок официального использования устанавливаются ФКЗ.

Г.г. РФ исполняется во время торжественных церемоний и иных мероприятий, проводимых государственными органами:

- при поднятии Государственного флага РФ;
- после принесения присяги вновь избранным Президентом РФ;
- при открытии и закрытии сессий палат ФС РФ;
- при открытии памятников и памятных знаков; при вручении государственных наград РФ;
- при встрече и проходах глав государств и правительств зарубежных стран, посещающих РФ с официальным визитом (в этом случае Г.г. РФ исполняется после исполнения государственного гимна соответствующей страны);
- при открытии и закрытии торжественных собраний, посвященных государственным праздникам РФ.

Г.г. РФ транслируется государственными телерадиокомпаниями:

- в новогоднюю ночь после боя часов, отмечающего наступление нового года;
- при телерадиовещании перед выходом в эфир первой телепрограммы – в дни государственных праздников РФ;
- при радиовещании – ежедневно перед выходом в эфир первой и по окончании последней радиопрограммы, а при непрерывном вещании – в 6 ч и в 24 ч московского времени.

Исполнение Г.г. РФ в воинских частях, на военных кораблях и судах регламентируется воинскими уставами. Допускается исполнение Г.г. РФ при проведении спортивных соревнований с учетом существующей практики спортивных организаций.

Иные случаи обязательного исполнения Г.г. РФ устанавливаются Президентом РФ. 564

При публичном исполнении Г.г. РФ присутствующие выслушивают его стоя, мужчины – без головных уборов.

Контроль за соблюдением норм о Г.г. возложен на Государственную герольдию при Президенте РФ.

*Авакьян С.А.*

## Гипотеза

ГИПОТЕЗА – одна из трех частей нормы права, которая указывает на условия ее действия. В Г. устанавливаются конкретные обстоятельства, наличие или отсутствие которых создает предпосылки для реализации данной нормы в форме правоотношения. Как правило, в Г. содержатся факты юридические, являющиеся основанием для возникновения, изменения или прекращения конкретных правоотношений. Кроме того, Г. устанавливает сферу действия правовой нормы, круг субъектов регулируемых ею отношений. Посредством Г. указанное в правовой норме правило поведения «прикрепляется» к определенному жизненному случаю или субъекту права. Г. - неотъемлемая часть логической структуры правовой нормы, однако в некоторых статьях нормативного правового акта она может не указываться, а лишь подразумеваться.

В зависимости от количества условий, с наличием или отсутствием которых связывается действие правовой нормы, Г. классифицируются на простые, сложные и альтернативные. Если в Г. указывается, что действие правовой нормы зависит от одного условия, то такая Г. называется простой. Например, ст. 274 УК устанавливает ответственность за "нарушение правил эксплуатации ЭВМ (диспозиция), если это деяние причинило существенный вред" (Г.). Когда Г. ставит действие нормы в зависимость от наличия либо отсутствия одновременно двух или более условий, то она называется сложной. Так, ст.245 ГК РФ предписывает:

*"Если доли участников долевой собственности не могут быть определены на основании закона и не установлены соглашением всех ее участников, доли считаются равными".*

Г. называется альтернативной, когда действие нормы ставится в зависимость от одного из нескольких условий. Напр., ст. 141 СК устанавливает, что "усыновление ребенка может быть отменено в случаях, если усыновители уклоняются от возложенных на них обязанностей родителей, злоупотребляют родительскими правами, жестоко обращаются с усыновленным ребенком, являются больными хроническим алкоголизмом или наркоманией".

*Малиновский А.А.*

## Гирке Отто фон (1841–1921)

ГИРКЕ (*Gierke* ) Отто фон (1841–1921) – немецкий юрист, профессор права университетов в Бреславле (с 1872 г.), Гейдельберге (с 1884 г.), Берлине (с 1887 г.).

Г. - один из последователей исторической школы права, теории которой (Г. Гуго, К. Савиньи, Г. Пухта) доказывали, что право возникает спонтанно из недр народного духа и является неотъемлемой частью совокупной культуры народа. Оно не может возникать произвольно, в соответствии с желаниями отдельных индивидов или групп лиц, а появляется на свет путем самостоятельного развития, через стихийное формирование тех норм общения, которые в наибольшей степени соответствуют условиям жизни народа.

Утверждая, что право всегда национально, Г. последовательно отстаивал позиции так называемого германистского крыла в немецкой юридической литературе. Он относил к характерным признакам самобытного германского права склонность к корпоративной жизни, к социальному единству, берущему свои начала в том духе общности, которым всегда были охвачены германские племена. Община – биологическое ядро социального поведения немцев. Проникнутое идеей общности, национальное германское право не знакомо с такими понятиями, как суверенное государство или суверенная личность, оно не делает различий между публичным и частным правом, отвергает идеи абсолютизма; в то же время для него характерно совпадение интересов личности и коллектива, гармоничное сочетание прав с обязанностями, присутствие идеи личной свободы.

Провозглашая вечность "германского духа", Г. подчеркивал мысль о надклассовой сущности национального единства, обосновывал существование некоего высшего императива, правовой идеи, которая царствует в глубинах человеческой души. Правовые системы, основанные на идеях естественного права и классических римских образцах, Г. подверг критике в сочинениях, посвященных анализу первого проекта Германского гражданского уложения. «Рационалистическое» естественное право, ориентированное на суверенную личность и идеалы неограниченной собственности, по мнению Г. есть лишь мечта, осуществление которой ведет к гибели человечества. Только позитивное, историческое право, органически рождающееся в недрах исторической «общности», способно удовлетворить потребности современной цивилизации, воплотить гражданские правовые идеалы. Тем самым всеобщий – «социальный» – характер германского права, как образец высокоразвитого правового сознания, Г. противопоставлял правовым системам, основанным на характерных для XIX в. принципах буржуазного либерализма.

Научные труды Г. содержат богатейший материал по истории германского государства и права, а также анализ судебной практики. Однако авторитет Г. как исследователя значительно обесценивается националистической направленностью его концепций, многие из которых впоследствии были использованы в идеологии фашизма.

**Соч.:**

Das deutsche Genossenschaftsrecht. B. I–III (1868–1881)§  
Der Entwurf eines Gesetzbuches und das deutsche Recht (1889);  
Deutsches Privatrecht. B. I–III (1895–1917); etc.

**Лит.:**

Туманев В.А. Буржуазная правовая идеология. М., 1971;  
Gurvitch G. Rechtsphilosophie Otto Gierke. Tübingen, 1924.  
Жуковская Н.Ю.

## Глава государства

ГЛАВА ГОСУДАРСТВА – высшее должностное лицо страны, получающее свои полномочия в порядке наследования (монарх – король, царь, император, шах и др.) или выборов (президент, глава республики, председатель республики). Г.г. часто является главой исполнительной власти. Представляет государство внутри страны и во внешних сношениях.

Наиболее типичными полномочиями Г.г. являются:

- назначение главы правительства, других членов правительства, создание, ликвидация и реорганизация системы исполнительных органов власти;
- назначение или представление к назначению ряда других высших должностных лиц и судей;
- осуществление (а иногда и определение) внутренней и внешней политики государства;
- право законодательной инициативы, подписание законов, право вето, обнародование законов;
- назначение выборов в парламент или его палаты, роспуск их при определенных обстоятельствах;
- назначение референдума;
- выполнение задач гаранта прав и свобод граждан, рассмотрение их обращений, награждения, помилования и т. п.;
- осуществление функций верховного главнокомандующего вооруженными силами страны, назначение и смена высшего командования вооруженных сил;
- решение либо участие в решении вопросов безопасности государства, в том числе объявление чрезвычайного или военного положения, и др.

В президентских республиках эти полномочия дают Г.г. весьма сильные позиции. В парламентских республиках, а также конституционных, монархиях ему приходится

формально утверждать подготовленные правительством решения.

Как правило, Г.г. – одно лицо. Хотя в мировой практике есть примеры, когда во главе государств стоял орган, состоявший из нескольких лиц (директория, триумvirат и др.). В социалистических государствах, в том числе СССР и РСФСР, использовалось понятие "коллективный глава государства". Под ним подразумевался Президиум Верховного Совета СССР, РСФСР, Государственный Совет, Президиум республики в ряде стран и др. Смысл такого понятия состоял в том, что коллективному органу принадлежали полномочия, которые в других странах осуществлялись единолично. Ни в Конституции СССР, ни в Конституции РСФСР по отношению к Президиуму Верховного Совета не использовалась характеристика его как Г.г.

Г.г. РФ по действующей Конституции РФ 1993 г. является Президент РФ.

## **Глава исполнительной власти**

ГЛАВА ИСПОЛНИТЕЛЬНОЙ ВЛАСТИ – высший руководитель органов государственного управления на общенациональном или региональном уровне либо органов местного управления. На общенациональном уровне Г.и.в. во всех видах монархии является формально монарх (в парламентарных монархиях фактически – глава правительства), в президентских республиках – президент, в парламентарных – формально президент, а фактически глава правительства, в полупрезидентских республиках – президент (иногда формально – глава правительства).

В РФ применялись различные модели Г.и.в. При введении поста Президента РФ в 1991 г. в Конституции было записано, что он является высшим должностным лицом и Г.и.в. в РФ.

По действующей Конституции РФ Президент РФ – глава государства. Официально Г.и.в. на федеральном уровне является Председатель Правительства РФ. Реально исполнительная власть РФ полностью зависима от Президента РФ: она формируется Президентом, подотчетна ему, Президент может отправить в отставку Правительство в целом и отдельного члена Правительства.

В республиках в составе РФ их президенты чаще всего определяются как Г.и.в. и высшие должностные лица республик; обычно в республике имеется правительство, возглавляемое специальным должностным лицом. В некоторых республиках (например, Татарстан) президент является главой государства.

В краях, областях и других субъектах РФ Г.и.в. – соответственно губернатор, мэр, глава администрации субъекта РФ.

*Авакьян С.А.*

## **Глава правительства**

ГЛАВА ПРАВИТЕЛЬСТВА – руководитель высшего коллегиального органа исполнительной власти в государстве или его самоуправляющейся части. В разных странах Г.п. может именоваться различным образом: премьер-министр, председатель совета министров, министр-председатель, государственный министр, федеральный канцлер и т. д. Г.п. назначается на должность главой государства; в парламентарных государствах, а также в республиках смешанного типа Г.п., как правило, становится либо лидер партии, одержавшей победу на парламентских выборах, либо один из лидеров партий, составляющих правительственную коалицию. В некоторых президентских республиках (например, в Туркменистане, Узбекистане) Г.п. официально является президент (см. также *Председатель Правительства РФ*).

В бывшем СССР Г.п. – Председатель Совета Народных Комиссаров (по Конституции 1936 г.). с 1946 г. – Председатель Совета Министров СССР, по реформе 26 декабря 1990 г. (с введением Кабинета Министров СССР) – Премьер-министр.

В РСФСР – также соответственно Председатель Совета Народных Комиссаров и затем Совета Министров. С 1991 г. – Председатель Совета Министров – Правительства РФ. По Конституции 1993 г. – Председатель Правительства РФ (наименование «премьер-министр» является обиходным, так же как и наименования "первый вице-премьер", «вице-премьер»; официальное наименование должностей – первый заместитель, заместитель Председателя Правительства РФ).

*Авакьян. С.А., Додонов В.Н.*

## **Главная вещь и принадлежность**

ГЛАВНАЯ ВЕЩЬ И ПРИНАДЛЕЖНОСТЬ – одна из основных классификаций вещей в гражданском праве. Главной считается вещь, для эффективного использования которой по ее назначению служит другая вещь (принадлежность). Принадлежность призвана обслуживать главную вещь и связана с ней единым (общим) назначением. Поэтому принадлежность по общему правилу следует судьбе главной вещи, если только иное прямо не установлено договором (ст. 135 ГК РФ). При этом не имеет значения относительная стоимость этих вещей (например, дорогая рама, заключающая в себе копию картины, все равно остается принадлежностью). Принадлежность нельзя рассматривать как составную часть главной вещи. Каждая из этих вещей вполне самостоятельна и имеет собственное назначение. Понятия Г.в. и п. соотносительны, поскольку сами эти вещи связаны хозяйственной или иной зависимостью, в рамках которой принадлежность приобретает сугубо подчиненное, обслуживающее положение.

В развитом гражданском, обороте главной вещью всегда признается земля (земельный участок), а принадлежностью – расположенные на ней объекты, включая и недвижимость (которая при отчуждении земли по общему правилу должна, таким образом, следовать судьбе главной вещи). В условиях признания исключительной собственности государства на землю в отечественном правовом порядке главной вещью считались расположенные на земле здания, сооружения и тому подобные объекты, за которыми в случае их отчуждения автоматически следовало право землепользования. Признание и развитие частной собственности на землю влечет возврат к традиционному подходу, при котором отчуждатель и приобретатель объекта недвижимости будут прежде всего решать вопрос о судьбе земли, на которой он расположен.

## **Гласность правосудия**

ГЛАСНОСТЬ ПРАВОСУДИЯ – демократический принцип судопроизводства, означающий, что разбирательство дел во всех судах открытое (ст. 123 Конституции РФ). Принцип Г.п. означает право граждан, достигших 16-летнего возраста, присутствовать на судебном заседании, а также право СМИ свободно освещать ход судебного разбирательства. Слушания дел в закрытом заседании допускаются только в случаях, предусмотренных ФЗ.

Процессуальное законодательство, определяющее принципы и порядок отправления правосудия, устанавливает следующие условия проведения закрытых судебных заседаний: когда это необходимо для охраны государственной тайны, а также по мотивированному определению суда по делам о преступлениях лиц, не достигших 16-летнего возраста, по делам о половых преступлениях, а также по другим делам в целях предотвращения разглашения сведений об интимных сторонах жизни участвующих в деле лиц. Слушания дел в закрытых судебных заседаниях проводятся с соблюдением обычной судебной процедуры. Решения и приговоры суда во всех случаях провозглашаются публично.

Особое значение Г.п. приобретает в качестве процессуальной гарантии обеспечения права обвиняемого на защиту, что нашло отражение во Всеобщей декларации прав человека 1948 г. Одновременно широкая гласность способствует реализации воспитательной и предупредительной функций правосудия.

Вместе с тем отступления от гласности необходимы в некоторых случаях как в интересах государства, так и личности. При рассмотрении экономических споров в арбитражных судах существенное значение приобрели гарантии соблюдения коммерческой тайны, что также учитывается и законодательством (ст. 9 АПК), и судебной практикой.

*Бойков А. Д.*

## Глоссаторы

ГЛОССАТОРЫ (лат. *glossator* от греч. *glossa*, здесь: устаревшее или редкое слово, требующее пояснения) – в средние века (XI–XIII вв.) итальянские юристы, комментировавшие и толковавшие римское право путем составления заметок (глосс) на полях текстов римских кодексов и законов. Основателем школы Г. был Ирнерий, работавший в городе Болонье. Г. считали римское право "писанным разумом", абсолютной истиной и видели свою задачу в том, чтобы выявить точный смысл античных норм, ничего не меняя в их содержании. Деятельность Г. имела большое значение для последующей рецепции римского права в Европе.

В XIV в. Г. сменила школа постглоссаторов (консилиаторов), центром деятельности которой была Франция. Усилия постглоссаторов были направлены уже на очистку и переработку римского права, приведение его в строгую систему, приспособление к новым историческим условиям и согласование с местным правом. В качестве первичного материала для своих исследований постглоссаторы использовали работы Г. ГОББС (*Hobbes*) Томас (1588–1679) – английский философ-материалист, теоретик политического абсолютизма, выступавший за неограниченную власть государства.

Родился в г. Мальмсбери в Англии. Окончил один из колледжей Оксфордского университета в 1608 г. Получил степень бакалавра искусств. Служил гувернером в аристократическом семействе У. Кавендиша. Мировоззрение Г. сложилось под влиянием английской буржуазной революции XVII в. С 1640 г. находился в эмиграции во Франции. В 1651 г. вернулся в Англию. Пытался идеологически обосновать политику Кромвеля. Большое влияние на Г. оказали беседы с Бэконом и сочинения Галилея, Гассенди, Декарта. Г. считается одним из основоположников социологии, творцом "политической науки", непримиримым критиком церковных установлений, врагом религиозного фанатизма. Понятие «гоббизм» стало в XVII в. синонимом неприятия официальной религии и церкви.

Политико-юридическая доктрина Г. содержится в его трудах: "Философское начало учения о гражданине" (1642), "Левиафан, или Материя, форма и власть государства церковного и гражданского" (1651), "Элементы закона" (1640), "О человеке" (1658), "О гражданине" (1642). Правовые взгляды Г. сформировались в ходе критического осмысления учений (Аристотеля, Г. Греция и др.). Возникновение общества и законодательства Г. рассматривает с естественно-правовых позиций. Вначале было естественное сознание с естественными правами и законами, а затем возникло государство и позитивное право. Изначально все люди созданы равными и каждый имеет "право на все". Но человек – существо эгоистическое, полное страха и жадности, отсюда вывод – "человек человеку волк". Иметь "право на все" в таких условиях – значит не иметь никакого права ни на что. Такое положение Г. называет "естественным состоянием рода человеческого". Кроме того, существуют и естественные законы, которые направлены на преодоление "естественного состояния".

Первый, главный из них: необходимо стремиться к миру и следовать ему.

Второй: отказ каждого от своих прав, если этого требуют интересы мира и самозащиты.

Третий: люди обязаны выполнять заключенные ими соглашения. В третьем законе находятся источники справедливости. Г. никогда не ставил знак равенства между правом и законом. По его мнению, закон (*lex*) и право (*jus*) различаются между собой так же, как обязательство и свобода. Естественные законы не могут заставить человека им следовать. Нужна сила. И эта сила – абсолютная власть, которая издает гражданские законы.



Естественные законы опираются на разум, гражданские – на силу. Но по содержанию они одинаковы. Гражданские законы – это те же естественные законы, но только подкрепленные силой государства. Их нельзя отменять или изменять простыми решениями законодателей.

Г. целенаправленно ставил гражданские законы в зависимость от естественных, чтобы деятельность государства направлялась на развитие новых буржуазных отношений.

В целом теория естественного права в XVII в. использовалась буржуазией в борьбе против феодализма, за установление прогрессивных для того времени порядков.

По мнению Г. государство появилось в результате общественного договора. Для образования государства, по Г., необходимо согласие людей и их единство, при котором право всех переносится на одного. Естественное состояние преодолевается в результате безусловного и полного отказа каждой единичной воли от своей анархической свободы на основе концентрации индивидуальных волей в одном лице – государстве. В момент перехода от естественного состояния к государству люди пользуются свободой принятия коллективного решения и утрачивают ее сразу, как только решение ими принято. Государство есть единое лицо. "Тот, кто является носителем этого лица, называется сувереном", – утверждает Г. Это не означает, что во главе государства находится один человек. Суверенная власть может принадлежать и "собранию людей". Но в любом случае власть государства едина и нераздельна. В осуществлении своей власти суверен безответственен и неподконтролен. Суверен сам издает и отменяет законы, объявляет войну и заключает мир. Он не подчиняется гражданским законам и ни с кем не делит свою власть. Г. является противником теории разделения властей в государстве. "Делить власть государства – значит разрушать ее, так как разделенные власти взаимно уничтожают друг друга", – утверждает Г.

Подданные по отношению к верховной власти никаких прав не имеют. Г. отвергает принцип народного суверенитета. Таким способом он стремится приспособить договорную теорию к идее государственного абсолютизма при любых формах государства. В противоположность демократическим мыслителям того времени, выведшим из договорной теории требования ответственности верховной власти перед народом, Г. утверждает, что власть суверена абсолютна. Г. называет государства, возникшие в результате общественного договора, "политическими государствами". Этот термин получил широкое применение в западноевропейских доктринах государства.

Государство стоит на страже частной собственности граждан, гарантирует своим подданным свободу (делать все то, что не запрещено гражданскими законами). Оно призвано контролировать умы своих подданных, чтобы не распространялись учения, противные миру и согласию. Так Г. защищал идею абсолютной власти государства как гаранта мира в обществе.

Г. считает, что может быть лишь три формы государства: демократия, аристократия и монархия. В основу их классификации он кладет лишь один критерий – количество властвующих. Г. предпочитает монархию как форму, наиболее соответствующую идее государственного абсолютизма. Но все же Г. дает возможность подданным воспротивиться воле суверена. Эта возможность – право на восстание. Г. поясняет это тем, что главное назначение государства – защита граждан и если верховная власть перестает выполнять эту функцию, то подданные освобождаются от всяких обязанностей по отношению к суверену. Это может произойти в случае отречения суверена от власти, или когда суверен становится чьим-то подданным, или если его подданные попадают в плен и т. д., а также в случаях, когда суверен нарушает естественные законы.

Г. сделал попытку внедрить в науку о государстве и праве элементы математического анализа (действия сложения и вычитания однопорядковых величин). Г. думал, что если суммировать договоры между государствами, то можно вычислить отношения государств.

Для научного анализа государственно-правовых явлений Г. применил аналогию между государством и человеческим организмом. Суверен – душа государства, тайные агенты – глаза государства и т. д. Гражданский мир сравнивался со здоровьем, а войны – с болезнью

государства, а затем его гибелью. Это положение позволило Г. обосновать единство государства и политической власти. Кроме того, он подходил к государству еще и как к "искусственному человеку" – механизму-автомату, созданному людьми. Это положение Г. исходило из его понимания природы. Все существующее в природе устроено по типу механизма. После Г. в западноевропейской науке о государстве и праве утверждается понимание государства как машины. Это связано с бурным развитием естественных наук в XVII в.

Многие политические и экономические идеи Г. получили дальнейшее развитие у Дж. Локка и А. Смита. Идеи Г. оказали влияние на политическое мышление Спинозы, на классическую немецкую философию и прежде всего на Канта.

**Соч.:**

*Гоббс Т.* Сочинение. В 2 т. М., 1989, 1991;

*The English works, V.I-11.* L, 1838–1845; в рус. пер. – Избр. произв. Т. 1–2. М., 1964.

**Лит.:**

*Мееровский Б.В.* Гоббс. М., 1975;

*Ческис А.А.* Томас Гоббс. М., 1929;

*Tonnies F. Th.* Hobbes, Stuttg., 1925;

*Polin R.* Politique et Philosophic chez Th.Hobbes. P., 1952.

*Тимошевская А.Д.*

## Голосование

ГОЛОСОВАНИЕ – в конституционном праве:

а) действие гражданина-избирателя, которым он отдает свой голос предпочтенному им кандидату в депутаты, или на выборную государственную должность, либо должность в системе местного самоуправления;

б) действия коллегиального государственного органа(например, парламента) или органа местного самоуправления во время его заседания с целью принятия своего решения;

в) действия членов организации или руководящего органа общественного объединения по принятию их решения.

Г. гражданина-избирателя заключается в нескольких его действиях:

– он получает в помещении для Г. от члена участковой избирательной комиссии избирательный бюллетень;

– заполняет его;

– опускает в избирательный ящик.

В строго формальном смысле акт Г. имеет место лишь тогда, когда бюллетень опущен в избирательный ящик. Однако заставить его опустить бюллетень нельзя. И законодательство зачастую связывает акт Г. с получением избирательного бюллетеня в участковой избирательной комиссии.

В мировой практике Г. в парламенте проводится различными способами: с использованием электронной системы, поднятием рук, с помощью бюллетеней, устным Г., выходом из зала заседаний либо вставанием с места, путем опроса парламентариев с закреплением их мнения в подписном листе и иными способами.

Как правило, каждый парламентарий имеет один голос. В РФ члены СФ, представляющие в палате один и тот же субъект РФ, могут передавать друг другу право решающего голоса при оформлении в установленном порядке доверенности. Однако эта возможность не распространяется на вопросы, решения по которым принимается тайным Г.

Порядок принятия решений путем Г. в палатах ФС определяется Конституцией РФ, ФЗ и регламентами ГД и СФ.

В палатах ФС РФ действуют различные виды голосования.

Открытое Г. - наиболее распространенный способ. Оно может проводиться как с помощью электронной системы, так и путем опроса, с закреплением мнения парламентариев

в подписном листе. Открытое Г. может быть поименным. Результаты открытых Г. публикуются в специальных изданиях.

Тайное Г. призвано решать те же задачи, что и открытое, но при этом сохраняется анонимность волеизъявления каждого голосующего. Тайное Г. имеет приоритет – если требование о проведении поименного или тайного Г. выдвинуто одновременно, проводится тайное Г.

Г. с использованием электронной системы может быть количественным, рейтинговым, альтернативным и качественным. Г. количественное представляет собой выбор варианта ответа: «за», "против" или «воздержался». Подсчет голосов и предъявление результатов Г. в абсолютном и процентном выражениях производятся по каждому Г. Рейтинговое Г. представляет собой ряд последовательных количественных Г. по каждому из вопросов. При этом объявление результатов Г. в абсолютном и процентном выражениях по каждому Г. производится только по окончании Г. по всем вопросам. Г. альтернативное – Г. только за один из вариантов формулировок вопроса, поставленного на Г. Подсчет голосов и объявление результатов в абсолютном и процентном выражениях производятся одновременно по всем вариантам формулировок. Г. качественное(используется только в ГД) представляет собой оценку поставленного на Г. вопроса по одному из пяти вариантов: "очень плохо". «плохо», "удовлетворительно", «хорошо» и "очень хорошо".

Председательствующий должен сообщить количество предложений, выносимых на Г., уточнить их формулировки и последовательность, в которой предложения будут ставиться на Г.; в случае необходимости напомнить, каким большинством голосов должно быть принято решение. После объявления председательствующим начала Г. никто не вправе его прерывать. Исключение делается для заявлений по порядку ведения заседания.

Результаты Г. по всем вопросам вносятся в протокол заседания соответствующей палаты и включаются в стенограмму заседания.

Количество голосов, необходимых для принятия решения, существенно различается в зависимости от значимости решения. При Г. по процедурным вопросам это обычно простое (1/2) большинство голосов от числа присутствующих в зале заседания, в то время как для принятия решения по законопроекту это может быть простое большинство или квалифицированное большинство (1/2, 2/3, 3/4 голосов) от общего числа депутатов (членов) палаты. Квалифицированное большинство голосов необходимо для преодоления вето, для одобрения ФКЗ, а также при пересмотре положений гл. 1, 2 и 9 Конституции РФ.

Законодательство устанавливает, что парламентарии не могут быть привлечены к уголовной и административной ответственности за позицию, выраженную при Г., в том числе и по истечении срока их полномочий.

Лит.: Парламенты мира. М., 1991.

Пармонов А.Р., Полуян Л.Я.

## Гомосексуализм

ГОМОСЕКСУАЛИЗМ (греч. *homos* – равный, одинаковый; взаимный, общий и лат. *sexualis* – половой) – сексуальное отклонение, характеризующееся влечением к лицам своего пола. С середины прошлого века термин "Г." употребляется для обозначения сексуальной активности, сексуальных связей (а не только полового влечения) между лицами одного пола. Г. наблюдается как среди мужчин, так и среди женщин (последний принято называть лесбиянством).

Природа гомосексуального влечения до сих пор полностью не установлена наукой. В психическом отношении гомосексуалисты, как правило, совершенно нормальные люди. Все, связи в гомосексуальной паре (межличностные, эмоциональные, сексуальные) аналогичны таковым в гетеросексуальной. Поэтому в последних международных классификациях Г. исключен из списка болезней.

Г. известен с древнейших времен практически во всех странах. При этом в ряде из них

в отдельные исторические эпохи такие связи поощрялись.

Репрессивное отношение к Г. стало развиваться с переходом к христианству. Частично необходимость такого отношения оправдывалась необходимостью повысить рождаемость. В средневековых государствах издавались законы, карающие за Г., гомосексуалистов преследовали церковь и инквизиция. Юридическое отношение к легализации Г. в современном обществе в целом повторяет аналогичные общественные установки: в основе юридических актов заложены принципы запретов вместо принципов терпимости и гуманизма. После второй мировой войны на формирование общественного мнения и законодательства значительное влияние оказали работы американских исследователей, в частности впервые было научно доказано, что Г. - это не болезнь, не извращение, а иная сексуальная ориентация.

В ряде стран Америки и Европы начались процессы легализации Г. В некоторых странах (например, Нидерланды) официально разрешен брак между гомосексуалистами, который регламентируется теми же гражданскими актами, что и гетеросексуальный.

В СССР существовала уголовная ответственность только за одну форму мужского Г. - мужеложство, как насильственное, так и ненасильственное. Насильственные формы женского Г. квалифицировались как истязание или хулиганство. По УК преследуются только насильственные мужеложство и лесбиянство.

## Горное право

ГОРНОЕ ПРАВО – комплексная отрасль права, представляющая собой систему взаимосвязанных норм, регулирующих общественные отношения: имущественные, земельные, трудовые, финансовые, административные, природоохранные в сфере горнопромышленной и связанной с нею деятельности.

Предмет Г.п. составляют следующие основные группы отношений:

- а) собственности на недра;
- б) пользование недрами, основанное на разрешительном (лицензионном) порядке разведки и разработки недр;
- в) обеспечение безопасности горных работ;
- г) охрана недр;
- д) система платежей за пользование недрами;
- е) система специализированных договорных форм пользования недрами;
- ж) государственное управление в области использования охраны недр.

Эти отношения образуют следующие институты Г.п.:

- а) права государственной собственности на недра;
- б) лицензионного пользования недрами;
- в) государственного контроля и надзора за недропользованием;
- г) особой системы платежей за пользование недрами;
- д) специальных видов договорных отношений в области недропользования;
- е) совместного (Федерации и ее субъектов) распоряжения государственными фондами недр, управления их использованием и охраной.

Основной институт Г.п. – недропользование. Он базируется на исключительном праве государства распоряжаться недрами путем оформления и выдачи специальных лицензий на право пользования недрами. Получение такой лицензии главным образом связано с конкурсным порядком приобретения этого права и осуществляется в рамках подписанного сторонами лицензионного соглашения либо соглашения о разделе продукции, концессии.

Субъектами горных правоотношений являются: РФ и ее субъекты, муниципальные образования, юридические и физические лица, в том числе иностранные недропользователи. Главные требования, предъявляемые к субъектам горнопредпринимательской деятельности – обладание специальными знаниями, финансовыми средствами и материально-техническими возможностями для недропользования на современном технологическом уровне.

Для метода правового регулирования Г.п. характерен переход (с 1992 г.) от чисто административного (повелительного) к смешанным административным и гражданско-правовым способам, что подчеркивается признанием недр объектом недвижимости. по гражданскому законодательству.

Нормативную базу Г.п. составляют законодательные и иные правовые акты, прежде всего такие, как: Закон РФ от 21 февраля 1992 г. № 2395-1 "О недрах";

Положение о порядке лицензирования пользования недрами, утвержденное постановлением Верховного Совета РСФСР от 15 июля 1992 г. № 3314-1; ФЗ РФ от 30 декабря 1995 г. № 225-ФЗ "О соглашениях о разделе продукции"; от 30 ноября 1995 г. № 187-ФЗ "О континентальном шельфе Российской Федерации"; указы Президента РФ по вопросам недропользования и ряд других федеральных правовых актов, а также актов субъектов РФ.

Г.п. как научная и учебная дисциплины и горное законодательство сформировалось в России около 150 лет назад. С середины XVIII в. в России уже выходили курсы и учебники Г.п., сборники горнопромышленного законодательства. Дореволюционное Г.п. было значительно шире современного права недропользования. В него входили многие институты, связанные с правовым положением горнодобывающих предприятий, с инвестициями в горное производство, с отношениями недропользователей и владельцев земельных участков, предоставляемых для горных работ, и др. Оно устанавливало приоритет недропользования перед землепользованием, в том числе и на частновладельческих землях.

История российского горного законодательства знает такие акты, как "Устав горный" 1893 г., регламентировавший весь сложный комплекс горных отношений. Он постоянно дополнялся и изменялся и к 1914 г. содержал уже 1460 статей. Российское законодательство опиралось на право свободного поиска и разведки полезных ископаемых, а в самом начале – и свободного горного промысла, предоставление привилегий недропользователям, как приносящим государству богатство и славу. Дореволюционное Г.п. включало помимо указанных отношений группу норм о формировании и деятельности горных предприятий, договоры, концессии и аренды горных предприятий, самостоятельные разделы о субъектах горных отношений, их правах и обязанностях, ответственности за причиненный ущерб, большое количество норм по безопасности горных работ, о детальном урегулировании отношений с владельцами земельных участков, на которых располагались горные предприятия.

С установлением советской власти и национализацией земель, вод, лесов и недр Г.п. как самостоятельная наука и учебная дисциплина было утрачено. В советский период горное законодательство стало регулироваться в основном административными нормами и было включено разделом в состав законодательства о народном хозяйстве, а затем и переименовано в законодательство о недрах. В рамках административно-правового регулирования горное законодательство было объединено с земельным, а затем с лесным, водным в природоресурсное законодательство. Последнее с 60-х гг. стало рассматриваться как часть экологического права.

В 90-е гг. в ходе рыночных реформ наметился отказ от односторонней ориентации на централизованное управление недропользованием со стороны государства. В настоящее время в соответствии со ст. 72 Конституции РФ распоряжение недрами находится в ведении РФ и ее субъектов. Введена платность недропользования. Закрепляются договорные формы организации горнопромышленного производства. В то же время законодательство на современном этапе не допускает частной собственности на недра и их гражданско-правового, рыночного оборота. Аналогичный режим существует и оправдывает себя во многих странах Европы и мира.

Указом Президента РФ от 24 декабря 1994 г. Г.п. официально выделено и признано самостоятельной законодательной отраслью.

Наука Г.п. является одной из специальных отраслей российской юридической науки. Ее предмет:

а) общественные отношения, регулирующие собственно недропользование (разведку, добычу полезных ископаемых, иные формы пользования недрами) и связанный с ними комплекс земельных отношений (по предоставлению, использованию, рекультивации и возврату земельных участков);

б) складывающиеся в недропользовании новые организационно-управленческие отношения;

в) распространяющиеся договорные формы производственной деятельности в области разведки и добычи полезных ископаемых;

г) своеобразные формы оплаты и расчетов за гидропользование;

д) особый режим обеспечения безопасности горных работ, природоохранной деятельности в связи с воздействием на окружающую среду;

е) деятельность по инвестированию. Г.п. стало преподаваться в юридических и горных вузах в виде самостоятельной дисциплины.

*Клюкин Б.Д.*

## **Горный отвод**

ГОРНЫЙ ОТВОД – часть недр (участок недр), ограниченных плоскостями, отвесно проходящими через границы, обозначенные на поверхности специальными знаками (так называемый "геометризованный блок недр"); предоставляется пользователям недр в соответствии с лицензией на добычу полезных ископаемых, строительство и эксплуатацию подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых, образование особо охраняемых геологических объектов (Закон РФ от 21 февраля 1992 г. № 2395-1 "О недрах").

Определение размеров Г.о. и выдача горноотводного акта установленной формы (он наряду с лицензией служит юридическим документом, дающим право на пользование недрами) возлагается на органы Госгортехнадзора и его органы на местах.

Недропользователь, получивший Г.о., приобретает право на использование участка недр в пределах указанного блока до технически доступных глубин.

Г.о. дает исключительное право пользоваться недрами в соответствии с предоставленной лицензией. При этом любая деятельность по эксплуатации недр в границах Г.о. может осуществляться только с согласия пользователя недрами, которому предоставлен данный Г.о. В отличие от этого в пределах геологического отвода такие ограничения не установлены и работы по изучению недр могут проводиться по нескольким лицензиям, выданным на один и тот же геологический отвод. Права и обязанности недропользователей в рамках геологического отвода определяются в самих лицензиях. *Клюкин Б.Д.*

## **Город федерального значения**

ГОРОД ФЕДЕРАЛЬНОГО ЗНАЧЕНИЯ – один из видов субъектов РФ. Придание некоторым городам статуса самостоятельных субъектов федерации в нашей стране имеет исторические корни. В бывшей РСФСР существовали города республиканского подчинения – Москва, Ленинград и Севастополь, особый статус которых объяснялся их исключительным административно-политическим, экономическим или военно-стратегическим значением. Этими же соображениями объясняется закрепление Конституцией РФ статуса Г.ф.з. за Москвой и Санкт-Петербургом. Г.ф.з. равноправен с другими субъектами Федерации. Так же как области и края, Г.ф.з. не имеет своей конституции. Его статус определяется уставом города, принимаемым его представительным органом. Устав г. Москвы принят 28 июня 1995 г. В соответствии с Конституцией РФ он определяет предметы ведения города как субъекта Федерации, его территориальное устройство, статус всех органов власти, порядок их формирования и взаимодействия, их полномочия и ответственность, бюджет и финансы, формы прямого волеизъявления жителей Москвы и их участия в деятельности органов власти. Кроме того, отдельные главы посвящены отношениям собственности и

осуществлению Москвой функций столицы РФ. Представительным (законодательным) органом является Московская городская Дума, избираемая жителями путем всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании сроком на 4 года. В ее составе 35 депутатов. В таком же порядке и на тот же срок избираются мэр – высшее должностное лицо города, возглавляющее назначаемое им правительство, и вице-мэр.

Во многом сходную структуру имеет организация власти в г. Санкт-Петербурге. Глава его исполнительной власти, также избираемый населением, именуется губернатором. Губернатор возглавляет Администрацию Санкт-Петербурга, в которую входит также Правительство города. Законодательная власть принадлежит Законодательному Собранию, состоящему из 50 депутатов, избираемых на 4 года.

## **Государственная граница**

ГОСУДАРСТВЕННАЯ ГРАНИЦА – линия и проходящая по этой линии вертикальная поверхность, определяющая пределы территории (суши, вод, недр и воздушного пространства) конкретного государства, т. е. пространственный предел действия его государственного суверенитета. Г.г. подразделяются на сухопутные, воздушные и водные (речные, озерные, морские).

Современные Г.г. устанавливаются, как правило, по договору между сопредельными государствами и называются договорными. В этих случаях прохождение линии сухопутной границы (отчасти и водной) подробно описывается в международном договоре и соответствующее этому описанию положение линии границы наносится на карту, которая является неотъемлемой частью данного договора. Этот процесс определения договорной границы называется делимитацией. Для установления сухопутной линии границы на местности сопредельные государства образуют смешанную (двухстороннюю) комиссию, которая обозначает положение границы на местности путем сооружения специальных пограничных знаков (демаркация границ).

Морские Г.г. устанавливаются самостоятельно каждым государством по внешнему пределу своих территориальных вод, если только они не соприкасаются с территориальными водами другого государства. В последнем случае морские границы устанавливаются также на основе соглашения.

Понятие Г.г. РФ, порядок ее защиты и охраны, режим границы и порядок ее пересечения регламентируются Законом РФ от 1 апреля 1993 г. № 4730-1 "О государственной границе Российской Федерации" и ФЗ РФ от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию". Защита Г.г., являющаяся частью системы обеспечения безопасности РФ и реализации ее пограничной политики, выражается в согласованной деятельности федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления (осуществляемой ими в пределах своих полномочий) путем принятия политических, организационно-правовых, дипломатических, экономических, оборонных, пограничных, разведывательных, контрразведывательных, оперативно-розыскных, таможенных, природоохранных, экологических, санитарно-эпидемиологических и иных мер. В них в установленном порядке принимают участие общественные организации и граждане.

На Г.г. РФ существует специальный пограничный режим, устанавливаемый международными соглашениями приграничных государств и их законодательством.

Режим Г.г. РФ включает особые правила:

- содержания Г.г.;
- перемещения через границу грузов, товаров и животных;
- пропуска через Г.г. РФ физических лиц, транспортных средств, грузов;
- ведения на границе хозяйственной, промысловой и иной деятельности;
- разрешения с иностранными государствами инцидентов, связанных с нарушением правил режима Г.г. РФ.

## **Государственная должность**

ГОСУДАРСТВЕННАЯ ДОЛЖНОСТЬ – должность в федеральных органах государственной власти, органах государственной власти субъектов РФ, а также в иных государственных органах, образуемых в соответствии с Конституцией РФ, с установленными: кругом обязанностей по исполнению и обеспечению полномочий данного государственного органа, денежным содержанием и ответственностью за исполнение этих обязанностей (ФЗ РФ от 31 июля 1995 г. № 119-ФЗ "Об основах государственной службы Российской Федерации"), Законодательство о государственной службе РФ выделяет Г.д. из всех других негосударственных должностей по следующим критериям:

а) Г.д. является частью (элементом) организационно-штатной структуры только федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов РФ и иных государственных органов, образуемых в соответствии с Конституцией РФ;

б) объем прав и обязанностей по Г.д. ограничен кругом полномочий, вытекающих из компетенции соответствующего государственного органа;

в) денежное содержание за исполнение функциональных обязанностей по Г.д. в виде должностного оклада, надбавок к должностному окладу (за квалификационный разряд, особые условия государственной службы, выслугу лет), премий по результатам работы производится за счет средств, предусмотренных соответственно федеральным бюджетом и бюджетами субъектов РФ;

г) за неисполнение или ненадлежащее исполнение функциональных обязанностей по Г.д. лицо, ее замещающее, несет ответственность в соответствии с действующим законодательством (уголовную, административную, дисциплинарную). Разновидностью Г.д. являются должности государственной службы, к которым относятся категории Г.д. «Б» и «В» (см. Государственная служба).

В соответствии с Конституцией РФ к числу государственных органов как федерального уровня, так и уровня субъектов РФ относятся органы законодательной, исполнительной и судебной власти. В штатах этих органов предусмотрены Г.д. Органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти и в их структурах Г.д. быть не может.

К Г.д. относятся: высшие (5-я группа), главные (4-я группа), ведущие (3-я группа), старшие (2-я группа), младшие (1-я группа).

Квалификационные требования по этим группам устанавливаются: для высших и главных Г.д. – Президентом РФ, а в остальных группах (от ведущих до младших Г.д.) – Правительством РФ или по его поручению соответствующим государственным органом. Статус Г.д. в органах государственной власти субъектов РФ определяется законодательством о государственной службе субъектов РФ.

Г.д. подразделяются на три категории: «А», "Б" и "В".

Г.д. категории «А» включают должности, устанавливаемые Конституцией РФ. ФЗ (Г.д. РФ), конституциями, уставами субъектов РФ (Г.д. субъектов РФ) для непосредственного исполнения полномочий государственных органов (Президент РФ, Председатель Правительства РФ, председатели палат ФС РФ, руководители органов законодательной и исполнительной власти субъектов РФ, депутаты, министры, судьи и др.). К категории «Б» относятся Г.д., учреждаемые в установленном законодательством РФ порядке для непосредственного обеспечения исполнения полномочий лицами, замещающими Г.д. категории «А». К категории «В» относятся Г.д., учреждаемые государственными органами для исполнения и обеспечения их полномочий.

Г.д. категории «А» не охватываются понятием государственной службы, так как не являются должностями государственной службы. К этой группе должностей (Г.д. государственной службы) относятся должности только категорий «Б» и "В»>.



Перечень Г.д. и Г.д. государственной службы дается в Реестре Г.д. РФ и его составной части – Реестре Г.д. государственной службы РФ. К нему прилагается перечень специализаций Г.д. государственной службы и квалификационные требования к лицам, их замещающим. Реестр утверждается Президентом РФ.

К негосударственным должностям государственных органов относятся должности, включенные в штатное расписание в целях технического обеспечения деятельности этих органов.

Государственная служба на Г.д. категории «Б» ограничена сроком, на который назначаются или избираются соответствующие лица, замещающие Г.д. категории «А». Г.д. категории «В» составляют перечень должностей профессионального кадрового корпуса специалистов-управленцев, чья служебная деятельность ориентирована не на конкретного лидера или политическую партию (движение), а на интересы государства.

*Колодкин Л.М.*

## **Государственная Дума**

ГОСУДАРСТВЕННАЯ ДУМА – 1) В Российской Империи в 1906–1917 гг. представительное учреждение (нижняя палата парламента) с ограниченными законодательными правами, созданное в результате революции 1905–1907 гг. Избиралась по куриальной системе, выборы были не равными и непрямыми. ГД не имела права изменять основные государственные законы Российской Империи, ее решения могли быть отменены Государственным советом (верхней палатой). Император сохранял всю полноту власти по управлению страной через ответственное только перед ним правительство. Ликвидирована в результате февральской революции 1917 г.

2) В настоящее время ГД – одна из палат ФС – парламента РФ. Согласно Конституции РФ ГД относится к законодательной ветви власти. Кроме того, так именуются органы законодательной (представительной) власти в отдельных субъектах РФ (например, в Ставропольском крае, Ярославской области, Ямало-Ненецком автономном округе).

Впервые ГД предусмотрена Положением о федеральных органах власти на переходный период, утвержденным Указом Президента РФ от 21 сентября 1993 г. № 1400, которым была прекращена деятельность Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. Затем существование ГД было зафиксировано Конституцией РФ. Первые выборы проводились 12 декабря 1993 г.

ГД состоит из 450 депутатов. Срок полномочий ГД – 4 года. Депутаты ГД работают на профессиональной постоянной основе, т. е. они получают вознаграждение за свою работу, не могут находиться на государственной службе, заниматься иной оплачиваемой деятельностью, кроме преподавательской, научной и иной творческой деятельности.

Половина депутатов – 225 – избирается по территориальным одномандатным (один округ – один депутат) избирательным округам. Другая половина депутатов избирается по спискам избирательных объединений и избирательных блоков по пропорциональной избирательной системе.

ГД считается нижней палатой ФС, СФ – верхней. Такие характеристики палат не содержатся в Конституции. Они связаны с тем, что законодательный процесс начинается «снизу» и идет «вверх». А поскольку первой рассматривает законы ГД, ее и называют нижней палатой. Никакой субординации между палатами не существует, они самостоятельны в своей деятельности.

Основные вопросы компетенции ГД отражены в Конституции РФ. К ее ведению относятся: дача согласия Президенту РФ на назначение Председателя Правительства РФ:

- решение вопроса о доверии Правительству;
- назначение на должность и освобождение от должности Председателя Счетной палаты и половины состава ее аудиторов;
- назначение на должность и освобождение от должности Уполномоченного по правам

человека;

- объявление амнистии;
- выдвижение обвинения против Президента РФ для отрешения его от должности.

Значительный объем деятельности ГД приходится на законодательный процесс.

Внутренняя структура и организация деятельности ГД регулируется в общих чертах Конституцией РФ и более подробно Регламентом ГД.

ГД избирает из своего состава Председателя, первого заместителя и заместителей. Для предварительной подготовки организационных решений по вопросам деятельности палаты имеется Совет ГД, куда входят Председатель ГД, руководители фракций и депутатских групп.

ГД созыва 1995 г. образовала 28 комитетов:

- по законодательству и судебно-правовой реформе;
- по труду и социальной политике;
- по делам ветеранов;
- по охране здоровья;
- по образованию и науке;
- по делам женщин, семьи и молодежи;
- по бюджету, налогам, банкам и финансам;
- по экономической политике;
- по собственности, приватизации и хозяйственной деятельности;
- по аграрным вопросам;
- по промышленности, строительству, транспорту и энергетике;
- по природным ресурсам и природопользованию;
- по экологии;
- по обороне;
- по безопасности;
- по международным делам;
- по делам СНГ и связи с соотечественниками;
- по делам национальностей;
- по делам федерации и региональной политике;
- по вопросам местного самоуправления;
- по делам общественных объединений и религиозных организаций;
- по регламенту и организации работы;
- по информационной политике и связи;
- по вопросам геополитики;
- по конверсии и наукоемким технологиям;
- по культуре;
- по туризму и спорту;
- по проблемам Севера.

На постоянной основе функционирует мандатная комиссия, по мере необходимости образуются временные комиссии.

*Авакьян С.А.*

## **Государственная измена**

ГОСУДАРСТВЕННАЯ ИЗМЕНА – особо тяжкое преступление, совершаемое в форме шпионажа, наносящее ущерб внешней безопасности РФ (ст. 275 УК).

Под внешней безопасностью подразумевается суверенитет, целостность и неприкосновенность территории РФ, ее оборона и безопасность государства.

Под шпионажем понимается передача, а равно собирание, похищение или хранение в целях передачи иностранному государству, иностранной организации или их представителям сведений, составляющих государственную тайну, а также передача или собирание по

заданию иностранной разведки иных сведений для использования их в ущерб внешней безопасности РФ.

Иное оказание помощи иностранному государству, иностранной организации или их представителям в проведении враждебной деятельности против РФ может выражаться в содействии агентам, резидентам и другим представителям иностранных разведывательных органов при вербовке граждан для сотрудничества с ними или сборе компрометирующих материалов на тех или иных лиц с целью их склонения к сотрудничеству;

– трудоустройстве, получении жилья, автотранспорта, аудио- и видеоаппаратуры, иных технических или электронных средств информации и связи для осуществления ими враждебной деятельности;

– изготовлении для них различных фальшивых документов (паспорта, военного билета, водительских прав и т. д.);

– приобретении, доставке или передаче предметов, сведений, документов и т. д. по указанному ими адресу.

Исполнителями Г.и. могут быть только граждане РФ, достигшие 16-летнего возраста. Лица без гражданства и иностранные граждане могут быть привлечены к уголовной ответственности за соучастие в Г.и. в качестве организатора, подстрекателя или пособника.

Мотивы Г.и. могут быть различными (политические, идеологические, религиозные, корыстные и т. д.). Эти мотивы не составляют обязательных признаков данного преступления, но учитываются при назначении наказания.

Г.и. наказывается лишением свободы на срок от 12 до 20 лет с конфискацией имущества или без таковой. Однако, принимая во внимание высокую общественную опасность данного преступления и преследуя цель склонить лиц, сотрудничающих с представителями иностранной разведки, к явке с повинной, российский законодатель допускает освобождение виновного от уголовной ответственности за совершение Г.и., если он добровольным и своевременным сообщением органам власти или иным образом способствовал предотвращению дальнейшего ущерба интересам РФ и если в его действиях не содержится иного состава преступления.

*Аликперов Х.Д.*

## **Государственная казна**

см. *Казна* .

## **Государственная регистрация прав на недвижимость**

ГОСУДАРСТВЕННАЯ РЕГИСТРАЦИЯ ПРАВ НА НЕДВИЖИМОСТЬ – специальная запись о различных правах на недвижимость физических и юридических лиц, в том числе иностранных, которая заносится в Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок с ним, введенный ФЗ РФ от 21 июля 1997 г. №122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" (далее – Закон о государственной регистрации). Государственной регистрации подлежат: право собственности на землю и другие недвижимые вещи, право оперативного управления, право пожизненного наследуемого владения, право бессрочного (постоянного) землепользования, право аренды недвижимого имущества, ипотека и другие сделки с ним. сервитут и другие обременения прав, прекращение прав, их передача, подтверждение, ограничение или изменение прав; другие права на недвижимость, разрешенные ФЗ РФ.

Если регистрируются земельные права, то одновременно происходит регистрация прав на имущественные объекты, находящиеся на данном земельном участке (здания, сооружения и т. п.). Каждый объект недвижимости на всей территории страны идентифицируется, т. е. обозначается уникальным номером. Отдельные части объектов недвижимости (квартиры, комнаты, блоки помещений и другие части) обозначаются номерами в пределах данного

объекта. При этом соблюдаются единые для РФ правила и формы ведения регистрации, которые установлены Законом о государственной регистрации. Отказ в Г.р.п. на н. может быть обжалован в суд. Без Г.р.п. на н. право на недвижимость не возникает. Государство не гарантирует защиту и неприкосновенность незарегистрированных прав.

Функции государственной регистрации возлагаются на органы юстиции. В соответствии с Законом о государственной регистрации создание системы учреждений юстиции по регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним должно быть завершено к 1 января 2000 г.

Лит.: Земля и право: Пособие для российских землевладельцев. М.,1997.

*Жариков Ю.Г.*

## **Государственная служба**

ГОСУДАРСТВЕННАЯ СЛУЖБА – в РФ профессиональная деятельность по обеспечению исполнения полномочий государственных органов. К Г.с. относится исполнение должностных обязанностей только лицами, замещающими государственные должности категорий «Б» и «В». Должности категории «А» называются государственными должностями, а категорий «Б» и «В» – государственными должностями Г.с. На должностных лиц, занимающих должности категории «А», не распространяется ряд ограничений, налагаемых ФЗ от 31 июля 1995 г. № 119-ФЗ "Об основах государственной службы Российской Федерации" на лиц, состоящих на Г.с., т.е. замещающих должности государственных служащих Г.с.

Принципы Г.с. РФ:

а) принцип верховенства Конституции РФ и ФЗ над иными нормативными правовыми актами, должностными инструкциями и при исполнении государственных служащими должностных обязанностей и обеспечении их прав;

б) принцип приоритета прав и свобод человека и гражданина, их непосредственного действия: обязанности государственных служащих признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина;

в) принцип единства системы государственной власти, разграничения предметов ведения между РФ и субъектами РФ;

г) принцип разделения законодательной, исполнительной и судебной власти;

д) принцип равного доступа граждан к Г.с.;

е) принцип обязательности для государственных служащих решений, принятых вышестоящими государственными органами и руководителями в пределах их полномочий и в соответствии с законодательством РФ;

ж) принцип единства основных требований, предъявляемых к Г.с.;

з) принцип профессионализма и компетентности государственных служащих;

и) принцип гласности в осуществлении Г.с.;

к) принцип ответственности государственных служащих за подготавливаемые и принимаемые решения, неисполнение или ненадлежащее исполнение своих должностных обязанностей;

л) принцип внепартийности Г.с.; отделения религиозных объединений от государства;

м) принцип стабильности кадров государственных служащих в государственных органах.

В соответствии с конституционно-правовым принципом федеративного государственного устройства РФ Г.с. подразделяется на два вида: федеральную Г.с., находящуюся в ведении РФ; Г.с. субъектов РФ, находящуюся в их ведении.

Федеральной Г.с. является деятельность государственных служащих по реализации служебных полномочий в рамках компетенции федеральных государственных органов в соответствии с Конституцией РФ и ФЗ. Федеральная Г.с. осуществляется в аппарате федеральных органов представительной, исполнительной и судебной властей. Такими

органами являются: Администрация Президента, аппарат Правительства, аппараты ГД и СФ, КС ВС, ВАС, ЦИК, Счетной палаты РФ, федеральные государственные органы, подведомственные Президенту и Правительству РФ, а также иные должности в соответствии с законодательством РФ.

Г.с. субъектов РФ устанавливается законами, принимаемыми органами законодательной власти каждого субъекта Федерации.

Субъекты РФ устанавливают специфические квалификационные требования к кандидатам на замещение должностей государственных служащих, к ведению кадровой документации, особые системы поощрения, гарантий и финансирования Г.с. в государственных органах субъектов РФ.

Г.с. может рассматриваться как организационная структура центрального органа исполнительной власти государства и подразделяется на следующие отраслевые виды:

- Государственная архивная служба (Росархив);
- Федеральная служба занятости (ФСЗ);
- Федеральная миграционная служба (ФМС);
- Служба внешней разведки (СВР) и другие службы.

*Колодкин Л.М.*

## **Государственная собственность**

**ГОСУДАРСТВЕННАЯ СОБСТВЕННОСТЬ** – экономическое отношение принадлежности (присвоенности) имущества государству (публично-правовому образованию), основной юридической формой которого выступает право Г.с. Право Г.с. – разновидность права собственности, при которой в качестве собственника выступает государство как участник гражданского оборота. Г.с. не следует считать особой формой собственности, ибо последняя является экономической, а не юридической категорией и речь при этом может идти лишь об особенностях приобретения, осуществления и прекращения права собственности на соответствующее имущество (ст.212 ГК РФ), т. е. об особенностях правового режима объектов гражданских прав, но не об особенностях содержания права (правомочий) собственника, которое является одинаковым для всех субъектов гражданского оборота.

Государство отличается от обычных, частных собственников, во-первых, наличием у него особых, властных полномочий (функций), позволяющих ему принимать нормативные акты, в том числе регламентирующие порядок реализации принадлежащего ему права собственности; во-вторых, осуществлением своего права собственности в публичных (общественных) интересах. В гражданском праве РФ государство традиционно признается особым, самостоятельным субъектом права (наряду с гражданами и юридическими лицами) (ст. 124, 212 ГК РФ). В зарубежных правовых системах известны и другие подходы – признание государства особой разновидностью юридического лица либо признание за ним и некоторыми его органами особого статуса юридических лиц публичного права.

Право Г.с. в РФ характеризуется множественностью субъектов, в роли которых выступают РФ в целом и ее субъекты – республики, края, области и т. д., но не их органы власти или управления (ст.214 ГК РФ). Последние выступают от имени соответствующего государственного образования и исходя из своей компетенции, установленной законом, осуществляют те или иные правомочия публичного собственника (ст. 125 ГК РФ). Так, при отчуждении государственного имущества в частную собственность в порядке приватизации от имени отчуждателя-собственника выступают соответствующие комитеты и фонды по управлению имуществом, а последние являются также владельцами принадлежащих государству акций или долей участия в хозяйственных обществах с государственным участием:

– при продаже с аукционов конфискованных в пользу государства предметов контрабанды в качестве продавцов выступают соответствующие таможенные органы;

– приобретение или реализация находящихся в государственной собственности памятников истории и культуры производится через органы охраны этих памятников, в роли которых выступает Минкультуры РФ и его органы;

– ответчиками по искам к государственным образованиям в большинстве случаев становятся органы Минфина РФ.

В Г.с. могут находиться любые виды имущества, в том числе вещи, изъятые из оборота или ограниченные в обороте (ст. 129 ГК РФ). Объектами Г.с. могут выступать различные виды недвижимости, включая земельные участки, предприятия и другие имущественные комплексы, жилищный фонд и нежилые помещения, а также различные виды движимого имущества, в том числе оборудование, транспортные средства, предметы бытового и потребительского характера, ценные бумаги, вклады в банках и других кредитных учреждениях, иностранная валюта и валютные ценности; различные (движимые и недвижимые) памятники истории и культуры. Объекты Г.с. распределяются между РФ и ее субъектами в соответствии со специальным законом (ст. 214 ГК РФ), а до его принятия – в соответствии с постановлением Верховного Совета РФ от 27 декабря 1991 г. № 3020-1 "О разграничении государственной собственности в Российской Федерации на федеральную собственность, государственную собственность республик в составе Российской Федерации, краев, областей, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга и муниципальную собственность". Согласно этому акту все государственное имущество, за исключением прямо определенного в качестве муниципальной собственности, предполагается федеральным. Последнее разделено на исключительно федеральное имущество и на имущество, которое может быть передано в собственность субъектов Федерации. Таким образом, имущество, составляющее собственность субъектов РФ, может образовываться за счет федерального имущества только в случаях прямой его передачи (отчуждения) от Федерации. Субъект РФ вправе передавать находящиеся в его собственности предметы в муниципальную собственность.

К числу вещей, составляющих объект исключительно федеральной собственности, по действующему законодательству относятся ресурсы континентального шельфа, территориальных вод и морской экономической зоны РФ, некоторые особо охраняемые природные объекты (в том числе некоторые заповедники, целебные источники и т. п.), особо ценные объекты историко-культурного наследия и некоторые художественные ценности, большинство видов вооружений и объектов оборонного значения, оборудование некоторых важнейших предприятий и учреждений. Эти виды имущества, как правило, изъяты из оборота. В федеральной собственности находится и имущество, которое при определенных условиях может переходить в собственность других лиц, в том числе имущество государственной казны РФ, состоящее из средств федерального бюджета и внебюджетных фондов, золотого запаса, алмазного и валютного фондов и имущество ЦБ, а также имущество, находящееся в государственном резерве.

Находящееся в Г.с. (собственности Федерации и ее субъектов) имущество подразделяется на две части. Одна часть закрепляется за государственными предприятиями и учреждениями на ограниченных вещных правах (праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления). Это «распределенное» государственное имущество может служить для обеспечения покрытия возможных долгов публичного собственника, только если последний изымает это имущество в установленном законом порядке (ст. 296 ГК РФ), либо ликвидирует созданное им юридическое лицо и забирает остаток имущества после удовлетворения требований всех кредиторов (ст. 63 ГК РФ). Государственное имущество, не закрепленное за предприятиями и учреждениями ("нераспределенное"), прежде всего средства соответствующего бюджета, составляет казну государства и может служить объектом взыскания его кредиторов (ст. 126 ГК РФ). Находящиеся в Г.с. земля и другие природные ресурсы становятся объектом взыскания кредиторов государства только в случаях, прямо предусмотренных специальным законом (ст. 126 ГК РФ).

Имущество может поступать в Г.с. не только общими (общегражданскими), но и

специальными способами, не свойственными отношениям частной собственности; с помощью налогов, сборов и пошлин, а также реквизиции, конфискации и национализации. Специальным основанием прекращения права Г.с. является приватизация.

*Суханов Е.А.*

## **Государственная тайна**

ГОСУДАРСТВЕННАЯ ТАЙНА – защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности РФ (Закон РФ от 21 июля 1993 г. № 5485-1 "О государственной тайне").

Законодательство РФ о Г.т. основывается на Конституции РФ (ст. 29 ч. 4 Конституции предусматривает, что перечень сведений, составляющих Г.т., определяется ФЗ) и Законе РФ от 5 марта 1992 г. № 2446-1 "О безопасности". Оно включает в себя в качестве базового компонента Закон "О государственной тайне", а также положения других законодательных и иных нормативно-правовых актов, регулирующих отношения, связанные с защитой Г.т.

Закон "О государственной тайне" содержит подробный перечень сведений, которые могут быть отнесены к Г.т., как-то:

- различные сведения в военной области;
- в области экономики, науки и техники;
- внешней политики и экономики;
- разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности.

Закон определяет критерии, принципы, в соответствии с которыми органы защиты Г.т. должны осуществлять засекречивание сведений: законность, обоснованность, своевременность.

Не должны засекречиваться сведения:

- о чрезвычайных происшествиях и катастрофах;
- о стихийных бедствиях;
- о состоянии экологии, здравоохранения, преступности;
- о фактах нарушения прав и свобод человека и гражданина;
- о состоянии здоровья высших должностных лиц РФ;
- о нарушении законности органами государственной власти и их должностными лицами.

Граждане имеют право обжаловать в суд решения должностных лиц о засекречивании тех или иных сведений. Субъектами ответственности за нарушение законодательства РФ о Г.т. являются должностные лица и граждане, виновные в такого рода нарушениях. В соответствии с действующим законодательством в зависимости от обстоятельств дела они несут уголовную, административную, гражданско-правовую или дисциплинарную ответственность. Уголовная ответственность за разглашение Г.т. предусмотрена ст. 283 УК, а ст. 284 УК регламентирует ответственность за утрату документов, содержащих Г.т.

*Монахов В.Н.*

## **Государственная ценная бумага**

ГОСУДАРСТВЕННАЯ ЦЕННАЯ БУМАГА – ценная бумага, должником по которой является государство – РФ либо ее субъекты. В настоящее время в РФ обращается более полутора десятков видов Г.ц.б. (см. *Государственные займы, Государственные казначейские обязательства, Золотой сертификат, Облигации внутреннего валютного займа, Облигации государственных сберегательных займов, Облигации федеральных займов* ).

## **Государственное право**

см. Конституционное право .

## **Государственное предприятие**

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ – как основная разновидность унитарных предприятий- коммерческая организация, имущество которой является единым (неделимым) объектом права собственности ее учредителя-государства (ст.113 ГК РФ). Это – единственный вид коммерческих организаций, не являющихся собственниками, не представляющих собой корпорации лиц (объединения на началах членства) и обладающих целевой (специальной) правоспособностью. Учредительный документ Г.п. – утвержденный собственником устав, орган управления – единоличный (назначенный собственником) руководитель – директор. Г.п. создаются, а также реорганизуются и прекращаются по решению уполномоченных на то государственных органов (министерств и ведомств) (постановление Правительства РФ от 10 февраля 1994 г. № 96 "О делегировании полномочий Правительства Российской Федерации по управлению и распоряжению объектами федеральной собственности"). На закрепленное за ними имущество собственника-учредителя (и на имущество, полученное в результате своей деятельности) Г.п. получают ограниченные вещные права. Юридическим лицом и субъектом права на имущество признается Г.п., а не его "трудовой коллектив", что исключает появление «народных», "коллективных" и подобных предприятий. По своим обязательствам Г.п. отвечает всем этим имуществом и не несет ответственности по обязательствам своего собственника-учредителя.

Разновидности Г.п. – унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения и унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления (казенное) (ст. 114 и 115 ГК РФ). Казенные предприятия могут быть только федеральными, а при недостатке их имущества ответственность по их обязательствам несет РФ, в связи с чем они в отличие от других Г.п. не могут признаваться банкротами.

Признание предприятия, в том числе Г.п., юридическим лицом не свойственно странам с развитой рыночной экономикой, а в РФ представляет собой остатки прежнего правопорядка, сохраненные законом на переходный период. В развитом гражданском обороте не могут участвовать несобственники, за действия которых фактически руководящий ими учредитель-собственник не отвечает. Поэтому предприятия, в том числе Г.п., признаются имущественными комплексами – объектами, а не субъектами гражданского права (ст. 132, 559,656 ГК РФ).

*Суханов Е.А.*

## **Государственное управление**

ГОСУДАРСТВЕННОЕ УПРАВЛЕНИЕ – осуществляемая на основе законов и других нормативных актов организующая, исполнительная и распорядительная деятельность государственных органов, органов местного самоуправления, общественных и иных негосударственных формирований, наделенных соответствующими государственно-властными полномочиями. Г.у. или управление делами государства вообще осуществляют все ветви государственной власти: законодательная, исполнительная и судебная власть. Все они реализуют единые цели государства, проводя определенную стратегическую линию внутренней и внешней политики. Г.у. представляет собой одну из форм этой деятельности. Г.у. носит государственно-властный характер, является организующей, непосредственной деятельностью в межотраслевой (финансы, налоги, статистика), социально-политической (оборона, иностранные, внутренние дела и др.), социально-культурной (наука, образование, здравоохранение), хозяйственной деятельности (промышленность, транспорт, связь, торговля) и др. областях и осуществляется специально на то уполномоченными субъектами управления.



Г.у. имеет четко выраженный публичный характер: проводит в жизнь (исполнение) содержащиеся в законодательных актах юридически властные предписания, осуществляет функции текущего управления, представляя собой государственную деятельность по управлению делами общества. В процессе осуществления этой деятельности субъекты управления используют предоставленные им распорядительные полномочия, права по принятию властных актов управления, которые являются обязательными и обеспечиваются мерами государственного принуждения.

*Колодкин Л.М.*

## **Государственное устройство**

ГОСУДАРСТВЕННОЕ УСТРОЙСТВО – 1) внутреннее строение государства, его деление на составные части – административно-территориальные единицы, автономные политические образования или суверенные государства – субъекты федерации. Конкретный характер соотношения государства в целом и отдельных его частей определяет форму Г.у.;

2) в ряде зарубежных государств и республик в составе РФ название комплексного конституционно-правового института, объединяющего нормы, устанавливающие систему органов государственной власти, их компетенцию, взаимоотношения, порядок формирования (Монголия), а нередко также и нормы об административно-территориальном устройстве (Башкортостан). В Кыргызстане и Тыве институт Г.у. включает лишь нормы-принципы осуществления государственной власти. Как правило, соответствующие нормы содержатся в одноименных разделах конституций. В Бразилии аналогичный институт называется "Организация государства", в Узбекистане – "Организация государственной власти".

## **Государственные казначейские обязательства (ГКО)**

ГОСУДАРСТВЕННЫЕ КАЗНАЧЕЙСКИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА (ГКО) (полное название – государственные краткосрочные бескупонные облигации) – бездокументарные государственные ценные бумаги, выпускаемые на основании постановления Правительства РФ от 8 февраля 1993 г. № 107 "О выпуске государственных краткосрочных бескупонных облигаций". Эмитентом ГКО был Минфин. Решение о выпуске ГКО принималось Минфином по согласованию с ЦБ.

Реализация ГКО их первым владельцам происходила со скидкой с номинальной стоимости (дисконтом). Номинальная стоимость ГКО – 1 млн. руб. Погашение ГКО производилось в безналичной форме путем перечисления их владельцам номинальной стоимости ГКО на момент погашения. Доходом по ГКО считалась разница между ценой реализации ГКО ее владельцем третьему лицу (равно как и ценой погашения) и ценой покупки ГКО первым владельцем.

ЦБ – генеральный агент по обслуживанию выпуска ГКО. Он регламентировал по согласованию с Минфином вопросы размещения и обращения ГКО. Все операции по размещению и обращению, включая расчеты и учет владельцев ГКО, осуществлялись через учреждения ЦБ или уполномоченные организации (далее – дилеры), определяемые ЦБ. Каждый выпуск ГКО оформлялся глобальным сертификатом, хранящимся в ЦБ.

Владельцами ГКО могут быть юридические и физические лица.

На основании указания ЦБ от 17 августа 1998 г. № 31 б/1-у операции с ГКО были приостановлены. В соответствии с Указом Президента РФ от 25 августа 1998 г. № 988 "О некоторых мерах по стабилизации финансовой системы Российской Федерации" и Постановлением Правительства РФ от 25 августа 1998 г. № 1007 "О погашении государственных краткосрочных бескупонных облигаций и облигаций федеральных займов с постоянным и переменным купонным доходом со сроками погашения до 31 декабря 1999 года и выпущенных в обращение до 17 августа 1998 года" Минфин и ЦБ разработали

программу рефинансирования ГКО и облигаций федеральных займов.

Инструкции о проведении погашения были направлены уполномоченным дилерам ЦБ.  
*Белов В.А.*

## **Государственный внутренний долг РФ**

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ВНУТРЕННИЙ ДОЛГ РФ – долговые обязательства Правительства РФ, выраженные в валюте РФ, перед юридическими и физическими лицами, если иное не установлено законодательными актами РФ (Закон РФ от 13 ноября 1992 г. № 3877-1 "О государственном внутреннем долге Российской Федерации"). Г.в.д. РФ обеспечивается всеми активами, находящимися в распоряжении Правительства РФ. Долговые обязательства могут быть выражены в трех формах:

- кредитов, получаемых государством в лице Правительства РФ;
- государственных займов, осуществляемых посредством выпуска ценных бумаг от имени Правительства РФ;
- других долговых обязательств, гарантированных Правительством РФ (например, долговых обязательств субъектов РФ и органов местного самоуправления).

Г.в.д. РФ состоит из задолженности прошлых лет и вновь возникшей задолженности. Долговые обязательства бывшего СССР включаются в Г.в.д. РФ только в части, принятой на себя РФ. Она не несет ответственности по долговым обязательствам своих национально-государственных и административно-территориальных образований, если они не были гарантированы Правительством РФ.

Долговые обязательства РФ могут носить краткосрочный (до 1 года), среднесрочный (от 1 года до 5 лет) и долгосрочный (от 5 до 30 лет) характер. Любые долговые обязательства РФ погашаются в сроки, которые определяются конкретными условиями займа и не могут превышать 30 лет.

Управление в Г.в.д. РФ, в том числе определение порядка, условий выпуска (выдачи) и размещения долговых обязательств РФ, осуществляется Правительством РФ в соответствии с законодательными актами. Обслуживание Г.в.д. РФ производится ЦБ и его учреждениями, если иное не установлено Правительством РФ, посредством осуществления операций по размещению долговых обязательств РФ, их погашению и выплате доходов в виде процентов по ним или в иной форме.

Правительство РФ ежегодно не позднее мая текущего года должно публиковать данные о состоянии Г.в.д. РФ за предыдущий финансовый год.

## **Государственный заем**

*см. Договор государственного займа .*

## **Государственный заказ**

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ЗАКАЗ – предложение, даваемое уполномоченной государственной организацией другой организации-поставщику о поставке товаров, выполнении работ, оказании услуг (далее – продукции) для федеральных и региональных государственных нужд.

Государственных заказчиков, осуществляющих закупку продукции для федеральных государственных нужд, утверждает Правительство РФ. Государственным заказчиком может быть федеральный орган исполнительной власти, федеральное казенное предприятие или государственное учреждение. Государственных заказчиков для обеспечения поставок на нужды субъектов РФ определяют органы государственной власти последних.

Государственными нуждами, для удовлетворения которых выдается Г.з., признаются потребности государства в продукции, необходимой для решения задач жизнеобеспечения

обороны и безопасности страны и реализации государственных целевых программ. Государственные нужды и объемы их финансирования из бюджета предусматриваются в законе о государственном бюджете РФ на соответствующий период.

Государственные заказчики обеспечиваются финансовыми ресурсами в объеме, установленном бюджетом, и ответственны за реализацию государственных целевых программ и обеспечение федеральных или региональных государственных нужд.

Г.з. на поставку продукции для государственных нужд размещается путем проведения открытых или закрытых торгов, конкурсов, аукционов. Их участниками могут быть предприятия, организации и учреждения независимо от форм собственности, расположенные на территории РФ.

Исполнение Г.з. обеспечивается посредством заключения государственных контрактов с поставщиками.

Не допускается приобретение при выполнении государственного контракта продукции иностранного производства, за исключением случаев, когда производство аналогичных видов продукции в РФ невозможно или экономически нецелесообразно.

Г.з. как способ удовлетворения потребностей государства в необходимой продукции длительное время и широко применяется во многих странах. В РФ использование Г.з. регулируется § 4 гл. 30 ГК РФ, рядом федеральных законов и иных правовых актов.

*Пугинский Б.И.*

## **Государственный земельный кадастр**

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ЗЕМЕЛЬНЫЙ КАДАСТР – одна из функций государственного управления земельными ресурсами. Земельное законодательство определяет, что Г.з.к. содержит систему необходимых сведений и документов о правовом режиме земель, их распределении по собственникам земли, землевладельцам, землепользователям, арендаторам, категориям земель, о качественной характеристике и народнохозяйственной ценности земли.

Г.з.к. ведется в целях обеспечения рационального использования и охраны земель, защиты прав собственников земли и иных видов землепользователей и создания объективной основы для установления цены земли, земельного налога, арендной платы. Он содержит информацию о землях всех категорий и ведется по единой для РФ методике в тесной взаимосвязи и с соблюдением принципов совместимости с территориальным лесным, водным кадастром, кадастром животного мира, кадастром особо охраняемых природных территорий. Ведение Г.з.к. возложено на Госкомзем и его территориальные органы.

В отличие от учета Г.з.к. представляет собой совокупность достоверных данных не только о количественных, но и качественных характеристиках, свойствах земли. Они состоят из данных земельно-кадастрового районирования, группировки почв и классификации земель по категориям, классам, подклассам в зависимости от их природных (естественных) свойств и признаков(механического) состава почв,стилающей породы рельефа, негативных процессов (эрозии, засоления, заболачивания), технологических, экологических и градостроительных свойств. При этом каждой группе почв, классу, подклассу земель присваивается определенный показатель (балл), характеризующий сравнительную ценность естественных природных свойств почв.

В Г.з.к. содержится денежная оценка земель и определена их сравнительная ценность как средства производства и как пространственного(операционного) базиса.

Согласно Положению о порядке ведения Государственного земельного кадастра (утвержден Постановлением Правительства РФ от 25 августа 1992 г. № 622) оценка земель различного целевого назначения проводится с помощью системы натуральных и стоимостных показателей, сведения об оценке отражаются в земельно-кадастровых документах.

*Гусев Р.К.*

## **Государственный казначейский билет**

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ КАЗНАЧЕЙСКИЙ БИЛЕТ – 1) в СССР – наименование денежных купюр достоинством в 1, 3 и 5 руб., вид бумажных денежных знаков;

2) в некоторых иностранных государствах – вид государственных ценных бумаг, дающих право на получение дохода в течение срока действия обязательства и получение его номинальной стоимости при погашении.

## **Государственный контроль**

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ КОНТРОЛЬ – одна из форм осуществления государственной власти, обеспечивающая соблюдение законов и других правовых актов, издаваемых органами государства. Г.к. осуществляется различными органами. Традиционно контрольные функции были сосредоточены в основном у парламентов, однако в последние десятилетия во многих странах получили распространение внепарламентские, но действующие от имени парламента контрольные инстанции (например, институты омбудсманов, счетных палат), выросла численность и роль органов административной юстиции. Во всех государствах широкими правами контроля обладают министерства финансов.

В РФ в настоящее время складывается следующая система органов Г.к.:

- конституционный контроль возлагается на КС;
- финансовый контроль – на Счетную палату (наряду с Минфином и ЦБ);
- контроль за соблюдением прав человека – на Уполномоченного по правам человека;
- парламентский контроль (в условиях ограниченных Конституцией РФ полномочий) осуществляют палаты ФС и парламентские комиссии по расследованию;
- президентский контроль по вертикали исполнительной власти – контрольное управление Администрации Президента РФ;
- ведомственный и межведомственный контроль – специальные контрольно-инспекционные органы Правительства РФ, министерств и ведомств, межведомственные комиссии;
- контроль за соблюдением избирательных прав граждан – ЦИК совместно с избирательными комиссиями субъектов РФ.

## **Государственный кредит**

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ КРЕДИТ – 1) кредит, предоставленный государством обычно юридическим лицам для выполнения бюджетных программ;

2) кредит, предоставленный государству (см. *Договор государственного займа* ).

## **Государственный министр**

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ МИНИСТР – 1) должностное лицо, входящее в состав правительств ряда стран;

2) почетный титул, предоставляемый бывшим политикам за политическую службу.

В некоторых странах Г.м. имеет более высокий ранг, чем министр; возглавляет один из наиболее важных департаментов. координирует деятельность некоторых смежных министерств (Франция, Португалия, Венгрия) и выступает, по-существу, заместителем главы правительства. В Великобритании так называют первого заместителя министра (государственного секретаря). В Японии государственными министрами именуют всех членов кабинета, а в Норвегии Г.м. возглавляет правительство. В Китае эта функция наряду с заместителями премьер-министра возложена на членов Государственного совета (министра,

председателя комитета и т. п.).

Титул Г.м. – почетный и подразумевает протокольное предпочтение. Он предоставляется политическим деятелям первого ранга и обладателям наиболее важных портфелей.

*Бойцова В.В., Бойцова Л.В.*

## **Государственный оборонный заказ**

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ОБОРОННЫЙ ЗАКАЗ – поручение государственного заказчика поставщику (предприятию, организации, учреждению) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг (далее – продукции) для поддержания необходимого уровня обороноспособности и безопасности государства, осуществляемое на контрактной основе по итогам проведения открытых или закрытых торгов, конкурсов, аукционов.

Государственными заказчиками на закупку продукции для оборонных нужд являются организации, определяемые Правительством РФ. Такими организациями выступают соответствующие органы исполнительной власти, федеральные казенные предприятия и государственные учреждения.

Содержание Г.о.з. и объемы его финансирования из федерального бюджета предусматриваются федеральными целевыми программами и законом о федеральном бюджете на соответствующий период. Для решения особо важных задач оборонного характера федеральным целевым программам может присваиваться статус президентских программ.

Участниками торгов, конкурсов, аукционов могут быть предприятия, организации и учреждения независимо от формы собственности, расположенные на территории РФ. По результатам торгов, конкурса или аукциона государственный заказчик заключает с победителем государственный контракт на поставку продукции.

С учетом узкой специализации отдельных предприятий оборонной промышленности для привлечения их к выполнению Г.о.з. Правительство РФ может в необходимых случаях вводить для федеральных казенных предприятий режим обязательного заключения государственных контрактов на поставку продукции для федеральных государственных нужд. Оплата стоимости закупленной по Г.о.з. продукции может обеспечиваться гарантией, предоставленной Правительством РФ.

По важнейшим видам материально-технических ресурсов предприятиям-изготовителям этих ресурсов могут устанавливаться специальные квоты (государственное бронирование) по обязательной продаже указанных ресурсов государственным заказчикам и поставщикам. Перечень и объемы таких ресурсов устанавливаются Правительством РФ.

Государственный контракт определяет права и обязанности государственного заказчика и поставщика по выполнению Г.о.з. и регулирует отношения сторон. Особенность государственных контрактов на основании Г.о.з. – включение условий о контроле со стороны государственного заказчика или государственной контролирующей организации (военного представителя, приемщика) за ходом и результатами работ, об оказании консультативной и иной помощи поставщику без вмешательства в его оперативно-хозяйственную деятельность.

*Пугинский Б.И.*

## **Государственный секретарь**

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ СЕКРЕТАРЬ – в ряде государств Европы и Америки название высших государственных чиновников. Например, в США Г.с. – руководитель Государственного департамента (внешнеполитического ведомства) США; в Великобритании Г.с. именуются главы некоторых ведомств – внутренних дел, обороны, по делам Шотландии и т. д. В Бельгии Г.с. являются фактически заместителями министров. В Мексике и

некоторых других странах Латинской Америки Г.с. называются министры.

В Российской Империи с 1810 г. – начальник Государственной канцелярии, органа делопроизводства Государственного совета.

В РФ пост Г.с. по отдельным вопросам (по правовым вопросам, по связям с общественными организациями и др.) существовал в 1991–1992 гг.

## **Государственный служащий**

**ГОСУДАРСТВЕННЫЙ СЛУЖАЩИЙ** – гражданин РФ, исполняющий в порядке, установленном законом, обязанности по государственной должности государственной службы за денежное вознаграждение, выплачиваемое за счет средств федерального бюджета или средств бюджета соответствующего субъекта РФ (ФЗ РФ от 31 июля 1995 г. № 119-ФЗ "Об основах государственной службы Российской Федерации").

На Г.с. распространяется действие законодательства о труде, за изъятиями, установленными законодательством о государственной службе.

На Г.с. возлагаются обязанности:

– осуществлять полномочия в пределах предоставленных прав и в соответствии с должностными обязанностями;

– исполнять приказы, распоряжения и указания вышестоящих в порядке подчиненности руководителей, изданные в пределах их должностных полномочий, за исключением явно незаконных;

– поддерживать уровень квалификации, достаточный для исполнения должностных полномочий;

– соблюдать нормы служебной этики и установленный служебный распорядок;

– не совершать действий, затрудняющих работу органов государственной власти, а также приводящих к подрыву авторитета государственной службы.

Кроме того, на Г.с. возлагается обязанность сохранять государственную, служебную или иную охраняемую законом тайну как в период исполнения служебных обязанностей, так и после прекращения государственно-служебных отношений. Они обязаны сохранять в тайне ставшие им известными в связи с выполнением служебных обязанностей сведения, касающиеся частной жизни, чести и достоинства граждан.

Г.с. при прекращении государственной службы обязаны сдать в установленном порядке все документы, содержащие служебную информацию, и не могут использовать сведения, составляющие государственную, служебную информацию, а также государственную, служебную или иную охраняемую законом тайну.

Г.с. запрещается занимать другую должность в государственных органах, органах местного самоуправления, на предприятиях, учреждениях, организациях и общественных объединениях, выполнять любую оплачиваемую работу, кроме научной, преподавательской и иной творческой деятельности; заниматься предпринимательской деятельностью лично или через доверенных лиц, быть представителем по делам третьих лиц в государственных органах, в которых они состоят на службе либо которые им непосредственно подчинены или подконтрольны.

Г.с. не вправе использовать в неслужебных целях средства материально-технического, информационного обеспечения, другое государственное имущество и служебную информацию; получать гонорары за публикации и выступления в качестве Г.с., вознаграждения от физических и юридических лиц в любой форме (подарки, денежные суммы, ссуды, услуги, оплата отдыха и развлечений, транспортных расходов и иных вознаграждений) в связи с исполнением должностных обязанностей как в период службы, так и после выхода на пенсию.

Г.с. запрещается принимать без разрешения Президента РФ награды, почетные и специальные звания иностранных государств, международных и иностранных организаций, выезжать в служебные командировки за границу за счет физических или юридических лиц,

кроме случаев, предусмотренных Законом "Об основах государственной службы Российской Федерации".

Г.с. запрещается принимать участие в забастовках, использовать свое служебное положение в интересах политических партий, общественных, в том числе религиозных объединений, для пропаганды отношения к ним.

Г.с. обязаны ежегодно представлять в органы государственной налоговой службы сведения о получаемых ими доходах и имуществе, принадлежащем им, передавать в доверительное управление под гарантию государства на время прохождения государственной службы доли (пакеты акций) в уставном капитале коммерческих организаций.

Г.с. имеют право на:

- ознакомление с документами, определяющими их права и обязанности, критерии качества служебной деятельности и условия продвижения по службе, условия организационно-технического характера;

- получение информации, необходимой для исполнения должностных обязанностей;
- посещение в установленном порядке предприятий, учреждений и организаций для исполнения обязанностей по службе;

- участие в принятии управленческих решений в объеме должностных обязанностей;
- продвижение по службе, участие в конкурсах на замещение вакантной государственной должности государственной службы;

- переподготовку и повышение квалификации;

- ознакомление с материалами их личных дел;

- пенсионное обеспечение;

- объединение в профессиональные союзы (ассоциации);

- служебное расследование для опровержения сведений, порочащих их честь и достоинство;

- внесение в любые инстанции предложений по совершенствованию государственной службы.

Г.с. предоставляется право обращения в соответствующие государственные органы или в суд по вопросам прохождения ими государственной службы.

*Колодкин Л.М.*

## **Государственный Совет**

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ СОВЕТ – 1) высшее законосовещательное учреждение Российской Империи в 1810–1906 гг. В 1906 г. в связи с созданием Государственной думы (ГД) преобразован в верхнюю палату российского парламента. К этому времени половину Г.с. составляли выборные члены, половину – назначаемые императором. В избираемую часть Совета входили представители от духовенства, Академии наук и университетов, от земских собраний, дворянских обществ, от торговли и промышленности (всего 98 членов). Такое же число членов (включая председателя и вице-председателя Г.с.) ежегодно назначалось императором во вторую часть Совета из высших государственных сановников. Одно и то же лицо не могло одновременно быть членом Г.с. и ГД. Все выборные члены Г.с. избирались на 9-летний срок, причем через каждые 3 года треть каждого разряда подвергалась ротации. Г.с. имел равные с ГД законодательные права.

2) В некоторых зарубежных государствах (Франция, Испания, Бельгия, Нидерланды, Люксембург, Эквадор, Греция, Колумбия) – одно из центральных государственных учреждений, являющееся либо высшим органом административной юстиции, либо органом конституционного контроля, либо консультативным органом при главе государства. Так, во Франции Г.с. возглавляет систему административной юстиции и одновременно является органом государственного управления – консультативным учреждением при правительстве. В составе Г.с. имеется секция по рассмотрению споров (в ней около 30 членов Г.с.), в свою

очередь состоящая из 9 подсекций. В них от имени Г.с. рассматриваются кассационные и апелляционные жалобы на решения нижестоящих органов административной юстиции. Секция Г.с. рассматривает по первой инстанции жалобы на президентские и правительственные декреты, на акты, изданные министрами либо исходящие от организаций общенационального значения, в том числе профсоюзов.

3) В Швеции, Норвегии, Финляндии, КНР, Республике Корея, части кантонов Швейцарии – официальное наименование правительства.

4) В Республике Дагестан в составе РФ Г.с. – коллегиальный орган, выполняющий функции главы государства. Г.с. формируется не парламентом, а специально созываемым для этого органом – Конституционным Собранием. В состав Г.с. (насчитывающего 14 членов) не может входить более одного представителя одной и той же национальности.

В Удмуртской Республике в составе РФ – высший представительный законодательный и контрольный орган.

## **Государственный строй**

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ СТРОЙ – понятие, используемое в конституционном праве чаще всего в широком смысле: охватывает отраженные в конституции основы устройства общества и государства, характер политических отношений и организацию власти в данной стране, главные черты социальных и экономических отношений (в особенности формы собственности и организации хозяйствования), статуса личности, внутреннюю структуру государства, систему органов государственной власти, а также основы местного самоуправления (если оно провозглашено в государстве).

Понятие Г.с. можно считать тождественным понятию конституционный строй. Но понятие Г.с. шире, чем понятие государственное устройство, и охватывает его.

## **Государство**

ГОСУДАРСТВО – основной институт политической системы современного общества и важнейшая форма его организации. Главное назначение Г. заключается в организации политической власти и управлении обществом.

Любое Г. выражает и защищает интересы всего общества и интересы правящих кругов.

Г. обладает признаками и чертами, отличающими его как от догосударственной (первобытнообщинной) организации общества, так и от существующих наряду с ним негосударственных (партийных, общественных и пр.) организаций.

Наиболее характерные черты Г.:

а) наличие выделенного из общества и нередко стоящего над ним аппарата власти и управления. Он состоит из особого слоя людей, основным занятием которых является выполнение властных и управленческих функций. Они не производят непосредственно ни материальных, ни духовных благ, а лишь управляют. Свои должности эти люди занимают путем избрания, назначения, наследования или замещения. Основными составными частями этого аппарата являются органы государственной власти, органы управления, суда, прокуратуры и др. Низшим звеном аппарата служит государственный орган;

б) наличие наряду с аппаратом власти и управления аппарата принуждения. Он состоит из особых отрядов вооруженных людей – армии, полиции, разведки, контрразведки, а также в виде всякого рода принудительных учреждений (тюрьмы, лагеря и т. п.). Аппарат управления вместе с особыми отрядами вооруженных людей называют публичной властью, придавая ей первостепенное значение;

в) разделение населения по территориальным единицам. В отличие от родового строя, где общественная власть распространялась на людей по кровнородственному признаку, в зависимости от их принадлежности к тому или иному роду, фратрии, племени или союзу племен, при государственном строе власть распространяется на них в зависимости от



территории их проживания. Жители, проживающие на территории Г., независимо от производственных связей являются либо гражданами (в условиях республики), либо подданными (в условиях монархии), либо лицами без гражданства или иностранцами, подпадающими под юрисдикцию Г., под действие его законов;

г) вся территория Г. разбивается на ряд административно-территориальных единиц. В разных странах они называются по-разному: округа, провинции, области, края, дистрикты, графства, районы и т. д. Но назначение их и функции едины – организация государственной власти и управления на занимаемой ими территории;

д) суверенитет. Он означает, во-первых, верховенство государственной власти внутри страны. А во-вторых, независимость ее на международной арене. В суверенитете находит свое политическое и юридическое выражение полновластие Г. В нем же выражается способность Г., независимо от других Г., формировать и проводить в жизнь свою внутреннюю и внешнюю политику. В мире всегда существовали и существуют Г. с формальным или ограниченным суверенитетом. Формальным суверенитетом считается тогда, когда он юридически и политически провозглашается, а фактически в силу распространения влияния других Г., диктующих свою волю, не осуществляется. Частичное ограничение суверенитета может быть принудительным и добровольным. Принудительное ограничение суверенитета может иметь место, например, по отношению к побежденному в войне Г. со стороны государств-победителей. Добровольное ограничение суверенитета допускается самим Г. по взаимной договоренности с другими Г., например, ради достижения определенных, общих для них целей. Добровольность ограничения суверенитета наблюдается также, когда Г. объединяются в федерацию и передают часть своих суверенных прав федерации;

е) займы и налоги. Первоначально они необходимы были лишь для того, чтобы содержать армию, полицию и другие принудительные органы, а также государственный аппарат. Позднее они стали использоваться и на осуществляемые Г. различные программы: образовательные, медицинские, культурные, воспитательные и иные;

ж) каждое Г. выделяется своими символами, атрибутами (гимн, флаг и др.).

История Г. и теория его происхождения. Г. представляет собой социальное явление, ограниченное определенными историческими рамками. Возникает оно в результате замены кровнородственных связей обменными. Племенные отношения превращаются в общественные, а первобытное общество – в цивилизацию.

По историческим типам государственно-правовые системы делятся на первичные и развитые. К первому типу относятся Г. возникшие вследствие разложения первобытнообщинного строя:

- деспотии, сложившиеся в древности на Востоке (Египет);
- рабовладельческие Г. Средиземноморья (Римская империя, древнегреческие полисы – Афины, Спарта);
- феодальные государственные образования (Азия, Европа, в том числе Киевская Русь).

На смену им приходят развитые типы государственно-правовых систем – капитализм со свойственными ему формами организации общества. Марксистско-ленинская теория XX в. добавляет сюда еще один исторический тип – "социалистическое Г."

В первых известных истории цивилизованных обществах – Египте, Древнем Вавилоне – Г. существовали уже к III в. до н. э. Рабовладение в них не играло существенной роли. Хотя развитию рабства (например, в Египте) способствовали многочисленные войны. Привилегированным положением в раннегосударственных образованиях пользовались, как правило, жреческое и воинское сословия. Земля в основном рассматривалась как государственная собственность.

В общественном строе многих ранних Г. (в частности, городов – Г. Древнего Вавилона) долгое время сохранялись пережитки родоплеменной организации, существенно ограничивавшие власть правителя: совет старейшин и народное собрание избирали главу Г., контролировали его деятельность, осуществляли суд и управление общественным

имуществом. Такой способ организации Г. в фактически бесклассовом обществе К. Маркс и Ф. Энгельс назвали "азиатским способом производства", рассматривая его как один из вариантов возникновения Г.

Процесс образования Г. у многих народов был тесно связан с завоевательной политикой и объективной необходимостью спешного создания государственного аппарата для управления покоренными народами (Древний Китай, раннегерманское Г.).

Складывание развитой рабовладельческой системы отождествляется прежде всего с Г. Древней Греции (X в. до н. э. – III в. н. э.) и Рима (с VIII в. до н. э.). Эпоха классической Греции приходится на VI–IV вв. до н. э., а римское Г. наибольшего расцвета достигло в период Империи (I в. до н. э. – I в. н. э.).

Средневековая история Г. Центральной Европы начинается фактически с VII–VIII вв. н. э., поскольку главным образом в этот период здесь происходит формирование централизованных феодальных Г. (Франция, Италия, германские королевства и др.). Складывание первого государственного образования у восточнославянских народов (Киевская Русь) традиционно связывается с именами варяжского конунга Рюрика (IX в.) и его преемника князя Олега. В XII в. образовалось русское централизованное Г.

В эпоху нового времени, начало которой положила Английская буржуазная революция 1640–1653 гг., происходит превращение феодальных государств в буржуазные, капиталистические. В Европе этот процесс закончился в XX в. В 1917 г. на месте Российской Империи возникло первое социалистическое Г. К концу 70-х гг. число таких Г. достигло 15. После демократических преобразований конца 80-х – начала 90-х гг. сохраняются только 4 социалистических Г. (КНР, Вьетнам, КНДР, Куба).

В теории Г. и права существует множество разнообразных концепций происхождения Г.

Авторы естественно-правовой теории (Г. Гоббс, П. Гольбах, Д. Дидро, Ж.-Ж. Руссо) считали, что Г. предшествует естественное состояние человека, а само оно – результат юридического акта, своеобразного "общественного договора", положившего конец "войне всех против всех". Г. в их трактовке – порождение воли народа, изобретение человеческого разума.

Органическая теория возникновения Г. (Платон, Аристотель) исходит из того, что общество и Г. – единое целое, социальный организм, действующий по аналогии с человеческим. Поэтому изолированное существование человека вне Г. невозможно. По мнению одного из последователей этой теории Спенсера, Г. появляется одновременно со своими составными частями – людьми и будет существовать до тех пор, пока существует человеческое общество. Государственная власть в данном случае трактуется как господство целого над своими составными частями, ее цель – обеспечение благополучия всего народа.

Классовый подход в определении Г. привнесли К. Маркс, Ф. Энгельс, В. Ленин. Г., по их определению, – результат борьбы классов, возникающих в ходе общественного разделения труда, формирования семьи и частной собственности, распада кровнородственных связей. "Самой чистой", классической формой возникновения Г. Энгельс, например, считал Афины в Древней Греции, где оно появилось "непосредственно из классовых противоречий". Первостепенное значение классики марксизма придавали насильственной стороне государственной власти – классовой диктатуре, смена которой означает смену отношений собственности и, следовательно, социально-экономической формации. Основная функция Г. – закрепление и охрана экономических и политических условий существования определенного класса. Отсюда трактовка Г. как машины для поддержания господства одного класса над другим.

Марксистская теория выделяет четыре основных типа Г. в зависимости от форм господствующей в них собственности: рабовладельческое, феодальное, буржуазное (капиталистическое) и социалистическое. Кроме того, Маркс и Энгельс рассматривают Г. так называемого "азиатского способа производства", которые по своим признакам не соответствуют определению классового Г.

Для рабовладельческой социально-экономической формации, в соответствии с теорией марксизма, характерно наличие двух основных классов общества – бесправных рабов и рабовладельцев, в собственности которых находятся все средства производства, включая самих рабов.

Феодальное общество характеризуется сосуществованием господствующего класса феодалов, в руках которых находится основное средство производства – земля, и класса крестьянства, лично зависимого от своих сеньоров (феодалов).

Основные классы капиталистического общества – пролетариат и буржуазия. Рабочие (пролетариат) лично свободны, но они лишены собственности на средства производства и вынуждены продавать свою рабочую силу капиталистам. Теорию Маркса о капиталистическом способе производства Ленин дополнил учением об империализме как высшей и последней стадии капитализма. Империализм в соответствии с ленинской теорией посредством концентрации и монополизации производства и капитала обеспечивает благоприятные экономические условия для обобществления средств производства и перехода к строительству социализма.

Социалистическое общество в соответствии с теорией марксизма-ленинизма – это первый этап становления коммунистической формации, своеобразный переходный период, цель которого – уничтожение классов. В отличие от всех предшествующих этапов развития классового общества он исключает эксплуатацию человека человеком, поскольку средства производства в нем "принадлежат трудящимся", т. е. находятся в общенародной собственности и потому служат для удовлетворения потребностей всех членов общества в соответствии с принципом "от каждого – по способностям, каждому – по труду".

Делая упор на роль классов в возникновении Г., Маркс и Энгельс оставляли как бы "за рамками теории" ими же самими описанный "азиатский способ производства", который, по сути дела, представляет собой альтернативный классовому способ становления Г. Кроме того, в некоторых ранних Г. критерий отношения к собственности (средствам производства) не играл существенной роли в процессе социальной дифференциации. Так, в Древней Индии общество делилось не на классы, а на касты, которые и определяли положение человека на социальной лестнице, независимо от степени его богатства.

Классовая теория не применима и ко многим современным постиндустриальным обществам, в которых нет классов в марксистском понимании, но существует сложная социальная структура: социальный статус человека в них определяется не столько его отношением к средствам производства, сколько его местом в системе производства и распределения.

Ленинское учение об империализме – кануне социалистической революции и социализме как первой стадии коммунистической формации также не выдержало испытания временем. Во-первых, закончилась крахом попытка перескочить через закономерные этапы исторического развития и превратить "слабое звено в цепи империализма" в "общество всеобщего благоденствия". Во-вторых, весь период социализма, по представлениям Ленина, должен быть периодом диктатуры пролетариата, т. е. периодом жесточайшей классовой борьбы и террора, что само по себе абсурдно с точки зрения "всеобщего блага". В-третьих, социализм как форма организации общественных отношений, безусловно, мог бы проявить известную жизнеспособность, если бы возник как результат эволюционного, а не агрессивно-революционного пути развития общественных отношений.

Наконец, как показывает история, цивилизованное индустриальное общество в состоянии породить новые эволюционные формы Г., которые будут существенно отличаться от известного нам социализма. Как справедливо замечает российский ученый В.А. Четвернин, "по мере формирования постиндустриального общества организованное насилие все больше отходит на дальний план, а на передний выдвигается общесоциальная деятельность государства: социальные противоречия утрачивают остроту, само государство устанавливает рамки для цивилизованного разрешения конфликтов между социальными группами, выступая не только как гарант права сильных, но и как защитник интересов

слабых".

В определенной степени позиции марксизма нашли отражение в концепции, связывающей возникновение частной собственности, классов и Г. с проявлением внутреннего и внешнего насилия одной части общества над другой. Эта концепция получила название теории насилия. Ее создатели (Е. Дюринг, Л. Гумилович, К. Каутский) утверждали, что Г., возникшее в результате непосредственного политического действия, останется аппаратом угнетения до тех пор, пока не сотрутся юридические различия между победителями и побежденными.

Следует упомянуть также о взглядах немецкого социолога и философа М. Вебера (1864–1920), утверждавшего, что Г. не только обладает монополией на физическое насилие, но и является единственным источником «права» на насилие. Капитализм – с его рациональной религией (протестантизмом), рациональным производством и т. п. – Вебер считал наиболее разумным и жизнеспособным способом организации экономики.

Автор психологической теории возникновения Г. российско-польский социолог Л. Петражицкий определял общество и Г. как совокупность психологического взаимодействия людей и их объединений. Суть данной теории состоит в утверждении, что человек испытывает психологическую потребность жить в рамках организованного сообщества и принимать участие в коллективном производстве. Возникновение Г. в этом случае – следствие психологического развития человека, становления своеобразных "правовых эмоций".

От понятия "исторические типы Г." следует отличать понятия "формы организации государственной власти" (монархия, республика) и "политический режим Г." (парламентский, фашистский, тоталитарный и т. п.).

Г. в конституционном праве понимается как социально-политическая организация, действующая на определенной территории и обладающая на ней высшей властью. В зависимости от формы государственного устройства Г. может выступать как единое целое (унитарное Г.) либо как совокупность частично суверенных Г. составляющих вместе суверенное Г. - федерацию.

Конституционный статус (характеристика) Г. - наиболее концентрированное выражение принципов, на которых, по воле конституционного законодателя, должно зиждиться данное Г. Как правило, характеристика Г. содержится в первой статье конституции и включает в себя такие определения (или некоторые из них), как «независимое», "суверенное", «демократическое», "правовое", «унитарное» ("федеративное"), «социальное», "светское", "единое и неделимое", а также указание на форму правления ("республика"). Например, "Российская Федерация – Россия есть демократическое федеративное правовое государство с республиканской формой правления" (п. 1 ст. 1 Конституции РФ) или "Кыргызская Республика (Кыргызстан) – суверенная, унитарная, демократическая Республика, построенная на началах правового, светского государства" (п. 1 ст. 1 Конституции Кыргызстана). Содержание названных характеристик (принципов Г.) раскрывается более или менее подробно в тексте конституции и иных конституционно-правовых актах, а также в конституционно-правовой и общеправовой теории (см. Правовое государство. Светское государство, Социальное государство, Федерализм).

Конституционная характеристика Г. при всей ее лаконичности и кажущейся на первый взгляд стандартности на самом деле расставляет весьма существенные акценты, отражающие специфику данного Г. Так, в странах, где есть проблемы с территориальной целостностью (Молдова, Грузия и др.), определение Г. включает в себя указание на "единство и неделимость" или нечто аналогичное.

В конкретных правовых отношениях Г. выступает как совокупность официальных органов власти (правительство, парламент, суды и др.), действующих в масштабе страны или субъекта федерации либо пользующегося законодательной автономией территориального сообщества (например, область в Италии) с местными агентами (представителями) этих

органов (префектурами, комиссарами и т. п.).

Г. в международном праве. Г. - первичный и основной субъект международного права, а также участник международных отношений. Г. представляет сочетание трех элементов: определенной территории, населения, на ней проживающего, и политической организации (власти). Основное качество Г., характеризующее его как субъекта международного права, – государственный суверенитет.

Первичность Г. как субъектов международного права выражается в том, что никто не создает их в качестве таковых, они существуют как объективная историческая реальность. С другой стороны, Г. сами могут создавать производные субъекты международного права – международные организации. Как первичный субъект Г. обладает универсальной международной правоспособностью. Именно Г. вырабатывают нормы международного права, устанавливают ответственность за их нарушение, определяют международный правопорядок и функционирование международных организаций. Эти возможности Г. ничем не ограничены, кроме как ими же созданными принципами и нормами международного права.

Современная доктрина международного права выделяет следующие основные права Г.: право на независимость и свободное осуществление всех своих законных прав, на осуществление юрисдикции над своей территорией и над всеми лицами и вещами, находящимися в ее пределах, с соблюдением признанных иммунитетов, равноправие с другим Г., право на индивидуальную и коллективную самооборону против вооруженного нападения.

Основные обязанности Г.:

– воздерживаться от вмешательства во внутренние и внешние дела другого Г., уважать права человека, устанавливать на своей территории такие условия, которые бы не угрожали международному миру;

– решать свои споры с другим Г. мирными средствами;

– воздерживаться от угрозы силой или ее применения против территориальной целостности и политической независимости другого Г., или иным образом, несовместимым с международным правом;

– воздерживаться от оказания помощи другому Г., которое нарушает предыдущую обязанность или против которого ООН принимает меры предупреждения или принуждения;

– добросовестно выполнять свои международные обязательства. Для международного права определенное значение имеет деление Г. на простые (унитарные) и сложные (федерации).

Г. - субъект гражданского права, один из видов участников гражданских правоотношений. В этих правоотношениях обладает особой целевой правоспособностью, которая в чем-то шире, а в чем-то уже, чем у физических или юридических лиц. Некоторые права могут принадлежать только Г., например приобретать имущество умерших, не имеющих наследников, или выпускать государственные ценные бумаги. В отличие от других субъектов гражданского права может иметь в собственности любое имущество, в том числе и исключенное из гражданского оборота. В то же время Г. не вправе, например, передавать имущество по наследству, иметь свое фирменное наименование. Государственные органы не могут быть участниками полных товариществ и полными товарищами в товариществах на вере. Они не вправе выступать участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществах на вере, если иное не установлено законом. Помимо количественных имеются и качественные различия. Г. участвует в гражданском обороте не в своих частных интересах, а в целях наиболее эффективного отправления публичной власти. Отличительное свойство Г. как субъекта гражданских правоотношений – его суверенность (т.е. неподвластность кому бы то ни было). С этим свойством связан, например, иммунитет Г. во внешнеторговом обороте (см. Иммунитет государства).

Г. выступает стороной широкого круга обязательственных отношений. Г. широко участвует в заемно-кредитных отношениях, при этом оно определяет механизм

заимствований и обязанности государственных органов по обслуживанию внутреннего и внешнего долга. Г. может быть стороной в обязательствах, возникающих вследствие причинения вреда, взыскивать причиненный вредом ущерб и отвечать за причиненный вред.

Г. как таковое неспособно своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, а также создавать и исполнять обязанности. От его имени действуют органы государственной власти в рамках их компетенции, а также по их поручению государственные органы, юридические лица и граждане.

Лит.:

*Вебер М.* Избранные произведения. М., 1960;

Всеобщая история государства и права. М., 1994;

*Четвернин В.А.* Демократическое конституционное государство: введение в историю. М., 1993.

*Додонов В.Н., Жуковская Н.Г., Марченко М.И.*

## **Государство (страна) происхождения товара**

ГОСУДАРСТВО (страна) ПРОИСХОЖДЕНИЯ ТОВАРА – государство, где товары были полностью произведены или подвергнуты достаточной переработке или обработке. От Г.п.т. зависят размеры таможенных платежей. Например, в отношении товаров, происходящих из наименее развитых и развивающихся стран, предоставляются таможенные преференции – на этот счет имеются соответствующие международные соглашения. Полностью произведенными в данном государстве являются:

– полезные ископаемые, добытые на его территории, в ее территориальных водах, континентальном шельфе, морских недрах;

– живые животные, родившиеся в нем, и растительная продукция, выращенная и собранная в нем;

– продукция, полученная или произведенная от живых животных, продукция различных промыслов;

– вторичное сырье и отходы производственных и иных операций, осуществляемых в этом государстве, а также продукция высоких технологий, полученная в открытом космосе на космических судах данной страны, и все другие товары, произведенные в данном государстве из вышеперечисленной продукции.

В отношении товаров, происходящих из стран-участниц СНГ, также предоставляются тарифные преференции.

Достаточность переработки определяется с помощью критериев, свидетельствующих, по существу, о создании продукции нового качества, т. е. с характеристиками, существенно отличающимися ее от исходных составляющих. Таможенные органы вправе требовать представление сертификата о происхождении товара. На определенные товары предоставление сертификата обязательно:

– происходящие из стран, которым РФ предоставляет тарифные преференции;

– ввоз которых определяется методами регулирования внешнеэкономической деятельности – квотами и т. д.

Сертификат представляется и в случаях, предусмотренных международными соглашениями, в которых участвует РФ;

– законодательством в области обеспечения и охраны жизненно важных интересов РФ – экологических и др.;

– когда в документах, представленных для таможенного контроля, отсутствуют сведения о происхождении товара.

*Диканова Т.А.*

## **Государство регистрации**

ГОСУДАРСТВО РЕГИСТРАЦИИ – государство, в официальный

реестр(регистр)которого занесены воздушные, морские и речные суда, космические объекты. В результате регистрации перечисленные объекты приобретают национальную принадлежность. Г.р. осуществляет свою юрисдикцию над ними.

## **Государство флага**

ГОСУДАРСТВО ФЛАГА – понятие, используемое в основном в международном морском праве для определения национальной принадлежности торговых судов и военных кораблей и отнесения их на этой основе под действие исключительной юрисдикции конкретного государства. Общий порядок в этой области впервые был закреплен Женевской конвенцией об открытом море 1958 г., п. 1 ст. 5 которой установил, что "каждое государство определяет условия предоставления своей национальности судам, регистрации судов на его территории и права плавать под его флагом. Суда имеют национальность того государства, под флагом которого они вправе плавать".

Данное положение было подтверждено Конвенцией по морскому праву 1982 г., где подчеркивается, что судно должно плавать под флагом только одного государства и, кроме исключительных случаев, "подчиняется его исключительной юрисдикции в открытом море". Конвенция устанавливает также, что во время своего плавания или стоянки в порту судно не может переменить флаг, а значит, и национальность, кроме случаев действительного перехода права собственности на него и (или) изменения его регистрации. Судно, плавающее под флагом двух или более государств, пользуясь ими по своему усмотрению, не вправе требовать признания ни одной из соответствующих национальностей другими государствами и может быть приравнено к судам, не имеющим национальности.

Требование к судам иметь определенную национальность и носить флаг только одного государства – основное и важнейшее средство обеспечения международного правопорядка в открытом море, поскольку таким образом может на деле осуществляться контроль за соответствием судов многообразным стандартам, соблюдением ими существующих обычаев, общепризнанных требований, закрепленных в принципах и нормах международного права, в двусторонних и многосторонних соглашениях. Некоторые шаги по закреплению обязанности государств осуществлять над судами их национальности свои юрисдикцию и контроль сделаны в Конвенции 1982 г., ст. 94 которой дает расшифровку мер, направленных на обеспечение данной обязанности.

Дальнейшая детализация обязанностей Г.ф. по отношению к судам его национальности содержится в Конвенции ООН о регистрации судов 1986 г.

*Волосов М.Е.*

## **Грабеж**

ГРАБЕЖ – в уголовном праве РФ открытое хищение чужого имущества, совершаемое без насилия или с насилием, не опасным для жизни и здоровья (ст. 161 УК). Открытый характер способа действия при Г. заключается в том, что виновный сознает, что совершает хищение в присутствии потерпевшего или других (посторонних) лиц, которые понимают характер его преступных действий. Ненасильственный Г. обладает повышенной опасностью по сравнению с кражей, так как грабитель, игнорируя мнение окружающих, проявляет дерзкую готовность преодолеть возможное сопротивление с их стороны. Если виновный сознает, что присутствующие не видят противоправного характера его действий, и изымает имущество в расчете на это, такая форма хищения является кражей.

Хищение, начатое как кража, но обнаруженное потерпевшим или другими лицами до полного завладения имуществом и, невзирая на это, продолженное с целью завладения имуществом или его удержания, при осознании виновным открытого характера изъятия имущества, перерастает в Г.

Г. характеризуется всеми признаками хищения. Он совершается с прямым умыслом и

корыстной целью. Захват или отобрание имущества с иной целью (с целью временного использования или уничтожения, с целью реализации действительного или предполагаемого права и т. п.) может содержать в себе признаки других составов преступлений в зависимости от обстоятельств их совершения (хулиганство, уничтожение имущества, самоуправство).

Оконченным преступлением Г. является с момента завладения имуществом.

Квалифицированный и особо квалифицированный виды Г. образуются в основном за счет признаков, общих для всех форм хищения, и в частности для кражи.

Специфический квалифицирующий признак – лишь совершение Г. с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия. Применение насилия как средства завладения чужим имуществом или средства его удержания повышает общественную опасность Г. Насильственный Г. посягает сразу на два охраняемых законом объекта – отношения собственности и личность потерпевшего.

Под насилием, не опасным для жизни или здоровья, следует понимать побои, причинение другой физической боли либо действия, ограничивающие свободу, если это не создавало опасности для жизни или здоровья.

Способом насилия при Г. является приведение потерпевшего в беспомощное состояние путем применения одурманивающих веществ, не представляющих опасности для жизни или здоровья.

Насильственный Г. отличается от разбоя тем, что для последнего характерно применение насилия, опасного для жизни или здоровья, или угроза применения такого насилия.

Уголовная ответственность за Г. установлена с 14-летнего возраста.

*Минская В.С.*

## Гражданин

ГРАЖДАНИН – 1) в конституционном и международном праве лицо, принадлежащее на правовой основе к определенному государству. Г. надел. правами, свободами и обременен обязанностями. По своему правовому положению Г. конкретного государства отличаются от иностранных Г. и лиц без гражданства, находящихся на территории этого государства. В частности, только Г. принадлежат политические права и свободы.

2) В гражданском праве субъект гражданского права, один из видов участников гражданских правоотношений. Способность иметь гражданские права и нести обязанности (гражданская правоспособность) признается в равной мере за всеми Г. Правоспособность Г. возникает в момент его рождения и прекращается смертью.

Г. могут:

- иметь имущество на праве собственности;
- наследовать и завещать имущество;
- заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью;
- создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами;
- совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах;
- избирать место жительства;
- иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности;
- иметь иные имущественные и личные неимущественные права (см. также *Имя гражданина, Дееспособность гражданина* ).

## Гражданская оборона

ГРАЖДАНСКАЯ ОБОРОНА – составная часть системы общегосударственных



оборонных мероприятий, проводимых в мирное и военное время в целях защиты гражданского населения и народнохозяйственных объектов от опасностей, возникающих при военных действиях, а также для выполнения спасательных и неотложных аварийно-восстановительных работ в зонах катастрофического бедствия. Задачи и организация Г.о. определяются ФЗ РФ от 12 февраля 1998 г. № 28-ФЗ "О гражданской обороне". Для выполнения поставленных задач созданы войска Г.о.

Наряду с национальным законодательством Г.о. регулируется нормами Дополнительного протокола I к Женевским конвенциям о защите жертв войны 1949 г.

Задачами Г.о. являются:

- оповещение и эвакуация гражданского населения;
- предоставление убежищ и их устройство;
- проведение мероприятий по светомаскировке;
- спасательные работы;
- медицинское обслуживание, включая первую помощь, а также религиозная помощь;
- борьба с пожарами;
- обнаружение и обозначение опасных районов;
- обеззараживание и другие подобные меры защиты;
- срочное предоставление крова и снабжение;
- срочная помощь в восстановлении и поддержании порядка в районах бедствия;
- срочное восстановление необходимых коммунальных служб;
- срочное захоронение трупов;
- помощь в сохранении объектов, существенно необходимых для выживания.

Лица, входящие в состав войск Г.о. и служащие в организациях Г.о., если они захватываются противником, являются военнопленными.

*Шатинский В.И.*

## **Гражданские (личные) права**

ГРАЖДАНСКИЕ (личные) ПРАВА – совокупность естественных и неотчуждаемых основополагающих прав и свобод, принадлежащих человеку от рождения и не зависящих от его принадлежности к конкретному государству. Эти права и свободы составляют основу правового статуса человека. Г.п. нередко именуют также личными правами. Международные акты (например, Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 г.) и конституции обычно относят к Г.п. следующие: право на жизнь, право на свободу, физическую целостность и личную неприкосновенность, право не подвергаться пыткам или жестокому, унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию, право на защиту чести и доброго имени, право на свободное передвижение и свободный выбор места жительства, право покинуть собственную страну и свободно в нее возвращаться, право на судебную защиту и правосудие, право человека на признание его прав и свобод в любой стране мира, право на свободу мысли, совести и религии, свободу слова и иного выражения, право свободно определять свою национальную принадлежность и пользоваться родным языком и некоторые другие права. В РФ Г.п. гарантируются ст. 20–29 Конституции РФ.

## **Гражданский иск**

ГРАЖДАНСКИЙ ИСК – в уголовном процессе требование гражданина или юридического лица о возмещении материального (имущественного) ущерба, непосредственно причиненного преступлением, предъявленное обвиняемому или иным лицам, несущим за действия обвиняемого материальную ответственность, и рассматриваемое совместно с уголовным делом.

В соответствии с законом лицо, понесшее материальный ущерб от преступления, может предъявить Г.и. Такое требование вправе предъявить (или поддержать предъявленный

Г.и.) и прокурор, если этого требует охрана прав граждан, государственных или общественных интересов. Если Г.и. не заявлен, суд по собственной инициативе может разрешить вопрос о возмещении материального ущерба, причиненного преступлением.

Основанием для предъявления Г.и. является причинение материального ущерба непосредственно преступлением или общественно-опасным деянием. Потерпевший вправе предъявить Г.и. и о компенсации морального вреда при производстве по уголовному делу. В случае причинения ущерба совместными действиями нескольких обвиняемых Г.и. в уголовном деле может быть предъявлен к ним как соотвечникам по иску при условии, что все они являются обвиняемыми не только по одному делу, но и за совершение одного преступления и их действия связаны общими намерениями.

Доказывание оснований и размеров Г.и. в уголовном деле производится по правилам, установленным уголовно-процессуальным законодательством. Г.и. может быть заявлен с момента возбуждения уголовного дела до начала судебного следствия, если этот иск уже не рассматривался в порядке гражданского судопроизводства. Иск предъявляется путем подачи искового заявления в орган дознания, следователю или в суд, в производстве которых находится уголовное дело. О признании гражданским истцом или об отказе в этом орган дознания, следователь или судья выносят постановление, суд – определение. Если по закону материальную ответственность по Г.и. несет не обвиняемый, а другое лицо (например, законный представитель за действия несовершеннолетнего, владелец источника повышенной опасности за действия, управляющего им работника), оно привлекается для участия в уголовном деле в качестве гражданского ответчика.

Г.и. обеспечивается органами, осуществляющими производство по уголовному делу, путем ареста имущества обвиняемого или лиц, несущих по закону материальную ответственность за его действия, или иных лиц, у которых находится имущество, приобретенное преступным путем. Г.и. в уголовном деле освобождается от государственной пошлины.

Решение по существу Г.и. принимается судом по результатам судебного разбирательства и отражается в приговоре. Признав подсудимого виновным в совершении преступления, суд в зависимости от доказанности оснований и размера Г.и. удовлетворяет его полностью или частично или отказывает в нем, если установлено, что совершенное преступление не причинило материального ущерба. В исключительных случаях при невозможности произвести подобный расчет по Г.и. без отложения разбирательства дела суд вправе ограничиться признанием за гражданским истцом права на удовлетворение Г.и., а вопрос о его размерах передать на рассмотрение в порядке гражданского судопроизводства. При постановлении оправдательного приговора суд отказывает в удовлетворении Г.и., если не установлено событие преступления или не доказано участие подсудимого в его совершении: если же в действиях подсудимого не установлено состава преступления, суд оставляет Г.и. без рассмотрения и гражданский истец вправе предъявить его вновь в порядке гражданского судопроизводства. При неявке гражданского истца или его представителя суд оставляет Г.и. без рассмотрения: при этом за потерпевшим также сохраняется право на Г.и. в порядке гражданского судопроизводства. Неявка гражданского ответчика или его представителя не останавливает рассмотрение Г.и.

Рассмотрение уголовного дела и Г.и. одновременно с решением вопроса о виновности подсудимого и мере наказания за совершение преступления, причинившего материальный ущерб, призвано обеспечить защиту имущественных прав граждан, предприятий, учреждений, организаций и создает гарантии быстрого возмещения ущерба.

*Махова Т.М.*

## **Гражданский истец**

ГРАЖДАНСКИЙ ИСТЕЦ – в уголовном процессе физическое или юридическое лицо, предъявившее по уголовному делу требование о возмещении материального ущерба,

причиненного непосредственно преступлением, и признанное Г.и. постановлением органа дознания, следователя, прокурора, судьи, определением суда.

Признание лица Г.и. допускается и по инициативе прокурора, суда. Основаниями для признания физического или юридического лица Г.и. являются: наличие данных о событии преступления и то, что именно этим преступлением лицу непосредственно причинен реальный материальный ущерб. При отсутствии оснований выносится постановление (определение суда) об отказе в признании Г.и., о чем должно быть объявлено заявителю. Права Г.и. лицо приобретает после того, как гражданский иск предъявлен и оно признано Г.и. Лицо, признанное Г.и., становится участником уголовного процесса и осуществляет свои права лично или через представителя.

Г.и. имеет следующие права:

- представлять доказательства, подтверждающие основания, характер и размер гражданского иска;
- заявлять ходатайства;
- просить лицо, ведущее предварительное расследование и суд;
- принять меры обеспечения заявленного гражданского иска;
- знакомиться с материалами уголовного дела с момента окончания предварительного следствия;
- заявлять отводы;
- приносить жалобы на действия лиц, производящих дознание и предварительное следствие, прокурора, суда (судьи);
- участвовать в судебном разбирательстве и пользоваться всеми правами стороны в процессе;
- приносить жалобы на приговор и определения суда в, части, касающейся гражданского иска;
- участвовать в судебном заседании кассационной инстанции и давать свои объяснения по гражданскому иску.

Г.и. вправе изменить размер исковых требований, а также отказаться от иска. Он вправе поддерживать гражданский иск, несмотря на отказ прокурора от обвинения. Если Г.и. (физическое лицо) является одновременно потерпевшим, то он имеет также и обязанности являться по вызовам следователя и суда для дачи показаний.

Орган дознания, следователь, прокурор и суд обязаны не только разъяснить Г.и. его права, но и обеспечивать их реализацию на всех стадиях уголовного процесса.

Г.и. обязан представлять по требованию органов расследования суда имеющиеся в его распоряжении документы, связанные с предъявленным гражданским иском; выполнять вынесенные в соответствии с законом постановления следователя; соблюдать порядок судебного разбирательства.

*Махова Т.М.*

## **Гражданский кодекс (ГК)**

ГРАЖДАНСКИЙ КОДЕКС (ГК) – главный акт гражданского законодательства, нормы которого в единой системе регулируют всю совокупность гражданско-правовых отношений и определяют содержание всех других актов гражданского законодательства и гражданско-правовых норм, помещенных в иные законодательные акты.

Как кодекс ГК построен по определенной системе, с выделением общих положений, и носит общий (общеотраслевой) характер, что отличает его от межотраслевых кодифицированных законов частного характера (например, ЖК, КТМ и т. п.). Кодификация гражданского законодательства в форме принятия единого закона – ГК свойственна европейскому континентальному правопорядку. Известны две основные системы (схемы) такой кодификации – институционная и пандектная.

Первая берет начало от системы «Институций» крупнейшего римского юриста

классической эпохи Гая, по сути представлявших собой элементарный учебник римского права, изложение в котором охватывало три основные области:

- «лица» (правовое положение субъектов);
- «вещи» (объекты права и соответствующие им имущественные права, включая наследственные и обязательственные);
- «иски» (способы защиты имущественных прав).

По этой системе в основном построен известный ГК Франции 1804 г. (Кодекс Наполеона), положивший начало романской системе (ветви) континентального гражданского права, которая с некоторыми изменениями была воспринята в Италии, Испании, Португалии и ряде других европейских стран. Пандектная система (Пандекты, или Дигесты, – составная часть кодификации римского права, проведенной императором Юстинианом в первой половине VI в. н. э.; от греч. *pan dechesthai* – все охватывать, все вмещать) (см. *Свод Юстиниана*) была разработана германскими правоведом на базе проведенной ими в основном в первой половине XIX в. всеохватывающей ("пандектной") систематизации источников римского частного права, прежде всего Юстиниановых Дигест. Она характеризуется наличием Общей части и отделением вещных прав от обязательственных, а также разделением материальных и процессуальных норм. Впервые это было сделано в Саксонском гражданском уложении 1863 г., а затем в Германском гражданском уложении 1896 г. Последнее стало базой для развития германской ветви континентального права, использованной при кодификации гражданского законодательства в Швейцарии, Австрии и ряде других стран, а также в России.

Действующий в РФ ГК принимается частями. Первая часть была принята ГД 21 октября 1994 г. и введена в действие с 1 января 1995 г. (за исключением гл. 4 "Юридические лица", вступившей в силу с 8 декабря 1994 г., и гл. 17 "Право собственности и другие вещные права на землю", не вступившей в силу до введения в действие нового ЗК). В своих трех разделах она охватывает общие положения (Общую часть) гражданского права, вещные права и Общую часть обязательственного права. Вторая часть принята ГД 22 декабря 1995 г. и, введена в действие с 1 марта 1996 г. Она содержит один (четвертый) раздел, посвященный отдельным видам обязательств. Проект третьей части содержит три раздела, посвященные соответственно исключительным правам (интеллектуальной собственности и близким к ней институтам), наследственному праву и международному частному праву. По своему объему (количеству статей и норм) ГК является самым большим российским законом, принятым после 1917 г.

Новый ГК – третий в российской истории. До Октябрьской революции 1917 г. гражданское законодательство Российской Империи не было кодифицированным (в 1913 г. в ГД был внесен для рассмотрения проект книги V "Обязательственное право" Гражданского уложения, который не был принят). Первый

ГК РСФСР 1922 г. знаменовал собой переход к нэпу; второй ГК РСФСР 1964 г. был принят на базе ОГЗ СССР 1961 г. и отражал огосударствленный, плановый характер экономики и другие особенности прежнего общественного строя.

Действующий ГК имеет основополагающее значение не только в связи с общим характером содержащихся в нем норм, применяемых, в частности, и при отсутствии специальных законодательных предписаний, но и благодаря правилу п. 2 ст. 3 о том, что все иные гражданские законы либо законы, содержащие нормы гражданского права, должны соответствовать предписаниям ГК (которыми и следует руководствоваться при наличии таких противоречий).

Во Франции, Германии и некоторых других западноевропейских странах наряду с гражданскими имеются и особые торговые кодексы, ознаменовавшие собой в XIX в. известное обособление торгового права от гражданского права (прежде всего в действующих Французском торговом кодексе 1807 г. и Германском торговом уложении 1897 г.). При этом торговые кодексы рассматриваются как специальные по отношению к ГК законы. Они регулируют лишь небольшую часть торговых(предпринимательских) отношений, не

затрагивая, в частности, режима ценных бумаг, отношений страхования, банкротства, статуса бирж и т. д. и не будучи предназначены для упорядочения и систематизации законодательства. Поэтому современные кодификации гражданского права (в частности, принимавшиеся частями на протяжении ряда лет новые ГК Нидерландов (1970–1992) и канадской провинции Квебек (1987–1991), ГК американского шт. Луизиана (1992–1993)) идут по пути его единой, а не отдельной кодификации. Единообразный Торговый кодекс США 1952 г. является не законом, а модельным (рекомендательным) актом, хотя и ратифицированным большинством штатов, но в разнообразных редакциях, значительно отличающихся друг от друга. Он не имеет общей части и охватывает лишь некоторые институты предпринимательского оборота, не будучи кодексом в традиционном «континентальном» понимании.

*Суханов Е.А.*

## **Гражданский оборот**

**ГРАЖДАНСКИЙ ОБОРОТ** – совокупность сделок, заключаемых субъектами гражданского права, и возникающих на этой основе обязательственных отношений. Г.о. представляет собой юридическую (гражданско-правовую) форму товарообмена как совокупности экономических отношений по переходу материальных благ от одних лиц к другим. Объекты Г.о. – различные материальные и нематериальные блага, являющиеся товарами в экономическом смысле, – включаются в гражданско-правовую категорию имущества, а сам Г.о. называют поэтому также товарным, или имущественным, оборотом. Та часть отношений Г.о., участниками которых выступают профессиональные предприниматели (коммерсанты), подпадает под понятие предпринимательского, или коммерческого, оборота.

Категорией Г.о. охватываются:

– сделки не только по отчуждению вещей, но и по их временному использованию (например, на началах арембы);

– сделки, оформляющие обмен не только вещами, но и результатами работ и услуг, а также позволяющие использовать результаты творческой деятельности и некоторые другие нематериальные блага, являющиеся товарами;

– сделки возмездного и безвозмездного характера. Г.о. составляет основную часть предмета гражданского права как правовой отрасли, а правовая защита интересов всех участников Г.о. – одна из его главных задач (функций).

*Суханов Е.А.*

## **Гражданский ответчик**

**ГРАЖДАНСКИЙ ОТВЕТЧИК** – в уголовном процессе физическое или юридическое лицо, несущее материальную ответственность за вред, причиненный преступлением, и признанное Г.о. в уголовном деле постановлением органа дознания, следователя, судьи определением суда.

Г.о. появляется как самостоятельный участник уголовного процесса в тех случаях, когда материальную ответственность за ущерб, причиненный преступлением, несет не сам обвиняемый, а другие лица согласно нормам гражданского законодательства (ст. 1064, 1073, 1079 ГК РФ). В качестве Г.о. могут выступать: родители, усыновители, опекуны, попечители, администрация закрытых детских учреждений, предприятия, учреждения, организации. Например, вред, причиненный преступными действиями несовершеннолетних, не имеющих имущества или заработка, достаточного для возмещения вреда, обязаны возместить в соответствующей части его родители или попечители, если не докажут, что вред возник не по их вине (их вина может, например, выражаться в ненадлежащем надзоре над несовершеннолетним). Организации и граждане, деятельность которых связана с

повышенной опасностью для окружающих (например, транспортные организации), обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего. Организация обязана возместить вред, причиненный по вине ее работников при исполнении ими служебных обязанностей.

Г.о. вправе осуществлять предоставленные ему законом права лично или через представителя: возражать против предъявленного иска, давать объяснения по существу предъявленного гражданского иска, представлять доказательства, заявлять ходатайства, знакомиться с материалами уголовного дела в части, относящейся к гражданскому иску, с момента окончания предварительного следствия и в суде, участвовать в судебном разбирательстве, заявлять отводы судье, прокурору, следователю, эксперту и другим указанным в законе субъектам уголовного процесса, приносить жалобы на действия и решения органа дознания, следователя, прокурора и суда, обжаловать приговор и определение суда в части, касающейся гражданского иска, и участвовать при рассмотрении дела в кассационном порядке.

Г.о. обязан выполнять законные требования лиц и органов, осуществляющих уголовно-процессуальную деятельность (представлять истребуемые документы и предметы и т. п.), не разглашать без ведома следователя или прокурора данные предварительного следствия, соблюдать порядок судебного заседания, подчиняться распоряжениям председательствующего.

*Махова Т.М.*

## **Гражданский процесс**

**ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС** – урегулированная нормами гражданского процессуального права деятельность судебных органов по рассмотрению и разрешению отнесенных к их ведению гражданских дел в целях охраны прав, законных интересов граждан, организаций и в целом государственных и общественных интересов, а также по принудительному исполнению постановлений судов и других предусмотренных законом органов, осуществляемая с обязательным обеспечением возможности активного участия в этой деятельности заинтересованных лиц.

Г.п. – установленная законом форма защиты права в судах общей юрисдикции. Г.п. охватывает процессуальные действия суда по осуществлению правосудия по гражданским делам и процессуальные действия сторон и других участников процесса, а также действия судебного пристава по принудительному исполнению судебных приказов и постановлений судов общей юрисдикции, арбитражных судов, решений третейских судов, международных арбитражей. Процессуальные действия суда, лиц, участвующих в деле, и других участников процесса совершаются в порядке, предусмотренном нормами гражданского процессуального права, и составляют содержание гражданских процессуальных правоотношений.

Процессуальные действия совершаются, а процессуальные правоотношения возникают и реализуются в строго установленном порядке и последовательности, определяемыми нормами гражданского процессуального права.

Г.п. – один из способов отправления правосудия, соответственно характеризующийся наличием специфической процессуальной формы, в отличие от деятельности других органов, также обладающих правом разрешать гражданские споры. Г.п. характеризуется:

– юридической урегулированностью порядка рассмотрения и разрешения судебных дел самостоятельной отраслью права – гражданским процессуальным правом;

– наличием исчерпывающего перечня лиц, обладающих правом или обязанностью участия в деятельности суда, а также правомочием юридически заинтересованных в исходе дела лиц лично участвовать в его рассмотрении с целью защиты своих прав и интересов;

– обязательностью базирования судебного решения по гражданскому делу на фактах и обстоятельствах, установленных судом в предусмотренной законом форме, и соответствия

его закону.

Он обеспечивает заинтересованным в исходе дела лицам определенные правовые гарантии правильности разрешения спора, равенство процессуальных прав и обязанностей;

– он обязывает суд при рассмотрении дела строго руководствоваться нормами материального и процессуального права, выносить решения с соблюдением установленных законом гарантий для лиц, участвующих в деле.

Соблюдение процессуальной формы, процессуальных прав и обязанностей участников процесса – обязательное требование для признания законным и обоснованным вынесенного по делу судебного решения. Существенные нарушения процессуальной формы и процессуального порядка – основания для отмены решения по делу.

Г.п. – это упорядоченное нормами процессуального права движение гражданского дела от одной стадии к другой, направленное на достижение конечной цели – восстановление права и защиты охраняемого законом интереса. Судопроизводство по гражданскому делу образуется из следующих друг за другом стадий как совокупностей процессуальных действий, объединенных общей ближайшей процессуальной целью:

- возбуждение гражданского дела (предъявление иска и принятие заявления судьей);
- подготовка дела к судебному разбирательству;
- судебное разбирательство;
- кассационное производство(проверка законности и обоснованности решения, не вступившего в законную силу);
- исполнение судебных постановлений, решений (исполнительное производство);
- надзорное производство(пересмотр в порядке судебного надзора решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу);
- пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу.

Перечисленные стадии в своей взаимосвязи и последовательности образуют систему Г.п. Конкретное дело обычно ограничивается прохождением первых трех стадий и добровольным исполнением решения.

В науке существует узкое и широкое понимание Г.п. Сторонники узкого толкования относят к нему только деятельность суда общей юрисдикции по осуществлению правосудия по гражданским делам. Сторонники же широкого толкования, исходя из единства целей и предмета деятельности, общности принципов, сходства отдельных институтов и процессуальной формы, включают в Г.п. деятельность не только суда общей юрисдикции, но арбитражного, третейского судов, мировых судей, административных и других органов по разрешению гражданско-правовых споров.

*Прокудина Л.А.*

## **Гражданский процессуальный кодекс (ГПК)**

ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ КОДЕКС (ГПК) – в РФ федеральный систематизированный нормативный акт, регламентирующий процесс отправления правосудия по гражданским делам, а также исполнения постановлений судов и некоторых других органов. Разработка и принятие ГПК отнесены к ведению РФ.

Действующий ГПК принят в 1964 г. К 1998 г. в него более 30 раз вносились изменения и дополнения. 21 июля 1997 г. приняты ФЗ РФ № 119-ФЗ "Об исполнительном производстве" и № 118-ФЗ "О судебных приставах", которыми радикально изменяется процедура исполнительного производства судебных постановлений, вводится институт судебных приставов, не состоящих в штате судов. Помимо этого в соответствии с планом законодательных работ в РФ разработан проект нового ГПК.

В действующем ГПК можно выделить нормы, применяемые при рассмотрении и разрешении гражданских дел всех видов судопроизводства и, как правило, на всех стадиях гражданского процесса. Они выделены в раздел, названный "Общие положения". В нем

содержатся нормы, касающиеся принципов гражданского процессуального права, его источников, состава суда, подведомственности и подсудности гражданских дел, участвующих в деле лиц и представителей, доказательств, судебных расходов и штрафов, процессуальных сроков, судебных вызовов и извещений.

Остальные нормы ГПК объединяются в соответствующие группы и регулируют процессуальные действия и отношения, присущие какой-либо стадии судопроизводства или одному из его видов.

В ГПК процессуальные нормы расположены с учетом движения гражданского процесса, начиная от момента его возбуждения – предъявления иска (заявления) и до завершения исполнительного производства.

При этом в ГПК выделены следующие разделы:

- производство в суде первой инстанции;
- производство в кассационной инстанции;
- пересмотр решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу;
- исполнительное производство;
- гражданские процессуальные права иностранных граждан и лиц без гражданства, иски к иностранным государствам, судебные поручения и решения иностранных судов (вопросы международного частного права).

В разделе, посвященном производству дел в суде первой инстанции, есть подразделы, регламентирующие специфику рассмотрения дел, возникающих из административно-правовых отношений, а также дел особого производства.

ГПК содержит три приложения: Перечень видов имущества граждан, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам;

Восстановление утраченного судебного или исполнительного производства; Положение о третейском суде.

*Прокудина Л.А.*

## **Гражданское дело**

ГРАЖДАНСКОЕ ДЕЛО – судебное дело, вытекающее из широкого спектра правоотношений – конституционных, административных, финансовых, земельных, гражданских, трудовых, жилищных, семейных и т. д., затрагивающее права и законные интересы граждан и юридических лиц. С учетом прямого действия ст. 46 Конституции РФ в судебном порядке производится защита прав и свобод любого гражданина, а также могут быть обжалованы решения и действия (или бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц. Суды вправе разрешать споры, вытекающие из любых правоотношений, которые невозможно перечислить в виде завершеного перечня. Все они рассматриваются судами общей юрисдикции в порядке гражданского судопроизводства, если в соответствии с ФЗ их защита не осуществляется в ином судебном порядке.

Закон предусматривает три разновидности Г.д.:

– дела искового производства – по спорам, возникающим из основной массы правоотношений (гражданских, семейных, трудовых, жилищных и т. д.);

– дела, возникающие из административно-правовых отношений – куда помимо непосредственно административных включаются конституционные, налоговые, гражданские и иные правоотношения (жалобы на действия налоговых, административных органов, жалобы на отказ в регистрации недвижимости и т. д.);

– дела особого производства, характерной чертой которых является отсутствие спора о праве, хотя они также имеют целью защиту охраняемых законом интересов граждан и юридических лиц (об установлении фактов, имеющих юридическое значение, о признании гражданина недееспособным и т. д.).

Г.д. по общему правилу возбуждается в суде путем подачи искового заявления,



заявления или жалобы (в зависимости от категории дела) заинтересованным лицом, чьи права или охраняемые законом интересы нарушены. Вместе с тем подобное заявление в защиту интересов конкретных лиц может предъявить прокурор или – в пределах, установленных законом, – орган государственного управления, общественная организация, отдельный гражданин, предприятие, учреждение, организация.

*Прокудина Л.А.*

## **Гражданское законодательство**

**ГРАЖДАНСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО** – совокупность нормативных актов различной юридической силы, содержащих нормы гражданского права. В соответствии со ст. 3 ГК РФ в состав Г.з. включаются только законы, причем лишь федеральные (согласно ст. 71 Конституции РФ гражданское законодательство отнесено к федеральной компетенции). Основной акт Г.з. – Гражданский кодекс.

Принципиальная особенность актов Г.з., отличающая их от актов публичного права или комплексных, – наличие значительного числа диспозитивных правил (норм), действующих лишь в том случае, когда сами участники регулируемого отношения не предусмотрят иной разрешенный законом вариант своего поведения. В Г.з. имеются и нормы императивного характера, не допускающие отступления от предусмотренных ими правил. В случае сомнения в юридической природе конкретной нормы следует исходить из того, что она имеет императивный характер.

Акты Г.з. всегда отличаются множественностью и могут быть систематизированы путем инкорпорации (сведения в единый источник (сборник), в том числе по определенной теме, без изменения их содержания), консолидации (объединения в единый нормативный акт с одновременной отменой или изменением устаревших или повторяющихся правил) и кодификации (принятия единого обобщающего акта – кодекса – с одновременной отменой ряда ранее действовавших актов).

В состав Г.з. принято включать и иные (подзаконные) нормативные акты с преобладающим содержанием гражданско-правовых норм. С этой точки зрения в него входят указы Президента РФ и постановления Правительства РФ (ст.3 ГК РФ), которые должны соответствовать ГК РФ и ФЗ (и не подлежат применению в случае такого несоответствия), и нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти (министерств и ведомств).

Согласно ст. 3 ГК РФ министерства и ведомства могут издавать акты, содержащие нормы гражданского права, только в случаях и в пределах, прямо предусмотренных ГК РФ, другими законами и иными правовыми актами. В Г.з. не могут входить нормативные акты субъектов Федерации или муниципальных образований (органов местного самоуправления), а их принятие противоречит требованиям Конституции РФ и ГК РФ. Нормы гражданского права могут содержаться в актах других отраслей законодательства, отнесенных Конституцией к совместному ведению Федерации и ее органов, например в комплексных по своей правовой природе актах жилищного законодательства. В этом случае они могут приниматься субъектами Федерации, но не могут противоречить ГК РФ и другим ФЗ (ст. 76 Конституции РФ). Подзаконные гражданско-правовые акты не подлежат применению судом в случае противоречия их содержания закону (ст. 12 ГК РФ), а убытки, причиненные субъектам гражданского права в случае принятия ведомственного акта, противоречащего закону или иному правовому акту, подлежат возмещению РФ (ст. 16 ГК РФ).

На территории РФ до принятия соответствующих законов сохраняют силу ранее принятые акты, имевшие силу законов в соответствии с действовавшим в момент их принятия законодательством. К ним относятся, во-первых, соответствующие акты, принятые высшими органами государственной (законодательной) власти РФ в период с 12 июня 1990 г. (дня провозглашения государственного суверенитета РФ) до 1 января 1994 г. (дня введения в действие большинства правил части первой ГК РФ). Это – законы и некоторые

постановления бывшего ВС РСФСР, а затем – РФ, и указы Президента РФ по вопросам правового обеспечения экономической реформы, имевшие в тот период силу закона. Во-вторых, это законы и подзаконные акты СССР и РСФСР, в том числе принятые до указанного времени. К ним, в частности, относятся ОГЗ СССР 1991 г., в которых сохранили силу нормы разделов о наследственном и международном частном праве, и не противоречащие им правила аналогичных разделов ГК РСФСР. Все перечисленные нормативные акты действуют на территории РФ в части, не противоречащей ГК РФ и принятым в соответствии с ним законам.

По общему правилу гражданские законы не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие. При этом они применяются ко всем правам и обязанностям, возникшим после введения закона в действие, даже если само отношение (в том числе длящееся) появилось до этого момента (ст. 4 ГК РФ). Условия договоров, заключенных до момента введения в действие нового закона, сохраняют силу даже при противоречии их новым обязательным (императивным) правилам, если только сам этот закон прямо не распространит свое действие на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров (ст. 422 ГК РФ). Гражданский закон может распространять свое действие и на ранее возникшие отношения (ст. 4 ГК РФ), т. е. обладать обратной силой, но только в случаях, прямо предусмотренных законом. Гражданские законы РФ действуют на всей ее территории; пространство их действия может быть ограничено лишь специальным ФЗ и только при необходимости обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей (ст. 1 ГК РФ). Они охватывают отношения субъектов гражданского права РФ и могут применяться к их отношениям с иностранцами, лицами без гражданства и иностранными юридическими лицами, если иное не предусмотрено ФЗ (ст. 2 ГК РФ). Условия и порядок такого их применения регулируются нормами международного частного (коллизионного) права (разд. VII ОГЗ СССР 1991 г., разд. VIII ГК РСФСР).

Гражданские законы могут применяться по аналогии к сходным с регулируемым ими отношениями в случаях, когда соответствующее гражданское правоотношение прямо не урегулировано законом или соглашением сторон (договором) и отсутствует применимый к нему обычай делового оборота, а само это применение не противоречит существу отношения (ст. 6 ГК РФ). При невозможности использовать в такой ситуации аналогию закона допустима аналогия права – определение прав и обязанностей сторон, исходя из общих начал и смысла Г.з. и с учетом требований добросовестности, разумности и справедливости (ст. 6 ГК РФ).

Иные правовые акты (указы Президента РФ и постановления Правительства РФ) вступают в силу в течение 7 дней после дня их первого официального опубликования в "Российской газете" или "Собрании законодательства РФ" либо со дня их подписания, если в самих этих актах не предусмотрен иной порядок вступления их в силу. Они, как правило, не должны иметь обратной силы и не могут применяться по аналогии.

Нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти, содержащие нормы гражданского права, могут издаваться лишь в случаях и в пределах, предусмотренных ст. 3 ГК РФ, а если они также касаются прав, свобод и обязанностей граждан либо носят ведомственный характер, то подлежат обязательной предварительной государственной регистрации в Минюсте (за исключением нормативных актов ФКЦБ). В срок не позднее 10 дней после регистрации они подлежат официальному опубликованию в газете "Российские вести" либо в "Бюллетене нормативных актов федеральных органов исполнительной власти". После этого они вступают в силу. Такие нормативные акты не имеют обратной силы и не применяются по аналогии.

*Суханов Е.А.*

## **Гражданское общество**

**ГРАЖДАНСКОЕ ОБЩЕСТВО** – совокупность лиц, обычно называемых «частными»; совокупность межличностных отношений, интересов; совокупность социальных/экологических, культурных, информационных, религиозных, семейных, территориальных и иных структур, функционирующих в данном обществе вне государственного вмешательства и формирующих в активном взаимодействии с государством развитые правовые отношения, "правила игры" различных субъектов социального и индивидуального действия.

Исторически идея Г.о. зародилась еще в античном мире вместе с формированием таких понятий, как "гражданство" и «гражданин». Понятие *civitas* (общество) образовалось именно от понятия *civis* (гражданин). Переход от идеи Г.о. к определенной философско-правовой концепции Г.о. впервые отчетливо выразился в трудах Т. Гоббса "О гражданине" (1642) и «Левиафан» (1651). В последующие столетия эта концепция развивалась и углублялась целой плеядой представителей философской и политической мысли – Дж. Локком, Ж.-Ж. Руссо, И. Кантом, Г. Гегелем, К. Марксом, А. Грамши. Ж.-Ж. Руссо в своем трактате "Об общественном договоре" впервые разделил отождествлявшиеся Дж. Локком политическое и гражданское общество. Членом первого, по мысли Руссо, является подданный, второе же формирует гражданина. Соответственно разделяются права человека и права гражданина.

В истории Нового времени развитие идеи и концепции Г.о. получило государственно-правовое воплощение в переходе от феодального абсолютизма к конституционно-монархическим или республиканским политическим режимам (Англия, Швеция, Дания, Франция). В российской истории зачатки формирования Г.о. постоянно наталкивались на значительно более сильные тенденции огосударствления всего и вся. Российское государство практически всегда рано или поздно поглощало и подчиняло себе любые общественные инициативы или структуры. Аморфность и анемичность Г.о. не проходит бесследно и для государства. Для российской истории Новейшего времени – это социальный тупик большевизма-коммунизма.

В Германии – это гитлеризм и все, что с ним связано. Оптимальная модель развития государства и Г. о; должна включать в себя механизм постоянно корректируемого динамического равновесия, баланса сил государственного регулирования и общественной самоорганизации, саморазвития. Это всегда процесс, а не состояние. Государство-сторож, минимальное государство может и должно в определенные исторические периоды превращаться в Г.-интервенциониста, берущего на себя функцию арбитра остроконфликтующих сторон Г.о. Промышленно и социально развитые страны Запада давно пережили состояние экономики, полностью свободной от какого-либо вмешательства в нее государства, и осуществляют на практике программы государственного регулирования социально значимых сфер экономики. Опыт этих и других стран говорит о том, что при слабом государстве невидимая рука рынка помогает по преимуществу достаточно немногочисленным, легко адаптируемым к рыночным условиям членам общества. Как следствие – Г.о. резко поляризуется, превращаясь в поле серьезнейших социально-политических конфликтов. Решение этой проблемы – в эффективном воздействии «видимой» (и поэтому общественно контролируемой) руки государства, компенсирующей временные социальные последствия рыночных преобразований.

В структуре Г.о. обычно выделяют следующие компоненты:

- признание и равную юридическую защиту всех форм собственности;
- приоритет фундаментальных прав и свобод человека и гражданина;
- разделение властей;
- идеологическое и политическое многообразие, многопартийность;
- развитие всех форм самоуправления, в особенности территориального;
- автономию университетов и профессиональных сообществ;
- свободу вероисповедания.

Особое место в структуре Г.о. занимают независимые от государства СМИ, свобода информации.

**Лит.:**

Геллер Э. Условия свободы. Гражданское общество и его исторические соперники. М., 1995;

Поттер К. Открытое общество и его враги. Т. 1–2. М., 1992.

Монахов В.Н.

## Гражданское право

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО – система правовых норм, регулирующих имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на автономии и имущественной самостоятельности их участников, методом юридического равенства сторон в целях надления частных лиц возможностями самоорганизации их деятельности по удовлетворению своих потребностей и интересов. Термином "Г.п." обозначают:

- а) названную систему правовых норм (Г.п. в объективном смысле);
- б) соответствующую ей совокупность нормативных актов (гражданское законодательство);
- в) гражданско-правовую (цивилистическую) науку, или доктрину, т. е. учение о Г.п. – систему знаний о гражданско-правовых явлениях;
- г) учебную дисциплину – курс Г.п., преподаваемый в юридических вузах.

Термин "Г.п." ведет начало от римского "цивильного права" (лат. *jus civile*), под которым понималось право исконных римских граждан, жителей городов-государств. Процесс рецепции (заимствования) римского частного права европейскими правовыми порядками привел к переносу этого понятия в современную юридическую терминологию (нем. *Zivi-Irecht*, фр. *droit civil*, англ. *civil law*), где оно вместе с тем получило несколько иное содержание. Поэтому Г.п., а чаще – науку Г.п. нередко по традиции называют цивилистикой. В некотором смысле Г.п. действительно является "правом граждан", регулируя большинство их взаимоотношений.

Эти отношения, как правило, возникают по воле самих участников, руководствующихся при этом своими, частными интересами, а вмешательство государства (публичной власти) в эту сферу ограничивается случаями необходимости защиты важнейших общих (публичных) интересов. Поэтому Г.п. с присущими ему началами (принципами) юридического равенства и самостоятельности сторон, неприкосновенности их частной собственности, свободы договоров, независимой судебной защиты нарушенных прав и интересов считается синонимом частного права. Оно – закономерное следствие экономического развития, неизбежно требующего освобождения личности от связывавших ее при феодализме пут, требующего для товарообмена обеспеченной законом свободы собственности, свободы договоров, свободы завещаний и т. д.

В России частное право как область, закрытая для произвольного, всеобъемлющего вмешательства государства, существовало лишь с конца 60-х гг. XIX в. (после реформ Александра II) до 1918–1920 гг., ибо советское Г.п. основывалось на известной ленинской установке о непризнании ничего частного в области хозяйства (экономики). В дореволюционном русском и современном Г.п. РФ никогда не обособлялось торговое(купеческое) право, что составляет его важную особенность в сравнении со многими западноевропейскими правовыми порядками. Основные начала единого частного права в систематизированном виде теперь законодательно закреплены ГК РФ.

Как самостоятельная отрасль Г.п. регулирует, во-первых, отношения, возникающие по поводу имущества – материальных благ, имеющих экономическую форму товара; во-вторых, личные неимущественные отношения, связанные с имущественными. Объектом всех этих отношений являются материальные и нематериальные блага в экономической форме товаров, а сами эти отношения имеют товарно-денежный характер. Имущественные и неимущественные отношения, не отвечающие указанным признакам (например, налоговые и другие финансовые отношения), не относятся к предмету Г.п. и не могут регулироваться его нормами (ст. 2 ГК РФ). Кроме того, Г.п. защищает неотчуждаемые права и свободы человека

и другие принадлежащие ему нематериальные блага (ст. 150 ГК РФ), если иное не вытекает из существа этих нематериальных благ (ст. 2 ГК РФ).

Имущественные отношения, входящие в предмет Г.п., могут выражать;

– принадлежность имущества определенным лицам, оформляемую категорией вещных прав (вещных правоотношений);

– управление имуществом определенных организаций, оформляемое категорией корпоративных прав (корпоративных правоотношений);

– переход имущества от одних лиц к другим, оформляемый категорией обязательственных прав (обязательств).

Неимущественные отношения, входящие в предмет Г.п., связаны с имущественными и оформляются с помощью категории исключительных прав (авторских, патентных и т. п.), охватывающих как имущественные (отчуждаемые), так и неимущественные (неотчуждаемые, личные) элементы (правомочия).

Г.п. регулирует входящие в его предмет отношения путем признания за их участниками юридического равенства, предоставления им возможности самостоятельно, по своей инициативе и в собственных интересах осуществлять принадлежащие им права и обязанности, устанавливая судебный (независимый от участников) порядок разбирательства их споров и имущественный характер их взаимной ответственности. Эти признаки характеризуют особенности метода гражданско-правового регулирования, обусловленные спецификой его предмета.

Система Г.п. включает в себя Общую часть и отдельные подотрасли – вещное право, обязательственное (договорное и деликтное) право, исключительные права, наследственное право, защиту нематериальных благ, международное частное право, которые, в свою очередь, делятся на многочисленные институты и субинституты (объединенные общим предметом определенные совокупности гражданско-правовых норм). Своими подотраслями и институтами Г. п, регулирует имущественные отношения между предпринимателями или с их участием (ст. 2 ГК РФ), в том числе предпринимательский оборот.

В европейском континентальном праве Г.п. признается одной из отраслей, составляющих фундамент правовой системы. Наряду с традиционными подотраслями (вещное, обязательственное право, исключительные права) здесь в его состав обычно включается и семейное право. В ряде государств (Германия, Франция, Испания и др.) в составе частного права наряду с собственно Г.п. выделяется в качестве особой подотрасли торговое право, охватывающее регламентацию предпринимательских отношений (предпринимательского оборота), что позволяет говорить о «дуализме» (двойственности) частного права. Но и в этих странах нормы торгового права рассматриваются как специальные по отношению к гражданско-правовым (общим). В других европейских странах (Швейцария, Италия, Нидерланды) частное право считается единым и не разделяется на собственно Г.п. и торговое право.

В англосаксонской правовой системе деление права на частное и публичное формально отсутствует, и обычно говорят о таких правовых отраслях, как "общее право" (англ. *common law*) и "право справедливости" (англ. *law of equity*). Поэтому вместо единого гражданского, или частного, права здесь принято выделять такие считающиеся самостоятельными «отрасли», как право компаний, право собственности, договорное право, авторское право и т. д., а также комплексные правовые образования типа "предпринимательского права", "банковского права" и т. п.

**Лит.:**

Гражданское право в 2-х томах: Учебник. М., 1993;

Гражданское право. Часть первая. Учебник. М., 1997: Гражданское и торговое право капиталистических государств: Учебник. М., 1993;

Аннерс Э. История европейского права: Пер. со швед. М., 1996;

Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. Пг., 1917.

Суханов Е.А.

## Гражданское процессуальное право

ГРАЖДАНСКОЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО – отрасль права, представляющая совокупность норм, регулирующих общественные отношения, складывающиеся между судом и участниками гражданского процесса в ходе отправления правосудия по гражданским делам и исполнения решений суда.

Объект правового регулирования Г.п.п. – общественные отношения в области судопроизводства по гражданским делам. Регулируя весь ход судебного процесса, нормы Г.п.п. устанавливают определенную совокупность прав и обязанностей для каждого участника, этого процесса.

Нормы Г.п.п. призваны обеспечить доступность:

- реализации права на судебную защиту;
- правильное, быстрое рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан и организаций;
- охрану государственных и общественных интересов;
- укрепление законности и правопорядка, предупреждение правонарушений.

Г.п.п. регулирует гражданские процессуальные правоотношения, складывающиеся между судом и другими участниками процесса (сторонами, третьими лицами, прокурором, свидетелями, экспертами и т. д.). Существо данных правоотношений – это отношения между государством, представляемым судом, и другими участниками процесса. Уполномоченный осуществлять правосудие орган – суд является обязательным субъектом гражданских процессуальных правоотношений, регламентировать которые призвано Г.п.п.

Предметом регулирования Г.п.п. выступает гражданский процесс, а именно деятельность суда и других участников в осуществлении правосудия по гражданским делам и деятельность органов исполнения судебных постановлений. Предмет Г.п.п. ограничен гражданским судопроизводством.

Как самостоятельная отрасль права Г.п.п. располагает характерным методом правового регулирования общественных отношений – императивно-диспозитивным. Императивность метода обусловлена обязательным участием суда как органа, уполномоченного государством отправлять правосудие, в гражданских правоотношениях. Это в свою очередь сочетается со свободой волеизъявления заинтересованных лиц на возбуждение и дальнейшее продвижение процесса, перехода его из одной стадии в другую (диспозитивность).

Нормы Г.п.п. содержатся в различных нормативных актах. Конституция РФ включает нормы наиболее общего характера, закрепляющие организацию судебной системы, организационные и ряд функциональных принципов правосудия, право на судебную защиту; разграничивая компетенцию РФ и ее субъектов, относит разработку и принятие гражданского процессуального законодательства к ведению РФ. В ФКЗ РФ от 31 декабря 1996 г. № 1 – ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" детализируются конституционные положения, касающиеся устройства судов, их системы, статуса судей, порядка назначения и основных принципов процесса. Подробная регламентация гражданского процесса содержится в ГПК. Ряд норм Г.п.п. есть в законах РФ, в ГК РФ, СК, КЗоТе и т. д., а также в международных договорах с участием РФ.

Вопросы исполнения судебных решений регламентируются нормами Г.п.п. и отнесены к деятельности, осуществляемой в рамках гражданского процесса (см. Исполнительное производство).

Лит.:

*Яковлев В.Ф.* Главный регулятор в сфере экономики//Советская юстиция, 1993. № 19. С. 4–6;

Арбитражный процесс/Под ред. *М.Н. Треушниковой.* М., 1995. С. 22–24;

Арбитражный процесс/Под ред. *Р.Е. Гукасяна и В.Ф. Тараненко.* М., 1996. С. 7–10.

*Прокудина Л.А.*

## Гражданства ценз

ГРАЖДАНСТВА ЦЕНЗ – установленное конституцией или избирательным законом требование, согласно которому избиратель или кандидат на выборную государственную должность должен обладать гражданством данного государства.

Г.ц. – один из самых распространенных избирательных цензов и применяется практически во всем мире. Лишь в некоторых западноевропейских государствах допускается участие в выборах в органы местного самоуправления лиц, не являющихся гражданами данного государства. В ряде стран существует повышенный (квалифицированный) Г.ц.: для обладания избирательными правами требуется состоять в гражданстве данного государства в течение определенного срока или даже быть гражданином по рождению. Так, согласно Конституции США кандидаты на должности депутатов палаты представителей Конгресса должны состоять в гражданстве США не менее 7, а на должности сенаторов – не менее 9 лет. Гражданином по рождению должны быть кандидаты на должность президента США, Эстонии, Филиппин и ряда других стран.

## Гражданство

ГРАЖДАНСТВО – устойчивая правовая связь человека с государством, выражающаяся в совокупности их взаимных прав, обязанностей и ответственности, основанная на признании и уважении достоинства, основных прав и свобод человека.

Г. – понятие, свойственное государству с республиканской формой правления. Корреспондирующее Г. понятие в монархиях – подданство (там, где есть царь, император, король и т. д., есть и его подданные).

Лицо обычно может иметь Г. только одного государства: лишь в некоторых случаях внутреннее законодательство государств и международные договоры допускают множественность Г. (см. Двойное гражданство). В силу определенных причин у лица вообще может не быть Г. (см. Лица без гражданства).

Вопросы Г. РФ регулируются Законом РФ от 28 ноября 1991 г. № 1948-1 "О гражданстве Российской Федерации" и рядом иных актов.

В РФ существует еще и Г. республик в составе Федерации; им обладают граждане РФ, постоянно проживающие на территории данной республики. Ряд республик принял свои законы о Г.

Наличие Г. РФ – правовая основа обладания полным объемом прав и свобод, закрепленных в Конституции РФ и текущем законодательстве, а также исполнения всех обязанностей. Если человек- иностранец или лицо без Г., к нему применяется правило "национального режима", т. е. он может пользоваться почти всеми правами и свободами, кроме права избирать и быть избранным, участвовать в управлении государственными и общественными делами, права на государственную службу. Существуют определенные правила для лиц, не имеющих Г. РФ, в части открытия предприятий, счетов в банках, ведения производственной деятельности, получения работы в РФ и др.

Г. РФ существует постоянно, оно не подвержено воздействию каких-либо внешних факторов. Предусмотрено сохранение Г. за лицами, проживающими за пределами РФ, – ни само по себе проживание, ни его длительность не прекращают Г. Заключение или расторжение брака гражданина РФ с лицом, не принадлежащим к Г. РФ, не влечет за собой изменения Г. (как и изменение Г. одним из супругов). Расторжение брака не влечет изменения Г. родившихся в этом браке или усыновленных детей.

Наличие Г. соответствующего государства – естественное состояние человека. Отсутствие Г., т. е. состояние безгражданства, – скорее исключение, чем правило. Действует международная Конвенция о сокращении безгражданства от 30 августа 1961 г. Она исходит из того, что вопросы предоставления Г. решаются государствами прежде всего с учетом

интересов индивидов: государство предоставляет свое Г. лицу, рожденному на его территории, если иначе оно не имело бы Г. РФ поощряет приобретение Г. РФ лицами без Г. и не препятствует приобретению ими иного Г.

Гражданин РФ не может быть лишен своего Г. или права изменить его (ст. 6 Конституции). Гражданин РФ не может быть выслан за ее пределы или выдан другому государству. РФ гарантирует своим гражданам защиту и покровительство за ее пределами (ст. 61 Конституции).

С разрешения государства гражданин РФ может иметь Г. иностранного государства в соответствии с ФЗ или международным договором РФ.

Приобретается Г. РФ в соответствии с законодательством РФ, на основании решений и действий компетентных государственных органов и должностных лиц. Существуют следующие способы приобретения Г. РФ.

**I. В результате его признания** . Гражданами РФ признаются все граждане бывшего СССР, постоянно проживавшие на территории РФ по состоянию на 6 февраля 1992 г., если в течение 1 года после этого дня они не заявили о своем нежелании состоять в Г. РФ.

#### **II. По рождению.**

Ребенок, родители которого на момент его рождения состоят в Г. РФ, является гражданином РФ независимо от места рождения. При разном Г. родителей, когда один из них на момент рождения ребенка состоит в Г. РФ, вопрос решается так: если другой родитель – лицо без Г., ребенок считается гражданином РФ независимо от места рождения; если другой родитель имеет иностранное Г., вопрос независимо от места рождения ребенка определяется письменным соглашением родителей. При отсутствии такого соглашения ребенок приобретает Г. РФ, если он родился на территории РФ либо-если иначе он станет лицом без Г.

#### **III. В порядке регистрации.** В порядке регистрации Г. РФ приобретают:

а) лица, у которых супруг либо родственник по прямой восходящей линии является гражданином РФ;

б) лица, у которых на момент рождения хотя бы один из родителей был гражданином РФ, но которые приобрели иное Г. по рождению, – это можно сделать в течение 5 лет по достижении 18-летнего возраста;

в) дети бывших граждан РФ, родившиеся после прекращения у родителей Г. РФ, в течение 5 лет по достижении 18-летнего возраста;

г) граждане бывшего СССР, проживающие на территории государств, входивших в состав СССР, а также прибывшие для проживания на территорию РФ после 6 февраля 1992 г., если они до 2000 г. включительно заявят о своем желании приобрести Г. РФ;

д) лица без Г., постоянно проживающие на территории РФ или других республик, непосредственно входивших в состав бывшего СССР по состоянию на 1 сентября 1991 г., если в течение 1 года после 6 февраля 1992 г. заявили о своем желании приобрести Г. РФ;

е) иностранные граждане и лица без Г. независимо от места их жительства, если они сами или хотя бы один из их родственников по прямой восходящей линии состояли в Г. РФ по рождению и если они в течение 1 года после 6 февраля 1992 г. заявили о своем желании приобрести Г. РФ.

Регистрация – это упрощенный порядок приобретения Г. РФ, основанный на связях с РФ родственников либо самого ходатайствующего. Если такие связи очевидны или доказаны, решение о предоставлении Г. РФ в порядке регистрации принимают на местах компетентные органы систем МВД или МИД; специального обращения в адрес Президента РФ не требуется.

#### **IV. В результате приема в Г. РФ.**

Дееспособное лицо, достигшее 18-летнего возраста, может ходатайствовать о приеме в Г. РФ независимо от происхождения, социального положения, расовой и национальной принадлежности, пола, образования, языка, отношения к религии, политических и иных убеждений.



Обычное условие приема в Г. - постоянное проживание на территории РФ;  
– для иностранных граждан и лиц без Г. - всего 5 лет или 3 года непрерывно непосредственно перед обращением с ходатайством;

– для беженцев указанные сроки сокращаются вдвое.

Срок проживания на территории РФ считается непрерывным, если лицо выезжало за пределы РФ для учебы или лечения не более чем на 3 месяца.

Обстоятельства, облегчающие прием в Г. РФ, следующие:

- а) состояние в Г. бывшего СССР в прошлом;
- б) усыновление ребенка, являющегося гражданином РФ;
- в) наличие высоких достижений в области науки, техники и культуры, а также обладание профессией или квалификацией, представляющей интерес для РФ;
- г) наличие заслуг перед народами, объединенными в РФ, в возрождении РФ, в осуществлении общечеловеческих идеалов и ценностей;
- д) получение убежища на территории РФ;
- е) состояние в прошлом лица или хотя бы одного из его родственников по прямой восходящей линии в Г. РФ по рождению.

Отклоняются ходатайства о приеме в Г. РФ лиц, которые:

- а) выступают за насильственное изменение конституционного строя РФ;
- б) состоят в партиях и других организациях, деятельность которых несовместима с конституционными принципами РФ;
- в) осуждены и отбывают наказание в виде лишения свободы за действия, преследуемые по законам РФ.

Перечисленные положения распространяются также на лиц, которые приобретают Г. РФ в порядке регистрации или восстановления в Г. по их ходатайству.

#### **V. В результате восстановления в Г. РФ.**

В Г. РФ восстанавливаются в порядке регистрации:

- а) лица, у которых Г. РФ прекратилось в связи с усыновлением, установлением опеки или попечительства;
- б) лица, у которых Г. РФ прекратилось в связи с изменением Г. родителей, в течение 5 лет по достижении 18-летнего возраста. Считаются восстановленными в Г. РФ бывшие граждане РФ, лишенные Г. или утратившие его без их свободного волеизъявления.

**VI. Путем выбора Г. (оптации).** При изменении границы в порядке, определенном законодательством РФ, лица, проживающие на территории, изменившей государственную принадлежность, имеют право на выбор Г. в порядке и в сроки, определяемые международным договором РФ. При включении какой-то территории в состав РФ проживающие там граждане в установленный компетентным органом срок должны определиться и заявить, не отказываются ли они от Г. РФ. Если отказ не последовал, то по окончании этого срока они будут считаться гражданами РФ, с выдачей им соответствующих документов.

#### **VII. По иным основаниям, предусмотренным Законом.**

Прекращается Г. РФ на основании решений и действий компетентных государственных органов и должностных лиц:

- а) вследствие выхода из Г.;
- б) вследствие отмены решения о приеме в Г.;
- в) путем выбора Г. при изменении государственной принадлежности территории и по другим основаниям, предусмотренным международными договорами РФ;
- г) по иным основаниям, предусмотренным законодательством РФ.

Прекращение Г. РФ влечет за собой прекращение Г. республик в составе РФ.

Выход из Г. может иметь место по ходатайству гражданина или в порядке регистрации:

- а) по ходатайству гражданина – вопрос решает Президент РФ (документы подаются на его имя через органы внутренних дел РФ, а для проживающих за границей – через дипломатические и консульские учреждения РФ);

б) в порядке регистрации (по заявлению гражданина) – вопрос решают сами органы системы МВД или МИД (для проживающих за границей), если у лица, заявившего о намерении выйти из Г. РФ, хотя бы один из родителей, супруг или ребенок имеет иное Г. либо если лицо выехало на постоянное жительство в другое государство в установленном законом порядке.

Срок рассмотрения ходатайства – не более 9 месяцев, заявления – 6 месяцев. Г. считается прекращенным со дня издания указа Президентом РФ или принятия решения иным полномочным органом.

Ходатайство о выходе из Г. РФ может быть отклонено, если гражданин проживает или намеревается поселиться в стране, не связанной с РФ договорными обязательствами о правовой помощи, но имеет либо имущественные обязательства перед физическими или юридическими лицами РФ, либо неисполненные обязанности перед государством, вытекающие из оснований, определяемых законодательством РФ.

#### **Выход из Г. РФ не допускается:**

а) после получения повестки о призыве на срочную военную или альтернативную службу и до ее окончания;

б) если гражданин, ходатайствующий о выходе из Г. РФ, привлечен в качестве обвиняемого по уголовному делу либо в отношении него имеется вступивший в законную силу и подлежащий исполнению обвинительный приговор суда.

Отмена решения о приеме в Г. РФ возможна, если лицо приобрело Г. РФ на основании заведомо ложных сведений и фальшивых документов. Этот факт устанавливается в судебном порядке.

Основанием прекращения Г. РФ могут быть территориальные изменения. Если часть территории РФ отходит другому государству, проживающим на ней лицам разрешается в течение установленного срока определиться: остаются ли они в Г. РФ или приобретают новое (право на оптацию). Обычно в таких случаях лица должны заявить, что они сохраняют Г. РФ: не сделавшие этого в общем порядке переходят в Г. другого государства, которое и оформляет им новые документы.

*Авакьян С.А.*

## **Грамотности ценз**

ГРАМОТНОСТИ ЦЕНЗ – один из разновидностей образовательного ценза, требование избирательного закона, согласно которому избиратель или кандидат на выборную государственную должность должен уметь читать и писать на официальном языке (или одном из официальных языков). В настоящее время ограничение активного избирательного права посредством Г.ц. встречается достаточно редко (Таиланд, Кувейт, Тонга). Напротив, Г.ц. для получения пассивного избирательного права до сих пор широко распространен, особенно в развивающихся странах (Малайзия, Кения, Египет, Эквадор и др.),

## **Границы земельного участка**

ГРАНИЦЫ ЗЕМЕЛЬНОГО УЧАСТКА – обозначаются на плане земельного участка (топографическом плане) в удобном для использования масштабе. На нем в границах данного земельного участка в условных знаках и обозначениях, применяемых в землеустройстве, показаны полностью вся ситуация и рельеф на момент последней съемки в соответствии с последним по времени проектом землеустройства.

Предварительное обозначение Г.з.у. на местности и картах осуществляется при выборе земельного участка для принятия постановления о его предоставлении. После принятия такого постановления с соответствующим комитетом по земельным ресурсам и землеустройству заключается договор, в котором определяются порядок и сроки установления границ на местности. Установление Г.з.у. на местности производится по

правилам, предусмотренным ФЗ о землеустройстве.

Подготовка плана и описание земельного участка, установление межевых знаков осуществляются за счет средств получателя земельного участка, если иное не установлено законами субъектов РФ. План и описание участка, вынос его границ на местность выполняются организациями или гражданами, имеющими право на проведение землеустроительных работ после проверки на местности соответствующим комитетом по земельным ресурсам и землеустройству. Утвержденный план и Г.з.у. становятся неотъемлемой частью документов, удостоверяющих право на земельный участок. Подлинные планы, определяющие Г.з.у., хранятся в кадастровом деле, копии выдаются на руки владельцу земельного участка. В таком же порядке устанавливаются границы при отчуждении доли (части) земельного участка.

**Лит.:**

*Улюкаев В.Х., Варламов А.А., Петров Н.Е.* Земельное право и земельный кадастр: Учебник для вузов. М., 1996.

*Жариков Ю.Г.*

## **Греция (Греческая Республика)**

ГРЕЦИЯ (Греческая Республика) – государство, расположенное в Юго-Восточной Европе на юге Балканского полуострова. Г. - унитарное государство, состоящее из 13 административных единиц – областей.

Конституция, вступившая в силу 11 июня 1975 г., объявила Г. парламентской республикой. Глава государства – президент (избирается парламентом на 5-летний срок). Законодательная власть принадлежит парламенту (однопалатный, избирается сроком на 4 года) и президенту республики. Исполнительная власть осуществляется президентом и правительством во главе с премьер-министром.

### **ПРАВОВАЯ СИСТЕМА**

**Общая характеристика.** После освобождения от турецкого господства в результате революции 1821–1829 гг. и образования самостоятельного государства в Г. стала формироваться весьма своеобразная правовая система: попытки возрождения непосредственного византийского права сочетались с изданием кодексов, составленных под влиянием законодательства других европейских государств либо же прямо заимствованных из него. Законодательство Г., кодифицированное в важнейших своих отраслях, и поныне включает ряд актов, изданных в период возрождения самостоятельного греческого государства (в частности, Декрет о судеустройстве 1834 г.), однако большинство действующих кодексов принято в XX в.

В сфере гражданского права первоначально непосредственно применялось право Византийской империи, что было закреплено соответствующими законодательными актами нового государства. Впоследствии нормы византийского гражданского права (оно применялось до 1940-х гг.) на протяжении десятилетий постоянно дополнялись законодательными актами, регулировавшими отдельные правовые институты в духе концепций буржуазного гражданского права других европейских государств, в особенности Германии, Австрии, Франции.

Многочисленные попытки издания самостоятельного Гражданского кодекса (ГК) завершились лишь в 1940 г. Его составители (ГК вступил в силу в 1946 г. и рассчитан на регулирование гражданско-правовых отношений в условиях современного буржуазного общества) стремились включить в него (там, где это представлялось возможным) и положения византийского гражданского права. Во многих отношениях, в частности с точки зрения юридической техники, ГК представляет значительный интерес. В нем последовательно проведены принципы свободы договоров, вины как общего основания ответственности и др. В относящихся к семейному праву положениях ГК проявилось влияние греческой православной церкви как официальной религии (заключение брака лишь в церковной форме, запрет брака с нехристианами, ограничения в разводе, юридическое

оформление института помолвки и др.). В ГК установлены принципы раздельности имущества супругов, главенства мужа и весьма сложная процедура оформления завещания: в присутствии 2 нотариусов либо 1 нотариуса и 3 свидетелей. В 1970 г. ГК был дополнен декретом-законом об усыновлении лиц в возрасте до 18 лет. После провозглашения Конституцией 1975 г. равенства полов в статьи ГК, регулирующие взаимоотношения супругов, были внесены соответствующие изменения.

В Г. используется Французский торговый кодекс 1806 г., перевод которого на новогреческий язык был промульгирован в 1835 г. В текст его внесены значительные изменения, в том числе целые разделы заменены новыми законами (о банковском деле, страховании, морском праве, банкротстве и др.).

Самый новый из греческих кодексов – Гражданский процессуальный кодекс (ГПК) 1968 г. Он построен на принципе активного участия сторон в подготовке и проведении судебного разбирательства. ГПК стимулирует достижение соглашений между тяжущимися путем арбитражного производства.

На базе Конституции 1975 г. было разработано трудовое законодательство, гарантирующее право трудящихся на объединение в профсоюзы и на забастовки. После прихода к власти правительства левых сил, победивших на выборах 1981 г., рабочему классу удалось добиться издания в 1982 г. нового демократического Закона о профсоюзах, которые с помощью системы коллективных договоров принимают участие в регулировании условий труда и вопросов социального обеспечения. В сфере трудовых взаимоотношений конкретные нормы международных конвенций могут иметь в Г. прямое действие.

С 1834 по 1950 г. в Г. действовал Уголовный кодекс (УК), составленный членом Регентского совета, немецким юристом Л. Маурером по образцу баварского УК 1813 г. Ансельма Фейербаха. С 1911 г. начались работы по подготовке проекта нового УК, которые проводились неоднократно создававшимися в этих целях комиссиями. Действующий УК, принятый в 1950 г. несмотря на проявившееся в нем заметное влияние доктрин германского и швейцарского уголовного права первых десятилетий XX в., представляет собой продукт самостоятельного творчества криминалистов Г. В нем сочетается основанный на традиционной догматической разработке подход к решению многих проблем Общей части уголовного права с концепциями "опасного состояния" личности правонарушителя. Это выразилось в трактовке института вины, в использовании наряду с наказаниями мер безопасности и т. п. Одновременно с УК вступил в силу и новый Уголовно-процессуальный кодекс 1950 г. Важное значение имеет Закон о борьбе с терроризмом и защите демократической конституции 1978 г.

Смертная казнь в Г. фактически не применялась с 1972 г., хотя и предусматривалась за особо тяжкие преступления. В 1993 г. она была законодательно отменена за все преступления.

Исследования в области права ведутся главным образом на юридических факультетах двух университетов – в Афинах и Салониках.

### **СУДЕБНАЯ СИСТЕМА**

В системе общих судов Г. высшее звено – Ареопаг (верховный суд). В нем 55 судей. Он состоит из 6 палат – по гражданским (4) и уголовным (2) делам, каждая из которых заседает в составе 5 судей. Ареопаг выступает, главным образом, в качестве кассационной инстанции, рассматривая жалобы по вопросам права, а не факта на постановления нижестоящих судов. В некоторых случаях вопросы выносятся на пленум Ареопага, в частности, когда одна из палат отказывается следовать ранее принятому Ареопагом или его палатами решению (для принятия решения пленума достаточно участия 11 судей). Вынесенные ими приговоры могут быть обжалованы в апелляционные суды 5 больших городов (слушают 5 судей).

Около 60 окружных судов рассматривают гражданские и уголовные дела по первой инстанции. Они функционируют в составе единоличного судьи (с ограниченной компетенцией по сумме иска либо тяжести преступления) или в составе 3 профессиональных судей. Дела о тяжких преступлениях рассматриваются в составе 3 судей и 5 заседателей,

принимающих наряду с судьями участие в решении всех важных вопросов процесса, в том числе и в назначении наказания. Жалобы по такого рода делам рассматриваются в апелляционных судах также с участием заседателей. Система судов присяжных, выносивших в отдельных от судей коллегиях вердикты о виновности, существовала в Г. в период с 1834 по 1968 г. когда ее заменили функционирующие ныне совместные коллегии судей и заседателей. В компетенцию окружных судов входит также разбирательство жалоб на постановления мировых судов.

Низшее звено судебной системы в Г. - мировые суды (их около 300). рассматривающие мелкие гражданские, в том числе земельные, споры и дела о малозначительных преступлениях. В больших городах часть мировых судей специализируется на рассмотрении лишь уголовных дел.

Самостоятельная система административной юстиции возглавляется Государственным советом, который вправе отменять административные акты, принятые с нарушением закона или в результате злоупотребления властью. Аналогичными функциями на местах обладают административные суды (во многих городах они называются налоговыми судами). Их решения могут быть обжалованы в Государственный совет. Имеется также Финансовый суд, выполняющий одновременно функции контроля за расходованием государственных средств.

Для разрешения конфликтов, которые могут возникнуть между Ареопагом, Государственным советом и Финансовым судом относительно толкования какого-либо закона или признания его неконституционным, в соответствии с Конституцией 1975 г. создается Особый верховный суд. В него могут входить наряду с судьями, представляющими три названных выше судебных органа, и университетские профессора.

Имеются также суды по делам несовершеннолетних (в Г. они входят в систему общих судов) и церковные суды, которым подсудны преступления священнослужителей греческой православной церкви. Все судьи (за исключением церковных судей) назначаются президентом пожизненно после консультаций с Судебным советом.

Расследование большинства уголовных дел проводится полицией (в крупных городах) либо жандармерией (в остальных городах и в сельской местности). Расследование сложных уголовных дел поручается следственным судьям.

Поддержание обвинения в судах возложено на генерального прокурора при Ареопаге, прокуроров при апелляционных судах и окружных прокуроров. Генеральный прокурор при Ареопаге дает заключения по гражданским делам; он также вправе обжаловать в Ареопаг решения по ним, вынесенные любыми судами. Прокуроры вызывают в суд свидетелей защиты, выступают в пользу обвиняемого, просят о вынесении оправдательного приговора и обжалуют приговор в интересах обвиняемого.

Функции защитника в уголовном и представителя сторон в гражданском процессе могут выполнять только лица, окончившие юридический факультет университета и после 2-летней стажировки у опытного адвоката и сдачи экзаменов принятые в состав одной из коллегий адвокатов.

*Решетников Ф.М.*

## **Гроций Гуго де Гроот (1583–1645)**

ГРОЦИЙ (*Gotius*) Гуго де Гроот (*Hugo de Groot*) (1583–1645) – голландский правовед, социолог и государственный деятель. Один из основателей буржуазного учения о естественном праве (см. Естественно-правовая теория), систематизировавший международное право. Мироззрение Г. складывалось под влиянием нидерландской буржуазной революции XVI в. Главный труд – "О праве войны и мира. Три книги, в которых объясняются естественное право и право народов, а также принципы публичного права" (1625) Г. написал для защиты «справедливости», которую попирают войны, заставляющие умолкать всякие законы. Главный вопрос – как соотносятся война и право. Чтобы ответить на него, надо понять природу права.

Право возникает не на почве силы или корыстного интереса, а находится в стремлении индивида к общению с себе подобными. В своем учении Г. раскрывает все богатство содержания права. Собственно право, по Г., - это сумма социальных норм для общения людей. К нормам права относятся: воздержание от незаконного получения чужого имущества, обязанность соблюдать обещания, возмещать ущерб, воздавать виновным заслуженное наказание и т. д. Хотя Г. в качестве источника права признает и "свободную волю бога", но все-таки отдает предпочтение мирскому характеру права. Право как таковое Г. понимает как естественное право. Оно "столь незыблемо, что не может быть изменено даже самим богом". В целом правовая идея Г. имеет индивидуалистическую окраску.

Кроме естественного Г. признает еще и право волеустановленное, а именно право человеческое и право божественное. Человеческое включает право, источник которого – гражданская власть, и права народов, которое получает "обязательную силу волею всех народов или многих из них". Г. утверждает, что источником человеческого права является "сама природа человека" и поэтому все правовые явления должны соответствовать началам естественного права.

В учении Г. имеют место еще несколько важных аспектов права. Первый – право в смысле качества действия, признака справедливости, право как определенная деятельность человека. С этим связан другой аспект – право как нравственное свойство субъекта, позволяющее ему действовать в соответствии с началами естественного права (законно). Это нравственное свойство Г. называет способностью, а возможность законных действий, находящихся во власти самого субъекта, правомочием.

Г. как юрист не мог обойти проблему соотношения права и закона. Термин "право" является синонимом термина «закон», только когда закон выступает обязывающей нормой "нравственных поступков". Но даже в этом случае закон не полностью тождественен праву. Г. соглашается с Аристотелем в том, что закон в узком смысле все-таки относится к волеустановленному праву, и называет его «повелением» и "законным правом". Законы – это средства, с помощью которых осуществляются права. Г. утверждает, что "право не получает своего внешнего осуществления, если оно лишено силы для проведения в жизнь".

Г. прямо не высказывался о необходимости общественного договора для создания государства, но его суждения о "заключении союза" отдельными "рассеянными семействами против насилия" позволяют считать его сторонником идеи договорного происхождения государства. Г. поддерживает мысль Аристотеля и Цицерона о целях создания государства. Оно появляется "ради соблюдения права и общей пользы". Гражданская власть в государстве является верховной, суверенной. Общий носитель верховной власти – государство, "совершенный союз". Собственно носителем власти может быть как одно, так и несколько лиц. Г., таким образом, затрагивает проблему распределения функции между вообще публичной властью и отдельными ее институтами.

Государство и составляющий его народ Г. считает явлениями равнозначными, но при этом отрицает право во всех без исключения случаях призывать государей к ответу. Более того, Греции сравнивает государственную власть с частной собственностью и приходит к выводу о возможности приобретения власти таким же образом, как и права собственности. Законной государственной формой является такой политический порядок, в котором между монархом и подданными складываются патримониальные отношения. Таким образом, во взглядах на государство у Г. появляются неизбежные противоречия. Ему тяжело было освободиться от влияния идеологии феодального средневековья.

Г. разработал систему положений, с помощью которых народы должны строить свои взаимоотношения. Это было сделано Г. впервые с позиций прогрессивной в то время буржуазии. Основное положение заключалось в том, что народы должны руководствоваться не силой, а правом и справедливостью. Нормы "права народов" создаются стремлениями государств для пользы "обширной совокупности" сообщества людей.

Г. понимал, что войн избежать нельзя, но он разделял их на справедливые и несправедливые. Причем одни считаются дозволенными, а другие осуждаются. Военные

действия для самозащиты и т. п. являются справедливыми. Они отвечают на совершенное правонарушение. Захватнические, грабительские войны несправедливы. При этом Г. призывал воюющие стороны смягчать ужасы войны, т. е. щадить стариков, детей и женщин, хорошо обращаться с военнопленными, не допускать истребления имущества другого народа и т. п., не упускать из виду возможность заключить мир. Это очень важно, по мнению Г., так как мир является главной целью.

Для анализа проблем государства и права Г. выбирает умозрительный путь научного познания. В "Трех книгах о праве войны и мира" Г. использует большое количество цитат из работ других юристов, политиков, философов, изречений из Библии, приводит исторические примеры. Но только для того, чтобы подтвердить правильность суждений, полученных Г. дедуктивным методом. В рассуждениях о праве он абстрагировался от отдельных фактов. Этот строго логический метод использовался и другими учеными, как современниками, так и последователями Г.

**Лит.:**

*Казарин А.И.* Гуго Гроций как политический мыслитель//Вестник истории мировой культуры, 1958, № 6;

*Offin-walder P.* Zur Naturrechtslehre des Hugo Grotius. Tubingen, 1950;

*Knight W.S.M.* The life and works of Hugo Drotius. L., 1925.

*Тимошевская А.Д.*

## Груз

ГРУЗ – объект перевозки (топливо, сырье, предметы, изделия и др.), принятый перевозчиком в установленном порядке, за своевременность доставки и сохранность которого он несет ответственность в соответствии с транспортным законодательством РФ. Г. по своим свойствам делятся на скоропортящиеся, опасные, подлежащие ветеринарно-санитарному надзору, сыпучие, смерзающиеся и т. д. Перевозка Г. - одна из основных форм деятельности транспортных организаций, и потому значительная часть транспортных уставов и кодексов посвящена регулированию отношений, связанных с их перевозкой. Г., нуждающиеся в таре, необходимой для предохранения их от утраты, недостачи, порчи и повреждения, должны предъявляться к перевозке в исправной таре, соответствующей стандартам, а Г., на тару и упаковку которых такие стандарты не установлены, – в исправной таре, обеспечивающей их полную сохранность.

Определение веса Г. - существенное условие договора перевозки грузов. Общий вес Г. определяется взвешиванием на грузовых местах по трафарету или по стандарту. Для отдельных Г. вес может определяться расчетным путем по обмеру или условно. Г. в контейнерах принимаются к перевозке за весом грузоотправителя. Тароупаковочные и штучные Г. отправитель обязан замаркировать (отправительская маркировка).

Грузоотправитель может сдать Г. к перевозке с объявленной ценностью. Объявление ценности обязательно при перевозке драгоценных металлов, предметов искусства, ковров, домашних вещей без сопровождающих и др. Не допускается объявление ценности навалочных, насыпных, наливных и других массовых Г., скоропортящихся и опасных. Прибывшие на всех видах транспорта в пункт назначения Г. в течение суток хранятся бесплатно, а затем – за установленную тарифами плату. Выдачей Г. получателю исполняются обязательства по договору перевозки.

*Егизаров В.А.*

## Грузобагаж

ГРУЗОБАГАЖ.- груз. иные материальные ценности, которые перевозятся в пассажирских и почтово-багажных поездах. Термин применим только при железнодорожных перевозках. Перевозка Г. осуществляется в соответствии с Правилами перевозок пассажиров и багажа по железным дорогам. Г. принимается от граждан по предъявлению, а от

юридических лиц – при наличии возможности с разрешения начальника станции или его заместителя. Перевозка Г. в багажных вагонах пассажирских поездов разрешается в тех случаях, когда они не полностью загружены багажом пассажиров.

Не допускаются к перевозке в качестве Г. взрывчатые, ядовитые, зловонные, инфекционные, огнеопасные, легковоспламеняющиеся и другие предметы и вещества, которые могут причинить вред Г. других пассажиров или железной дороге. Не допускаются также к перевозке Г. предметы свыше 80 кг или длиной более 3 м, а также неделимые грузы свыше 300 кг, жидкости в стеклянной таре, порожние бочки, ящики, кабельные барабаны и т. д. Может быть принят к перевозке Г. весом отдельного места свыше 80 кг, но только при наличии соответствующих механизмов или при согласии отправителя самому производить погрузку и выгрузку. Г. принимается для отправления как в упакованном, так и неупакованном виде. Прием Г. в упакованном виде обязателен в том случае, когда отсутствие упаковки не гарантирует его сохранности или может принести вред перевозимым совместно с этим Г. другим предметам. В этих случаях упаковка должна удовлетворять требованиям, предъявляемым к багажу.

Об отпадении Г., перевозимого без предъявления билета, отправитель должен подать начальнику станции заявление по установленной форме. Прием Г. оформляется квитанцией с указанием наименования отправителя и их адресов. В случае сомнения перевозчика в правильности наименования груза он может потребовать вскрытия упаковки для осмотра груза. При отсутствии согласия отправителя на вскрытие Г. к перевозке не принимается. Все места Г. отправитель обязан промаркировать. Порядок и условия объявления ценности Г. такие же, как и для случая багажа. Прибывший на станцию назначения Г. хранится бесплатно в течение 24 ч (в этот срок не входит день выгрузки Г.). По истечении этого срока взывается плата за хранение Г. Домашние вещи, следующие в качестве Г., хранятся в течение 30 дней. За утрату, недостачу и порчу Г., а также за просрочку в его доставке перевозчик несет ответственность в соответствии с ТУЖД.

*Лит.:* Тарифное руководство № 5. М., 1978.

*Егузаров В.А.*

## **Грузовая накладная**

ГРУЗОВАЯ НАКЛАДНАЯ – основной документ при перевозках грузов внутри страны, имеющий значение договора, заключаемого между грузоотправителем и перевозчиком. Г.н. содержит все необходимые сведения о перевозимом грузе, степени использования грузоподъемности транспортного средства, скорости перевозки, времени принятия груза к перевозке, правильного применения тарифов. Кроме того, в Г.н. вносятся также сведения о взятых перевозчиком платежах и сборов и сведения, необходимые для последующих расчетов между перевозчиком, грузоотправителями и грузополучателями. В Г.н. указываются также, кто произвел погрузку, определил вес и наложил пломбы на грузовые места.

Заполненная грузоотправителем и перевозчиком и заверенная печатью грузоотправителя и календарным штемпелем пункта отправления Г.н. является важным юридическим документом, на основании которого разрешаются спорные вопросы. Все сведения, вносимые в Г.н. грузоотправителем, должны быть написаны ясно, без каких-либо исправлений, хотя бы и заверенных. Грузоотправитель отвечает за правильность касающихся груза сведений, которые он указывает в Г.н. Отправитель несет ответственность за вред, причиненный перевозчику вследствие неправильности, неточности или неполноты этих сведений. Перевозчик вправе проверять правильность указанных грузоотправителем данных в Г.н. Отсутствие Г.н. свидетельствует об отсутствии договора перевозки. Г.н. применяется на всех видах транспорта (на морском транспорте – при перевозках грузов в прямом смешанном сообщении и при перевозках в Каспийском бассейне нефтеналивных грузов; при перевозках грузов в большом и малом каботаже применяется коносамент).



## Грузовая таможенная декларация (ГТД)

ГРУЗОВАЯ ТАМОЖЕННАЯ ДЕКЛАРАЦИЯ (ГТД) – основной документ, используемый для декларирования товаров и транспортных средств, перемещаемых через таможенную границу РФ в соответствии с внешнеторговыми сделками, заключенными юридическими и физическими лицами, занимающимися предпринимательской деятельностью: изменения таможенного режима. ГТД введена в практику таможенного оформления с 1 апреля 1989 г. В ней заявляются точные сведения о товарах, их таможенном режиме и другие сведения, необходимые для решения задач, возложенных на таможенные органы. ГТД составляется при таможенном оформлении:

- а) товаров, подлежащих взиманию таможенных пошлин и налогов;
- б) товаров, к которым применяются меры экономической политики (лицензирование и др.);
- в) товаров, таможенная стоимость партии которых превышает сумму, эквивалентную 100 евро.

ГТД служит целям таможенного обложения, выполняет контрольные функции, упрощает выполнение таможенных формальностей, выступает основой формирования таможенной статистики. Комплект ГТД состоит из четырех сброшюрованных листов (основной лист) и в случаях, когда в партию входят товары нескольких наименований, – добавочных листов. Основной лист используется для указания сведений о товарах одного наименования, если им установлен один и тот же таможенный режим. Каждый из добавочных листов дает возможность декларировать товары еще трех наименований. Декларируются как одна партия товары, адресуемые одним отправителем одному получателю по одному внешнеторговому договору, вывозимые через один и тот же пункт пропуска, одним видом транспорта, одновременно предъявляемые к таможенному оформлению независимо от количества транспортных средств и перевозочных документов. Одновременно с ГТД в таможенный орган представляются документы:

- удостоверяющие полномочия декларанта на подачу ГТД от собственного имени;
- транспортные документы, подтверждающие факт перемещения товаров через таможенную границу РФ;
- в предусмотренных нормативными актами ГТК случаях – декларация таможенной стоимости (ДТС) и документ контроля за доставкой товаров (ДКД);
- заверенные в установленном порядке ксерокопии паспорта сделки;
- другие документы, сведения о которых заявляются в ГТД;
- лицензии и т. д.;
- документы, подтверждающие уплату таможенных платежей или обеспечение их уплаты;
- электронная копия ГТД на магнитном носителе.

ГТД заполняется в соответствии с избранным таможенным режимом, видом декларируемого товара. Подается в таможенню не позднее 15 дней с момента уведомления таможенного органа о поступлении товара на склад временного хранения или на таможенный склад.

При выполнении этих условий ГТД принимается к таможенному оформлению, регистрируется в специальном журнале и с этого момента становится документом, свидетельствующим о фактах, имеющих юридическое значение. После регистрации ГТД категорически запрещена ее передача декларанту или иному лицу, не являющемуся должностным лицом таможенного органа, до окончания таможенного оформления. Изменение, дополнение и изъятие ГТД могут производиться только до начала досмотра товаров и транспортных средств. Принятая ГТД вместе с прилагаемыми документами

передается для таможенного контроля.

*Диканова Т.А.*

## **Грузовой сбор**

**ГРУЗОВОЙ СБОР** – взимается с клиентуры транспортных организаций за выполнение дополнительных работ и услуг, связанных с перевозкой грузов, пассажиров и багажа, грузобагажа. Правила взимания Г.с. на различных видах транспорта устанавливаются специально уполномоченным органом в области транспорта (железнодорожного, морского, речного, воздушного и автомобильного). К числу Г.с., например, относятся:

- Г.с., взимаемые с грузополучателей за очистку, промывку и дезинфекцию вагонов средствами железных дорог;
- за хранение скоропортящихся продуктов в специальных хранилищах;
- за занятие бункеров грузами сверх установленных сроков;
- за работу служебно-вспомогательного флота, операции и услуги, оказываемые клиентуре вне портов;
- за приписку судов и выдачу судовых документов и т. д.

## **Грузоотправитель**

**ГРУЗООТПРАВИТЕЛЬ** – указанное в перевозочном документе (накладной) юридическое или физическое лицо, которое выступает от своего имени или по поручению собственника груза и выполняет обязанности, вытекающие из договора перевозки. Г. обязан до предъявления груза к перевозке подготовить его таким образом, чтобы обеспечивались безопасность движения и сохранность груза, перевозочного средства при транспортировке. Качество предъявляемых Г. к перевозке плодоовощей, фруктов, других скоропортящихся грузов, а также их тара и упаковка должны соответствовать требованиям стандартов и обеспечивать сохранность грузов в течение сроков транспортабельности, установленных Г. в удостоверении о качестве или экспертом в сертификате. Г. несет ответственность и возмещает расходы, связанные с ликвидацией аварийных ситуаций, загрязнением, заражением окружающей среды, возникшими по его вине из-за ненадлежащей подготовки груза. Вес груза, подготовленного к отправке, может быть определен как Г., так и перевозчиком либо совместно. Правовое значение участия представителя перевозчика в определении веса груза состоит в подтверждении его достоверности указанному в транспортных документах. Если перевозчик принимает груз без проверки его веса, то указанный Г. вес считается достоверным и за весовую недостачу отвечает перевозчик, если не докажет наличие обстоятельств, исключающих его ответственность.

Пригодность транспортных средств для перевозки конкретного груза в коммерческом отношении определяется Г., если погрузка производится его средствами (на своих подъездных путях, пристанях, при погрузке груза на автотранспорт). Определение пригодности контейнеров в коммерческом отношении практически всегда осуществляется Г., так как контейнеры загружаются непосредственно им. Г. вправе отказаться от транспортных средств (вагонов, контейнеров, автомобилей, судов), непригодных для перевозки данного груза, а перевозчик в этих случаях обязан заменить их на исправные. Загруженные транспортные средства пломбируются Г., когда груз погружен им. При предъявлении к перевозке груза Г. должен на каждую его партию груза представить перевозочные документы, оформленные в соответствии с Правилами перевозок грузов, действующими на каждом виде транспорта. Г. несет ответственность, предусмотренную действующим транспортным законодательством, за правильность сведений, внесенных в транспортные документы, а также за последствия их неправильности, неточности или неполноты. Оплата перевозки и дополнительных сборов – основная обязанность Г.

Г. обязан уплатить перевозную плату в момент сдачи груза. Перевозчик имеет право в

исключительных случаях задержать отправление груза до внесения Г. провозной платы, а также взыскать штраф за несвоевременную уплату провозных платежей.

Г. несет ответственность в виде уплаты штрафов за:

- а) неиспользование поданных транспортных средств;
- б) использование без разрешения перевозчика принадлежащих ему транспортных средств;
- в) задержку (простой) транспортных средств под погрузкой или перегрузкой свыше установленных технологических норм;
- г) перегрузку транспортных средств сверх грузоподъемности;
- д) повреждение предоставленного перевозчиком транспортного средства, съемных перевозочных приспособлений и средств пакетирования;
- е) предъявление груза, запрещенного к перевозке, или груза, требующего при перевозке особых мер предосторожности, при неправильном указании наименования или свойств груза.

*Егуазаров В.А.*

## Грузополучатель

ГРУЗОПОЛУЧАТЕЛЬ – указанное в перевозочном документе юридическое или физическое лицо, которое выступает от своего имени или по поручению собственника груза и выполняет обязанности, вытекающие из договора перевозки. Выдача груза транспортной организацией предполагает и его принятие Г. В соответствии с действующим транспортным законодательством на Г. возлагается обязанность принять не только заказанный им, но любой прибывший в его адрес груз. Груз в этом случае поступает на ответственное хранение Г., а грузоотправитель, получив соответствующее уведомление от Г., должен распорядиться грузом (если груз не был заказан Г.), возместив одновременно убытки Г. От груза Г. может отказаться лишь в том случае, когда качество груза вследствие порчи или повреждения изменилось настолько, что полностью либо частично исключается его использование. Г. обязан не только принять адресованный ему груз, но и принять его своевременно, иначе он несет ответственность за простой транспортных средств, независимо от того, заказывал он этот груз или нет.

При получении груза, адресованного Г., последний должен представить перевозчику доверенность (разовую или постоянную) на право получения груза. После расчетов за перевозку Г. выдается грузовая накладная под расписку с указанием в ней даты выдачи груза, номера и даты доверенности. Время оформления выдачи груза удостоверяется календарным штампом перевозчика на оборотной стороне накладной. Выдача Г. груза, прибывшего в исправных транспортных средствах за исправными пломбами грузоотправителя, а также без пломб, когда такая перевозка допускается Правилами, производится перевозчиком без проверки веса. Проверка веса груза в пунктах назначения должна производиться Г., как правило, на весах того же типа, на каких груз был взвешен в пункте отправления.

Вес груза, получаемого Г., считается правильным, если разница в весе не превышает:

- а) недостача веса – нормы естественной убыли веса данного груза и нормы расхождения в показаниях весов или нормы точности взвешивания данного груза;
- б) излишек веса – нормы расхождения в показаниях весов или нормы точности взвешивания данного груза. Г., производящий выгрузку, должен полностью выгрузить груз из транспортного средства, очистить его внутри и снаружи от остатков груза и мусора, а в необходимых случаях промыть и продезинфицировать.

При недостатке, порче или повреждении груза, когда об этом до выдачи его Г. был составлен коммерческий акт (в том числе и в пути следования), перевозчик может выдать груз Г. только после определения размера фактической недостачи, порчи или повреждения груза, согласно предъявленным Г. документам (см. *Акт коммерческий*). Для вывоза груза со

станции (порта, пристани) Г. обязан предъявить накладную. На тех станциях (портах, пристанях), где установлен порядок вывоза груза по пропускам, перевозчик вручает Г. вместе с накладной также и пропуск.

Г. несет ответственность в виде уплаты штрафа за:

- задержку (простой) транспортных средств под выгрузкой свыше установленных технологических норм;
- неочистку транспортного средства после выгрузки груза;
- повреждение транспортного средства, съемных перевозочных приспособлений и средств пакетирования.

*Егуазаров В.А.*

## Губернатор

ГУБЕРНАТОР (лат. *gubernator* – правитель) – высшее административное выборное или назначаемое лицо в территориальных единицах ряда государств. Как правило, Г. возглавляет исполнительную власть штатов и других субъектов федерации, но также может стоять и во главе городского управления. С 1993 г. этот термин стал официально использоваться для обозначения глав администраций в некоторых субъектах РФ (в Нижегородской области, Санкт-Петербурге).

В РФ Г. избирается непосредственным голосованием населения соответствующего субъекта РФ сроком на 4 года. Функции и полномочия Г. во многом сходны с теми, которыми наделен глава государства. Г. является высшим должностным лицом субъекта РФ, руководит органами государственной исполнительной власти данного субъекта. В одних субъектах РФ Г. осуществляет исполнительную власть непосредственно (Тюменская область), в других – через формируемый им самостоятельный орган – правительство субъекта РФ (Ярославская, Тульская области, Ханты-Мансийский автономный округ). Г. может также возглавлять правительство субъекта РФ (Ставропольский край). Модели взаимоотношений между Г., правительством и законодательным органом в разных субъектах РФ, несмотря на существенные различия, имеют сходство с моделью взаимоотношений соответствующих ветвей власти на уровне РФ. В некоторых субъектах РФ Г. наделен правом роспуска регионального законодательного (представительного) органа в случаях, предусмотренных уставом субъекта РФ.

Г., руководствуясь уставом субъекта РФ, определяет основные направления внутренней политики, обеспечивает защиту прав и свобод граждан, подписывает и обнародует законы субъекта РФ. представляет его во взаимоотношениях с Президентом РФ, Правительством РФ, другими субъектами РФ, а также полномочными представителями органов государственной власти регионов иностранных государств.

Г. по должности является членом СФ от исполнительного органа государственной власти субъекта РФ.

В некоторых субъектах РФ предусмотрены должности вице-Г. (Калужская, Кемеровская, Нижегородская, Саратовская, Сахалинская, Тульская, Тюменская области, Санкт-Петербург).

*Додонов В.Н.*

## Губерния

ГУБЕРНИЯ – основная административно-территориальная единица в царской России и в первые годы советской власти. Разделение страны на Г. было проведено в 1708 г. по указу Петра I (первоначально их было создано всего 8). Г. делились на уезды (в 1715–1775 гг. – также на провинции). Во главе Г. стоял губернатор, назначаемый и смещаемый монархом. Некоторые губернии объединялись в генерал-губернаторства. Деление на Г. и уезды осуществлялось по строго административному принципу, без учета географических,

национальных и экономических признаков. К 1917 г. было 78 Г., 25 из них отошли к Польше, Финляндии. Прибалтийским государствам. В 1924–1929 гг. Г. в СССР были ликвидированы, вместо них. образованы края и области.

*Лит.: Ерошкин Н.П. История государственных учреждений дореволюционной России. 2-е изд. М., 1968.*

## ГУЛАГ

ГУЛАГ – Главное управление исправительно-трудовых лагерей (первоначально – Управление лагерей (УЛАГ)) было образовано в СССР в 1930 г. как система собственных лагерей ОГПУ. Ее появление было вызвано «наплывом» арестантов из деревни, сопровождавшим политику ВКП(б) по ликвидации кулачества и проведению массовой коллективизации. Первенцами в этой системе стали Соловецкий лагерь и комплекс Усть-Сысольских лагерей особого назначения, где уже в 1930 г. находилось около 100 тыс. человек. В 1934 г. ГУЛАГ вошел в структуру объединенного НКВД, подчиняясь непосредственно главе данного ведомства.

По состоянию на 1 марта 1940 г. в систему ГУЛАГа входили: 53 исправительно-трудовых лагеря (ИТЛ) (включая лагеря, занятые железнодорожным строительством), 425 исправительно-трудовых колоний (ИТК) (организовывались с 1934 г. и объединяли 170 промышленных, 83 сельскохозяйственных, 172 строительных и т. п.), а также тюрьмы, 50 колоний для несовершеннолетних, 90 "домов младенца".

В 1943 г. при Воркутинском и Северо-Восточном лагерях были организованы каторжные отделения с установлением наиболее строгого режима изоляции: каторжане трудились удлиненный рабочий день и использовались на тяжелых подземных работах в угольных шахтах, на добыче олова и золота.

Заклученные ГУЛАГа (в их число входили как уголовники, так и лица, осужденные по ст. 58 УК РСФСР "за контрреволюционные преступления", а также члены их семей) были обязаны работать безвозмездно. Не работали только больные и арестанты, признанные непригодными к труду. В колонии для несовершеннолетних попадали подростки в возрасте от 12 до 18 лет, как судившиеся, так и несудившиеся. В "домах младенца" размещались дети заключенных женщин.

Общая численность охраны в лагерях и колониях ГУЛАГа в 1954 г. составляла 148 049 человек (в среднем на 9 заключенных приходился 1 человек охраны).

Наряду с местами изоляции в систему ГУЛАГа входили так называемые "Бюро исправительных работ" (БИРы), которые контролировали отбывание наказания лицами, приговоренными к принудительным работам (как правило, по месту основной работы) без лишения свободы. Перед началом Великой Отечественной войны на учете БИРов состояло 1264 тыс. человек.

По сути дела, возникнув как инструмент и место изоляции контрреволюционных и уголовных элементов в интересах защиты и укрепления "диктатуры пролетариата", ГУЛАГ благодаря системе "исправления принудительным трудом" быстро превратился в фактически самостоятельную отрасль народного хозяйства. Обеспеченная дешевой рабочей силой эта «отрасль» эффективно решала задачи индустриализации восточных и северных регионов.

Только за период 1937–1950 гг. в лагерях побывало 8 803 178 человек. В конце 30-х гг. опережающими темпами в составе заключенных росла численность интеллигенции: так, за период с 1934 по 1941 г. удельный вес арестантов с высшим образованием возрос в 3 раза, а со средним – почти в 2. Лица, осужденные "за контрреволюционную деятельность", составляли 26,9 % от общей массы заключенных (в 1953 г.). Всего же по политическим мотивам за годы сталинских репрессий через лагеря, колонии и тюрьмы прошло 3,4–3,7 млн. человек.

*Лит.:*

*Дугин А.Н. Говорят архивы: неизвестные страницы ГУЛАГа//Социально-политические науки, 1990, № 7,*

*Земсков В.Н. ГУЛАГ (Историко-социологический аспект)//Социологические исследования, 1991, № 6–7;*

*Кропачев С.А.* Хроника коммунистического террора. Краснодар, 1995;

*Росси Ж.* Справочник по ГУЛАГу. В2 т. М., 1981.

*Жуковская Н.Ю.*

## **Гумплович Людвиг (1838–1909)**

ГУМПЛОВИЧ (*Gumplowicz*) Людвиг (1838–1909) – австрийский социолог и юрист, государствовед. С 1876 г. – доцент, а с 1882 г. – профессор университета в Граце. Разрабатывал так называемую социологическую теорию государства, в соответствии с которой последнее обязано своим происхождением борьбе одних групп людей против других, в результате чего побеждали сильнейшие, формировавшие затем господствующий класс и устанавливавшие свою политическую власть ("теория насилия"). Само понятие государства Г. формулировал так: "Естественно выросшая организация господства, призванная поддерживать определенный правовой порядок". Соответственно право, по Г., лишено внутренней автономии, оно всецело подчинено государству, являясь "лишь воплощением предписаний государственной власти".

## **"Д"**

### **Давид Рене (1906–1990)**

ДАВИД (David) Рене (1906–1990) – французский ученый, один из основателей сравнительного правоведения как самостоятельного направления в юридической науке. Профессор Парижского университета (с 1945 г.). Выступал с лекционными курсами в Кембриджском (Великобритания), Колумбийском (США), Мюнхенском (ФРГ), Тегеранском (Иран) и других университетах. Проводил кодификацию гражданского законодательства Эфиопии и Руанды. Один из первых западных правоведов, уделивших серьезное внимание изучению советского права. Подход Д. отличался объективностью и тщательностью. Свои исследования Д. обобщил в книге "Основные правовые системы современности".

## **Давность**

ДАВНОСТЬ (в уголовном праве) – истечение определенных, указанных в законе сроков, что при наличии предусмотренных законом обстоятельств исключает уголовную ответственность или исполнение назначенного судом наказания (ст. 78 и 82 УК).

Институт Д. весьма древний. Его корни уходят в римское право, из которого он был заимствован различными европейскими странами. В России первым законодательным актом, предусмотревшим Д., является Манифест Екатерины II от 17 марта 1775 г., согласно которому следовало подвергать вечному забвению всякого рода преступное действие, не ставшее гласным, если со дня его совершения прошло 10 лет.

Д. наказания была введена в российское уголовное право Уголовным уложением 1885 г. Законодательные положения института Д. были усовершенствованы Уголовным уложением 1903 г. В послереволюционную эпоху он был введен в советское уголовное законодательство УК РСФСР 1922 г. Максимальный срок Д. при совершении преступления, за которое законом предусмотрено лишение свободы на срок свыше года, равнялся 5 годам. Он удваивался, если виновный скрывался от следствия и суда.

Институт Д. получил дальнейшее развитие в уголовном законодательстве СССР и союзных республик, где устанавливалась Д. привлечения к уголовной ответственности и Д. исполнения обвинительного приговора. Существенные изменения в регламентации института Д. произошли в связи со вступлением в силу УК. По сравнению с ранее действовавшим УК РСФСР изменены сроки истечения Д., отменено положение о

прерывании течения Д., уточнен момент окончания сроков Д. и т. п.

Оценка поведения конкретного лица вне обстоятельств, приостанавливающих Д., учету не подлежит. Исключением из этой нормы является применение Д. к лицу, совершившему преступление, наказуемое смертной казнью или пожизненным лишением свободы, или к лицу, осужденному к таким мерам. В этом случае суд учитывает конкретные обстоятельства, относящиеся к деянию, личности виновного, его последующему поведению, и на основании оценки конкретных фактов выносит решение о применении или неприменении Д.

В соответствии с существующими международно-правовыми актами Д. не применяется к лицам, совершившим преступления против мира и безопасности человечества, предусмотренные ст. 353, 356, 357 и 358 УК (планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны, применение запрещенных средств и методов ведения войны, геноцид и экоцид).

Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением сроков Д. предусмотрено ст. 78 УК и предполагает наличие двух условий. Первое – истечение установленных законом сроков. Эти сроки дифференцированы в зависимости от категории преступлений, т. е. от характера и степени его общественной опасности:

- 2 года – после совершения преступления небольшой тяжести;
- 6 лет – после совершения преступления средней тяжести;
- 10 лет – после совершения тяжкого преступления;
- 15 лет – после совершения особо тяжкого преступления.

Сроки Д. при освобождении от уголовной ответственности исчисляются со дня совершения преступления и до момента вступления приговора в законную силу. Временем совершения преступления признается время осуществления общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления последствий (ч. 2 ст. 9 УК), поэтому Д. исчисляется со дня совершения действия или бездействия, а не со дня наступления последствий. При длящемся преступлении Д. исчисляется с момента его прекращения, а при продолжаемом – с момента совершения последнего действия.

Второе условие – отсутствие уклонения виновного от следствия или суда. Факт такого уклонения свидетельствует о сохраняющейся общественной опасности лица, а следовательно, о необходимости привлечения его к уголовной ответственности. Поэтому течение срока Д. приостанавливается, возобновляясь с момента задержания этого лица или его явки с повинной.

По общему правилу освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением сроков Д. происходит автоматически по прошествии указанного в законе срока и при отсутствии уклонения от следствия или суда.

Помимо Д. привлечения к уголовной ответственности действует и Д. исполнения приговора, под которой понимается истечение определенных, указанных в законе сроков после вынесения судом обвинительного приговора. В случаях когда обвинительный приговор не исполнен в течение довольно длительного срока, его исполнение становится нецелесообразным.

Причины неисполнения обвинительного приговора могут быть различными: небрежная работа канцелярии суда, сотрудников органов, ведающих отбыванием конкретного вида наказания либо осуществляющих доставку осужденных в исправительные учреждения, длительная болезнь осужденного и т. п. Если же он уклоняется от отбывания наказания, то течение сроков Д. приостанавливается на время такого уклонения и возобновляется только с момента задержания осужденного или его явки с повинной.

Сроки, в связи с истечением которых осужденный освобождается от наказания, идентичны срокам освобождения от уголовной ответственности.

Как освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением сроков Д., так и освобождение от наказания в связи с истечением сроков Д. обвинительного приговора носят окончательный характер и не могут быть отменены по каким-либо основаниям.

*Орешкина Т.Ю.*

## Давность приобретательная

ДАВНОСТЬ ПРИОБРЕТАТЕЛЬНАЯ – установленный законом срок фактического, беститульного владения чужой или бесхозной вещью, истечение которого при наличии соответствующих условий – основание признать право собственности на данную вещь фактического владельца. Наличие у владельца какого-либо юридического титула (основания) владения, например договора аренды или хранения, исключает действие Д.п.

Для приобретения права собственности на вещь по давности в соответствии с правилами ст. 234 ГК РФ необходимо ею владеть:

а) добросовестно, что исключает возможность приобретения права собственности, в частности, для похитителя или иного лица, умышленно завладевшего чужим имуществом помимо воли его собственника;

б) открыто, т. е. очевидно для всех иных лиц, причем владелец относится к соответствующей вещи как к своей собственной (имея в виду не только ее использование, но и необходимые меры по ее поддержанию в надлежащем состоянии);

в) непрерывно в течение установленных законом сроков (ко времени фактического владения в силу указания п. 3 ст. 234 ГК РФ можно также присоединить время, в течение которого данной вещью владел право-предшественник лица, ссылающегося на приобретательную давность, например, его наследодатель или юридическое лицо, из состава которого выделилось затем юридическое лицо – владелец).

Срок Д.п. для движимости установлен в 5 лет, а для недвижимости – в 15 лет.

Право собственности на недвижимость в силу истечения срока Д.п. возникает только с момента государственной регистрации объекта (ст. 131 ГК РФ). Вместе с тем в течение срока Д.п. фактический добросовестный владелец имущества пользуется защитой своего владения против иных лиц, не имеющих юридических оснований (титулов) для владения данным имуществом.

*Суханов Е.А.*

## Дактилоскопия

ДАКТИЛОСКОПИЯ (греч. *daktylos* – палец и *skopeo* – смотрю) – раздел криминалистики, изучающий строение узоров, образуемых папиллярными линиями, в целях уголовной регистрации, розыска и опознания преступников. Метод дактилоскопической регистрации разработан в конце XIX в. (Ф. Гальтоном – Э. Генри, Великобритания), дополнялся и совершенствовался криминалистами и антропологами разных государств, в России – П.С. Семеновским. В России Д. введена с 1907 г. для учета бродяг, с 1908 г. – преступников-рецидивистов. Научную основу Д. составляет изучение свойств узоров папиллярных линий – индивидуальность и неизменяемость на протяжении всей жизни человека и после его смерти до момента полного разложения кожных покровов. С введением в действие с 1 января 1999 г. ФЗ РФ от 25 июля 1998 г. № 128-ФЗ "О государственной дактилоскопической регистрации в Российской Федерации" стало возможным быстрое установление по дактилоскопическим учетам не только лиц, ранее задержанных за совершение преступления, но и граждан, ставших жертвами преступлений, аварий, катастроф и др.

Д. как метод регистрации осуществляется с помощью дактилокарт, основное содержание которых составляют отпечатки папиллярных узоров ногтевых фаланг 10 пальцев дактилоскопируемого и дактилоформула, благодаря которой возможна систематизация дактилокарт. Дактилоскопическая формула состоит из основной и дополнительной формул, имеющих вид простых дробей. Основная формула представляет собой сумму условных цифровых обозначений завитковых узоров: в числителе пишется сумма цифр, обозначающих узоры на четных пальцах, в знаменателе – сумма цифр, обозначающих завитковые узоры на



нечетных пальцах, к полученным суммам в числитель и знаменатель прибавляется по единице.

Дополнительная формула состоит из условных цифровых обозначений всех папиллярных узоров (дуговых, петлевых и завитковых). В числителе расположены 5 цифр, обозначающих узоры 5 пальцев правой руки, в знаменателе – левой. Для установления преступников по следам пальцев, изъятых с мест нераскрытых преступлений, создаются специальные учеты 5-пальцевой и монодактилоскопической систем регистрации. В настоящее время проведена унификация дактилоскопических учетов на базе электронно-вычислительной техники, созданы автоматизированные дактилоскопические информационные системы.

*Лит.: Семеновский П.С. Дактилоскопия как метод регистрации. М., 1923.  
Бабаева Э.У.*

## Дания

ДАНИЯ (Королевство Дания) – государство, расположенное на северо-западе Европы. Д. - унитарное государство. Территория страны разделена на 14 административных единиц – *амтов*. Во главе каждого стоит амтманн, назначаемый королем, и действуют выборные советы.

Д. - конституционная монархия. Согласно Конституции 1953 г. глава государства – король, осуществляющий законодательную власть совместно с однопалатным парламентом – фолькетингом (179 депутатов). Исполнительная власть принадлежит королеве и осуществляется от ее имени правительством во главе с премьер-министром.

### ПРАВОВАЯ СИСТЕМА

Общая характеристика. Важнейший документ в истории права страны – "Датский закон Кристиана V" (1683), подготовленный по поручению короля путем пересмотра ранее действовавших законодательных актов (все они с его принятием были отменены). Он состоит из 6 книг и представляет собой свод законов, относящихся к различным отраслям права. Наиболее подробно в нем изложены уголовные законы, вошедшие в последнюю книгу. Форма изложения отдельных правовых норм в нем весьма казуистична. "Датский закон Кристиана V" никогда официально не отменялся, однако к настоящему времени остаются в силе лишь некоторые второстепенные его положения. С 1849 г., после отмены абсолютной монархии, началась реформа законодательства (в частности, был принят Уголовный кодекс (УК) 1866 г.), в ходе которой в основном и сформировалась действующая правовая система Д.

В силу особенностей исторического развития страны датское право представляет собой весьма своеобразную и совершенно самостоятельную систему. В прошлом оно не испытывало сколько-нибудь определяющего влияния права других государств. Лишь с последних десятилетий XIX в. датское право оказалось вовлеченным в процесс целенаправленного сближения его с правом других Скандинавских стран. На основе предложений, разрабатываемых совместными комиссиями юристов, в этих странах принят ряд законодательных актов аналогичного содержания, прежде всего в сфере торговли, а также семейного и наследственного права.

Существенная особенность датского права состоит в том, что наряду с законодательством большую роль играют и судебные прецеденты. Некоторые институты регулируются лишь нормами прецедентного права, а не законодательными актами. Вместе с тем и формулировки многих датских законов оставляют весьма широкий простор для судейского усмотрения. Применение судебных прецедентов в Д. не регулируется столь жесткими и строгими правилами, как это предусмотрено, скажем, английским правом. Судебные решения формулируются весьма конкретно, а не как общие правила, рассчитанные на безусловное подчинение им в будущем. Однако в целом необходимо следовать решениям, принятым по аналогичным делам вышестоящими судами, в первую очередь Верховным

судом. Известную роль в качестве источника права играют в Д. обычаи, прежде всего морские и торговые.

Гражданско-правовые отношения, а также сфера торгового оборота регулируется главным образом нормами прецедентного права, однако имеется и ряд важных законодательных актов. В области права собственности на недвижимость это Закон о регистрации земель (1926), а в сфере обязательственного права и торговых отношений – законы о купле-продаже товаров (1906), о страховании (1930), о торговле (1966). В свою очередь и в этих актах сказывается влияние прецедентного права (в частности, в них иногда не придается существенного значения форме заключения договоров). В сфере гражданских правонарушений отсутствуют сколько-нибудь значительные законодательные акты, а непосредственно действуют нормы прецедентного права, построенные на принципах виновной ответственности и лишь в исключительных случаях допускающие ответственность за действия других лиц. В сфере семейного и наследственного права приняты периодически пересматриваемые после консультаций с другими Скандинавскими странами законы о браке и разводе (1969), о правовом положении детей (1960), об усыновлении (1956) и др.

Трудовые отношения регулируются, как правило, посредством коллективных договоров, заключаемых между представителями работников (профсоюзов) и объединениями предпринимателей на общенациональном или отраслевом уровне либо на предприятии между работниками и его владельцем. Система социального обеспечения, являющаяся одной из наиболее развитых в мире, финансируется главным образом за счет прямых и косвенных налогов (в частности, путем надбавок на цены некоторых товаров), а также за счет взносов предпринимателей и бюджетных ассигнований. Эта система включает в себя пенсии по старости, часть которых выплачивается всем нуждающимся, пособия по безработице, по инвалидности, компенсацию расходов на жилье и воспитание детей, бесплатную медицинскую помощь и др.

В Д. придается серьезное значение охране окружающей среды. Правовой основой защиты естественной флоры, фауны и среды обитания растений и животных служит Закон об охране окружающей среды 1985 г. Отдельные вопросы регулируются законами о правилах охоты, о рыболовстве, о лесах, о разработке полезных ископаемых, о водоснабжении и т. д. либо инструкциями, издаваемыми Министерством охраны природы.

Кодифицированы лишь некоторые отрасли датского права. Так, Закон о правосудии 1916 г. (в редакции 1963 г. с последующими изменениями) регулирует вопросы судостроительства, уголовного и гражданского процесса, исполнения судебных решений и приговоров. Кроме этого, кодифицировано только уголовное законодательство, которому в Д. традиционно придается большое значение. УК 1930 г. стал одним из наиболее заметных явлений в буржуазном уголовном законодательстве первой половины XX в. В нем была сделана попытка сочетать концепции «неоклассической» и социологической школ уголовного права. В УК 1930 г. предусмотрены весьма широкие пределы судейского усмотрения. Он допускал применение уголовного закона по аналогии, что мотивировалось стремлением избегать подробных описаний составов преступления (аналогия допускалась и в предшествующем УК 1866 г., но тогда она оправдывалась возможными пробелами в составленном заново кодексе). Наряду с мерами наказания в УК 1930 г. предусмотрены помещение в работный дом и другие "меры безопасности" для некоторых категорий правонарушителей. Этим кодексом была введена также принудительная кастрация, однако на практике она не применялась. Смертная казнь в Д. отменена в законодательном порядке в 1978 г., а до этого фактически не применялась после казней нацистских преступников и коллаборационистов с 1950 г.

Существенными особенностями отличается право, действующее на автономной территории Гренландии. Так, в сфере гражданско-правовых отношений наряду с датскими законами отчасти сохраняет силу местное обычное право (именно оно, а не закон регулирует правовые последствия брака). Ряд законодательных актов издан специально для Гренландии: Гражданско-процессуальный кодекс, Закон о наследстве. Закон о правовом положении детей

и др. Применительно к местным условиям составлен и УК для Гренландии 1954 г.

До принятия этого кодекса в Гренландии вообще не было писанных уголовных законов, а применялись обычаи, основанные на устных преданиях. В Гренландии никогда не было тюрем, а малая численность населения и суровые природные условия продиктовали многие весьма существенные особенности УК 1954 г. Созданный на основе УК Д. 1930 г. "Датский уголовный кодекс для Гренландии" (таково его официальное название) отличается от него даже по объему: он раза в четыре меньше. У гренландского УК иная, весьма необычная структура. Открывающая кодекс Общая часть состоит всего из 10 параграфов. Как и в датском, в гренландском УК предусмотрено применение уголовного закона по аналогии. В Особенной части кодекса содержится только описание составов конкретных видов преступлений без указания санкций за них. В кодексе нет упоминания не только смертной казни, но и тюремного заключения. Основные "правовые последствия преступления", предусмотренные им и помещенные после Особенной части, – это принудительные работы без лишения свободы и штраф, а также запрет проживания в определенной местности. Только "особо опасного" или «привычного» преступника можно постановить содержать в каком-либо помещении или полярном лагере в изоляции от окружающих, если этого требуют интересы "общей безопасности".

Научные исследования в области права Д. ведутся главным образом на факультете юриспруденции и политических наук университета в Копенгагене и на факультете экономики и права университета в Орхусе.

#### **СУДЕБНАЯ СИСТЕМА**

Высшее звено судебной системы – Верховный суд (ВС) (г. Копенгаген), учрежденный еще в 1661 г. В его составе 15 судей во главе с председателем. Он рассматривает жалобы на постановления нижестоящих судов в одной из двух коллегий в составе не менее чем 5 судей. В исключительных случаях собирается пленум ВС.

Два суда – Восточных и Западных земель, т. е. соответственно датских островов (в Копенгагене) и полуострова Ютландия (в Выборге), – выступают в качестве апелляционной и первой инстанции (по гражданским и уголовным делам, не подпадающим под юрисдикцию низших судов по категории дела, сумме иска либо по тяжести наказания: они рассматривают дела о преступлениях, за которые грозит 8 лет лишения свободы либо более тяжкое наказание). В этих судах 20 коллегий (соответственно 13 и 7) по 3-е судей в каждой, которые рассматривают попеременно то гражданские, то уголовные дела и по первой, и по второй инстанции. При этом рассмотрение уголовных дел по первой инстанции проводится с участием 12 присяжных заседателей, которые не только выносят вердикт о виновности, но и вместе с судьями определяют наказание.

Низшие суды (именно так они и называются) имеются в каждом из 84 судебных округов и состоят из одного либо нескольких (в Копенгагене – около 20) профессиональных судей. Гражданские дела в них судьи рассматривают единолично, а уголовные – с участием 2 заседателей, шеффенов. Однако дела о малозначительных преступлениях, а также те, по которым подсудимый признает себя виновным и не настаивает на иной судебной процедуре, рассматриваются судьями единолично. Широко распространена практика уплаты обвиняемым штрафа до суда над ним, исключающая процедуру судебного разбирательства и вынесение приговора.

Важное место в судебной системе отводится суду по морским и торговым делам, заседающему в Копенгагене. Дела в нем рассматриваются коллегией в составе 1 профессионального судьи и 2 или 4 судебных заседателей из числа специалистов, обладающих соответствующим опытом. Этот суд слушает не только гражданские споры, но и дела об уголовных преступлениях, связанных с событиями на море. Имеются также суды по рассмотрению трудовых конфликтов, по делам о банкротстве и др.

Процедура рассмотрения судебных дел, в особенности в низших судах, не связана с соблюдением большого числа формальностей, с ограничениями в представлении доказательств или со строгими правилами их оценки. Судебные решения и приговоры,

вынесенные датскими судами, могут быть обжалованы, как правило, только один раз. При этом в вышестоящей инстанции дело, по существу, рассматривается заново. Лишь в исключительных случаях, с разрешения министра юстиции, ВС может принять к производству дело о жалобе на решение или приговор низшего суда, уже рассмотренное судом второй инстанции.

В Д. нет системы административной юстиции, однако действия административных органов могут быть обжалованы в общие суды, вплоть до ВС. Функции омбудсмана, служба которого учреждена в Д. согласно Конституции 1953 г., несколько ограничены по сравнению с другими Скандинавскими странами: он надзирает за деятельностью государственных служащих, но не вмешивается в действия судей.

Назначение на должность судьи производится королевским указом по представлению Министерства юстиции из числа лиц, имеющих, как правило, 15- 20-летний стаж работы в качестве дипломированных юристов при судах, в прокуратуре и т. п. Круг лиц, назначаемых судьями, весьма ограничен (около 280 на страну с 5,1 млн. населения). Судьи назначаются пожизненно, но в 70 лет обязательно уходят в отставку.

Прокуратура входит в систему Министерства юстиции. Ее возглавляет "королевский адвокат" – генеральный прокурор, выступающий в ВС. Его заместитель и 7 "государственных адвокатов" – местных прокуроров поддерживают по указанию генерального прокурора обвинение в ВС и в судах Восточных и Западных земель. Они имеют широкие полномочия отказаться от уголовного преследования, если считают его нецелесообразным. В низших судах в качестве представителей обвинения, а также представителей государства в гражданских спорах обычно выступают «полицмейстеры» – начальники полицейских участков, подчиняющиеся Министерству юстиции (их около 75), либо адвокаты, каждый раз уполномочиваемые одним из прокуроров. Расследование уголовных дел ведется полицией.

Право выступления в суде в качестве стороны по гражданским делам либо защитника по уголовным делам предоставляется Министерством юстиции только дипломированным юристам с определенным стажем работы и отвечающим все более строгим требованиям с тем, чтобы они могли получить звание адвоката соответственно низшего суда, судов Восточных и Западных земель и ВС. Распространена практика назначения бесплатного защитника по уголовным делам, в том числе в ряде случаев уже на стадии предварительного следствия.

*Решетников Ф.М.*

## **Дарение**

*см. Договор дарения.*

## **Дача взятки**

*см. Взятничество.*

## **Двенадцати таблиц законы**

ДВЕНАДЦАТИ ТАБЛИЦ ЗАКОНЫ (лат. *Leges duodecim tabularum*) – свод законов Древнего Рима, созданный, согласно традиции, особо избранными коллегиями децемвиров в 451–450 гг. до н. э. Представлял собой запись обычного права римской общины. Были записаны на 12 досках, выставленных на городской площади.

Подлинный и полный текст Д.т.з. не сохранился, существует несколько более или менее убедительных попыток их реконструкции и систематизации на основании цитат из других римских юридических источников классической эпохи. Подлинными признаны примерно 140 правоположений, систематизированных по разделам: "О вызове в суд" (табл.

I), "О вершении исков" (табл. II), "О долговом рабстве" (табл. III). "О порядке манципации при сделках" (табл. IV), "О завещании и семейных делах" (табл. V), "О пользовании земельным участком" (табл. VI). "О воровстве" (табл. VII), "О личном оскорблении-обиде" (табл. VIII), "Об уголовных наказаниях" (табл. IX). "О порядке похорон и церемоний" (табл. X), "О публичных делах в городе" (табл. XI), "О неиспрашивании привилегий" (табл. XII). Многие правоположения древних законов были малопонятны уже во времена Цицерона, но, во всяком случае, они охватили все важнейшие сферы юридической практики. Д.т.з. положили основание развитию римского общегражданского права (*jus civile*) и складывалось из двух основных форм – понтификального (т. е. жреческого) истолкования и последующего законодательства.

Д.т.з. содержали положения, относившиеся к судопроизводству, уголовному и гражданскому праву, некоторым административным вопросам. При этом они вовсе не касались государственного права. Гражданский процесс отличался формализмом, разнообразием форм, разделением компетенции между магистратом-претором и судьей – частным лицом, назначенным для окончательного решения спора. Для имущественных отношений характерно широкое распространение частной собственности, включая земельную, а также разнообразие видов сделок, заключавшихся на основе свободного договора между сторонами (купли-продажи, мены, займа и пр.). Ряд архаических институтов, закрепленных в Д.т.з. (например, долговое рабство), впоследствии был отвергнут классическим римским частным правом. Нормы семейного права основывались на безусловном господстве главы семьи – *paterfamilias* (им мог быть как дед, так и отец). Д.т.з. знают две формы брака: "кум ману" ("правильный", формальный брак с передачей жены под власть мужа) и "сине ману" (неформальный брак). Последний вид допускал для женщины возможность развода (см, также *Римское право*).

## Двойное гражданство

ДВОЙНОЕ ГРАЖДАНСТВО – наличие у человека одновременно гражданства (подданства) двух государств. Состояние Д.г. может возникнуть несколькими способами.

Первый связан с коллизией законодательств двух государств, каждое из которых для определенной ситуации подчеркивает свой приоритет. Например, родители ребенка имеют различное гражданство и их государства установили правило: если один из родителей ребенка является гражданином данного государства, то и ребенок – гражданин этого государства. Если государства не договорятся по возникшей ситуации, тогда каждое из них будет считать ребенка своим гражданином и Д.г. не возникнет.

Но если они готовы признать, что в указанной ситуации ребенок приобретает гражданство каждого из них, тогда и возникнет состояние Д.г. Второй способ – самостоятельное приобретение гражданином данного государства гражданства другого государства и последующее признание этого второго гражданства. Третий способ – восстановление в гражданстве лица, ранее лишено гражданства, с признанием (сохранением) за ним того иностранного гражданства, которое оно приобрело за это время. Четвертый способ – официальное разрешение одного государства приобрести гражданство другого государства (при сохранении первого).

За лицом, состоящим в гражданстве РФ, "не признается принадлежность к гражданству другого государства, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации" (Закон РФ от 28 ноября 1991 г. № 1948-1 "О гражданстве Российской Федерации"). Гражданство РФ предоставляется или восстанавливается при сохранении иностранного гражданства. А для граждан РФ Д.г. может признаваться по факту его возникновения, т. е. при наличии коллизий с законодательством других стран и при собственных инициативах граждан РФ. переселившихся в другие страны и приобретших там гражданство.

По Конституции РФ (ст. 62) гражданин РФ может иметь гражданство иностранного

государства (Д.г.) в соответствии с ФЗ или международным договором РФ (ст. 62). Наличие у гражданина РФ гражданства иностранного государства не умаляет его прав и свобод и не освобождает от обязанностей, вытекающих из гражданства РФ, если иное не предусмотрено ФЗ или международным договором РФ.

В Законе "О гражданстве Российской Федерации" четко оговорен разрешительный характер Д.г. – гражданину РФ "может быть разрешено по его ходатайству иметь одновременно гражданство другого государства, с которым имеется соответствующий договор Российской Федерации". Формулу "может быть разрешено иметь" надо толковать как охватывающую разрешения либо на получение второго гражданства, либо на его сохранение, если оно было получено ранее без участия РФ.

Наличие договора с другим государством обозначено как условие приобретения второго гражданства для того, чтобы гражданину РФ обеспечивалась защита интересов на территории этого государства, а также для того, чтобы с помощью последнего можно было найти такого гражданина и предъявить ему претензии, если обнаружились его невыполненные обязательства в РФ.

Отношение к категории Д.г. в РФ неоднозначно. Некоторые политики и ученые видят в нем удачный способ учета интересов миллионов русскоязычных лиц (и прежде всего русских), оставшихся после распада СССР за пределами РФ. Но немало и голосов против Д.г. (в СССР официально Д.г. не признавалось).

В большинстве государств – бывших союзных республик в составе СССР отношение к Д.г. отрицательное. Лишь с Туркменистаном и Таджикистаном РФ имеет соглашения, признающие Д.г.

*Авакьян С.А.*

## **Двойное налогообложение**

*см. Международное двойное налогообложение.*

## **Двойное складское свидетельство**

ДВОЙНОЕ СКЛАДСКОЕ СВИДЕТЕЛЬСТВО – товарораспорядительный документ, выдаваемый товарным складом товаровладельцу в удостоверение фактов принятия на хранение от этого лица определенного товара и отсутствия залогового обременения данного товара, а также права его держателя получить этот товар лично либо распорядиться им (правом получения товара) путем его передачи.

Иногда Д.с.с. называют по наименованию одной из его частей – варрантом.

Д.с.с. появляется существенно позднее своих прямых предшественников – коносамента и векселя. Его возникновение следует относить к концу XVI – началу XVII в. Именно в это время, с развитием колониальной и внешней морской торговли получает развитие промысловая предпринимательская деятельность по хранению партий товаров, которые либо прибыли по морю в порт назначения, либо дожидаются отправки на судне. К концу XVII в., когда возникла потребность хранить партии товаров – предмет биржевых торгов, крупнейшие банкирские дома стали кредитовать заморскую торговлю под обеспечение будущим товаром или товаром, уже доставленным.

В этих условиях создаются особого рода предприятия – товарные склады и, соответственно, начинают составляться особого рода документы, выдаваемые этими складами. В таких документах указывалось не только на факт внесения определенным лицом товара на хранение, но и на право этого лица получить этот товар либо распорядиться им. К XVIII в. практически все законодательства признали право на существование за институтом вексельного индоссамента, который товаровладельцы и товарные склады не замедлили применить и для документов, оформляющих их отношения по хранению товаров. Распоряжение хранящимся товаром стало возможно без специального обращения за этим к

складу.

В ряде стран оформилась система двойных складских документов, один из которых свидетельствовал о праве распоряжения товаром, а другой – об ограничении этого права, например, в результате залога (Англия, Франция). Там же, где банковское дело задержалось в своем развитии, там, где банки извлекали прибыль не столько на кредитных, сколько на спекулятивных операциях, система двойного документа оказалась ненужной и складское свидетельство в них сохранило свою первоначальную форму – форму одного документа (Голландия, Германия).

Д.с.с. относится к числу так называемых товарораспорядительных документов, или распорядительных бумаг.

Основанием (каузой) выдачи Д.с.с. является обычно прием товарным складом на хранение определенного товара. Возможна выдача Д.с.с. на основании абстрактного обязательства товарного склада выдать по таковым какой-либо товар.

Д.с.с. состоит из двух документов (двух частей) – складского свидетельства (рецепта) и залогового свидетельства (варранта) – и считается по общему правилу ордерной ценной бумагой. Каждая из частей Д.с.с. также признается ордерной ценной бумагой.

Части Д.с.с. могут быть соединенными, что означает тождество наименования лица, управомоченного требовать выдачи товара, указанного в залоговом свидетельстве, с наименованием управомоченного лица, указанным в складском свидетельстве.

Лицо, поименованное в качестве управомоченного в обеих частях Д.с.с., признается собственником Д.с.с.

В противном случае части Д.с.с. признаются разъединенными (находящимися в собственности различных лиц). Такие части Д.с.с. должны существовать в виде двух отдельных документов (быть разделены друг с другом физически).

В каждой части Д.с.с. должны быть одинаково указаны:

- а) наименование и место нахождения товарного склада, принявшего товар на хранение;
- б) текущий номер складского свидетельства по реестру склада;
- в) наименование юридического лица либо имя гражданина, от которого принят товар на хранение, а также место нахождения (место жительства) товаровладельца;
- г) наименование и количество принятого на хранение товара – число единиц и (или) товарных мест и (или) мера (вес, объем) товара;
- д) срок, на который товар принят на хранение, либо указание, что товар хранится до востребования;
- е) размер вознаграждения за хранение либо тарифы, на основании которых он исчисляется, и порядок оплаты;
- ж) дата выдачи складского свидетельства;
- з) идентичные подписи уполномоченного лица и печати товарного склада.

Документ, не соответствующий перечисленным требованиям, не является Д.с.с. (ст. 913 ГК РФ).

В п. 4 ст. 912 ГК РФ установлено, что товар, принятый на хранение по Д.с.с., может быть заложен путем залога соответствующего свидетельства. Для осуществления своего права заложить весь товар (а также права распоряжения всем хранящимся на складе товаром) части Д.с.с. могут передаваться вместе или порознь по передаточным надписям (п. 1 ст. 914, ст. 915 ГК РФ).

Держатель складского свидетельства, отделенного от залогового свидетельства, вправе распоряжаться товаром, но не может взять его со склада до погашения кредита, выданного по залоговому свидетельству. Держатель залогового свидетельства, иной, чем держатель складского свидетельства, имеет право залога на товар в размере выданного по залоговому свидетельству кредита и процентов по нему. При залоге товара об этом делается отметка на складском свидетельстве (ст. 914 ГК РФ).

Склад выдает товар держателю складского и залогового свидетельств (Д.с.с.) не иначе как в обмен на оба эти свидетельства вместе. Держателю складского свидетельства, который

не имеет залогового свидетельства, но внес сумму долга по нему, товар выдается складом не иначе как в обмен на складское свидетельство и при условии предоставления вместе с ним квитанции об уплате всей суммы долга по залоговому свидетельству. Склад, выдавший товар держателю складского свидетельства, не имеющему залогового свидетельства и не внесшему сумму долга по нему, несет ответственность перед держателем залогового свидетельства за платеж всей обеспеченной по нему суммы.

Держатель складского и залогового свидетельств вправе требовать выдачи товара по частям. При этом в обмен на первоначальные ему выдаются новые свидетельства на товар, оставшийся на складе (ст. 916 ГК РФ) (см. *Простое складское свидетельство*).

*Белов В.А.*

## **Двухпалатная система**

**ДВУХПАЛАТНАЯ СИСТЕМА** (*бикамерализм*) – система организации законодательной власти, при которой законодательное собрание (парламент) образуется из двух коллегиальных органов – палат (обычно верхней и нижней, реже – равноправных). Исторически первым образцом Д.с. была организация английского парламента. Первоначально (с момента учреждения парламента в XIII в.) все представители высшей аристократии, среднего и мелкопоместного дворянства и представители городской ремесленной и торговой буржуазии заседали вместе. В XIV в., когда различия в сословном положении начинают обостряться, совет разделяется на две палаты: верхнюю – аристократическую (палату лордов) и нижнюю (палату общин) – более демократическую, состоящую из представителей мелкого поземельного владения и городской буржуазии. Состав верхней палаты был строго аристократическим: в нее входили – по праву наследования – старшие сыновья умерших лордов и – по должности – высшие духовные лица (архиепископы и епископы).

Ш.Л. Монтескье в известном сочинении "О духе законов"(1747) следующим образом аргументирует необходимость существования двух палат:

"Во всяком государстве всегда есть люди, отличающиеся преимуществами рождения, богатства или почестей; и если бы они были смешаны с народом, если бы у них, как и у прочих, было по одному только голосу, то общая свобода стала бы для них рабством и они не имели бы никакого интереса защищать ее, так как большая часть решений была бы направлена против них. Поэтому доля их участия в законодательстве должна быть поставлена в соответствие с прочими преимуществами, которые они находят для себя в государстве, и это может быть достигнуто в том случае, если из них будет образовано особое собрание, которое имело бы право отменять решения народа, как народ имеет право отменять его решения" – и дальше: "Законодательное собрание благородных должно быть наследственным".

Верхняя палата характеризовалась Монтескье как сдерживающее начало для нижней палаты и исполнительной власти.

В период буржуазных революций в Англии (XVII в.) и во Франции (XVIII в.) верхние палаты были упразднены как выражающие интересы контрреволюционной феодальной аристократии, однако вскоре восстановлены (например, палата лордов была восстановлена указом Кромвеля уже в 1657 г.). Причиной восстановления Д.с. стало обострение противоречий между недавними союзниками по антифеодальной борьбе – крупной и мелкой буржуазией. В период расширения избирательного права и распространения его на малоимущие слои населения наличие Д.с. помогало нейтрализовывать в парламенте влияние социалистических и других радикальных фракций. Поэтому социалисты, а затем и коммунисты активно добивались введения однопалатной системы (во Франции это едва не удалось сделать в 1946 г.). В унитарных восточноевропейских государствах после прихода к



власти коммунистов Д.с. (там, где она существовала) была заменена на однопалатную.

С конца XVIII в. Д.с. приобретает и другой смысл: верхняя палата в федеральном парламенте стала органом, отражающим в большей мере интересы субъектов федерации, в противовес нижней палате, более выражающей общенациональные интересы. Значение верхней палаты как органа регионального представительства (включая не только федеративные, но и децентрализованные унитарные государства) подкрепляется характерным принципом ее комплектования, существующим во многих государствах. Этот принцип заключается в том, что субъекты федерации (части унитарного государства) представлены в верхней палате равным числом голосов, хотя число избирателей в них может различаться в десятки раз. Такой порядок закрепился, например, в США, где субъекты федерации представлены в верхней палате каждый двумя членами. Еще более ярким выражением, идеи регионального представительства является принцип непосредственного делегирования органами власти субъектов федерации своих представителей в верхнюю палату, применяемый, например, в УФ к Германии.

Помимо обширных и многонациональных государств, где использование Д.с. вполне естественно, ее продолжают сохранять или вводят небольшие национально однородные государства. Так, в 1989 г. Д.с. восстановлена в Польше, в 1990 г. – в Румынии, в 1995 г. введена в Казахстане, в 1996 г. – в Кыргызстане и Беларуси.

В соответствии с общепринятой в мире практикой нижняя палата парламента всегда избирается непосредственно населением. Верхняя палата формируется различными способами – путем непрямых выборов (Франция, Австрия, Германия) или в порядке прямых выборов (США, Италия, Австралия, Япония). В некоторых странах верхняя палата формируется частично по наследственному признаку (Великобритания) либо члены ее назначаются главой государства (Канада). В ряде случаев верхние палаты формируются смешанным путем: часть их членов избирается, часть назначается, остальные занимают место по наследственному принципу (Непал).

В некоторых странах для верхней палаты в отличие от нижней не установлен срок полномочий, их состав обновляется по частям (в РФ, США, Аргентине, Франции и др.), что дает верхней палате существенные организационные преимущества, обеспечивает непрерывность законодательной власти. Частично обновляемые верхние палаты не подлежат роспуску. К кандидатам в депутаты этих палат предъявляются, как правило, более строгие требования (более высокий возрастной ценз и др.). В большинстве современных парламентов права верхних палат ограничены по сравнению с правами нижних (например, во многих странах финансовые законопроекты могут быть внесены только в нижние палаты, а верхние палаты не могут оказывать какого-либо влияния на их принятие). В парламентах, где палаты неравноправны, устанавливаются определенные процедуры преодоления возражений верхних палат относительно нефинансовых законопроектов, одобренных нижними палатами.

*Додонов В.Н.*

## **Дебаты парламентские**

*см. Парламентские слушания.*

## **Девиз государства**

ДЕВИЗ ГОСУДАРСТВА – во многих зарубежных странах один из основных символов государства и его суверенитета, представляет собой краткое изречение, выражающее обычно наивысшие ценности данного государства и общества, его идеологические основы (например, ФРГ – "Единство, закон и свобода", Великобритания – "Бог и право личности" и т. д.). Как правило, Д.г. помещается на гербе государственном., но может закрепляться и непосредственно в конституции (например, в Конституции Франции сказано: "Девиз Республики – "Свобода, Равенство, Братство"). У РФ Д.г. отсутствует.

## Дееспособность

**ДЕЕСПОСОБНОСТЬ** – способность юридического или физического лица своими действиями приобретать права и создавать для себя юридические обязанности, а также нести ответственность за совершенные правонарушения (так называемая деликтоспособность). Д. гражданина наступает по достижении определенного возраста.

Согласно законодательству РФ Д. гражданина – юридическая характеристика зрелости волевых качеств лица, определяющая его способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (ст. 21 ГК РФ). Зрелость воли определяется в первую очередь возрастом лица, поэтому установлено, что все граждане, достигшие определенного возраста, имеют равную Д. Отклонение уровня развития воли лица от усредненного для данного возраста в ту или иную сторону может быть установлено в судебном порядке. В этом случае фиксируется фактическая Д. конкретного лица.

До 6 лет ребенок признается недееспособным. Его недееспособность восполняется действиями законного представителя. От 6 до 14 лет Д. малолетних в соответствии со ст. 28 ГК РФ ограничивается возможностью заключать мелкие бытовые сделки на незначительные суммы, которые обычно исполняются при самом их заключении, например покупка сладостей, мороженого. Кроме того, малолетние в этом возрасте могут заключать безвозмездные сделки, например принимать подарки, которые не требуют нотариального удостоверения либо государственной регистрации. Допускается распоряжение поступившими во владение такого лица средствами для определенной цели либо по своему усмотрению с согласия законного представителя. Деликтоспособностью в этом возрасте граждане не обладают, поэтому ответственность за вред, причиненный малолетними, несут их родители, усыновители или опекуны.

Граждане от 14 до 18 лет отнесены к несовершеннолетним и обладают частичной Д. В ее объем входит возможность совершать любые сделки с письменного согласия законных представителей. Кроме того, законодатель предусмотрел в ст. 26 ГК РФ возможность несовершеннолетнего распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами, вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими, а также осуществлять права на результаты своей интеллектуальной деятельности без согласия законных представителей. Однако распорядиться имуществом, приобретенным на собственные доходы, без согласия законного представителя несовершеннолетний не может. Несовершеннолетний, достигший возраста 16 лет, вправе быть членом кооперативов. Деликтоспособность несовершеннолетних от 14 до 18 лет определяется в полном объеме, а недостаточность средств на возмещение вреда компенсируется законными представителями. Исходя из презумпции их вины (ст. 1074 ГК РФ).

Изменение Д. лица, не достигшего 18-летнего возраста, возможно при наличии следующих факторов:

а) осуществление самостоятельной предпринимательской деятельности либо работы по трудовому договору лицом, достигшим 16 лет, в порядке эмансипации (ст. 27 ГК РФ);

б) вступление в брак, которое приравнивается к эмансипации. При прекращении брака полная Д. несовершеннолетнего может быть утрачена по решению суда вследствие признания брака недействительным (ст. 21 ГК РФ);

в) ходатайство законного представителя об ограничении или лишении лица в возрасте старше 14 лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами. Такое ходатайство не может быть предъявлено после эмансипации или вступления в брак несовершеннолетнего.

По общему правилу полная Д. гражданина в РФ наступает с 18 лет. Психические расстройства могут служить основанием для признания гражданина недееспособным в судебном порядке и назначения ему опекуна (ст. 29 ГК РФ). Наркомания и злоупотребление

спиртными напитками гражданина, которые ставят его семью в тяжелое материальное положение, могут служить основанием для ограничения объема его Д. в судебном порядке по заявлению заинтересованных лиц. В этом случае над гражданином устанавливается попечительство и он вправе совершать только мелкие бытовые сделки (ст. 30 ГК РФ).

Д. юридического лица по законодательству РФ возникает одновременно с правоспособностью в момент его регистрации. При этом следует учитывать, что лицензии на проведение операций по привлечению денежных средств во вклады населения (депозиты) и на проведение операций в иностранной валюте предоставляется ЦБ коммерческим банкам только при осуществлении последними банковской деятельности не менее 1 года. Поэтому Д. юридических лиц, подобно физическим лицам, зависит от «возраста» и "зрелости воли", определяемой по успешности их деятельности на начальном этапе. Нарушения в уставной деятельности и нормативных предписаний ведут к отзыву лицензии и потере Д. юридического лица полностью или в части, предусмотренной лицензией.

Д. в международном праве зависит от вида субъекта. За государствами в международном публичном праве закреплена полная Д. Физические и юридические лица наделены полной деликтоспособностью и правом на прямой контакт с судебными и несудебными органами по защите своих прав, нарушенных внутри государства пребывания. В международном частном праве физические и юридические лица отнесены к разряду несuverенных субъектов, дееспособность которых определяется внутренним законодательством страны пребывания.

Полная Д. граждан по современному законодательству иностранных государств приобретается с достижением совершеннолетия, которое наступает в 18 лет во Франции, Германии, Англии. В Швейцарии и Японии этот возраст составляет 20 лет. В США он в разных штатах колеблется от 18 до 21 года. Во многих странах разрешается добровольное ограничение как прав, так и Д., например отказ от вступления в брак, от предъявления иска в суд, от занятий определенной деятельностью за определенное вознаграждение. В РФ полный или частичный отказ от Д. по общему правилу не допускается (ст. 22 ГК РФ). Однако введенное гл. 53 ГК РФ доверительное управление имуществом является, по существу, добровольным ограничением Д. собственника н. а время действия договора.

**Лит.:**

- Бояркин Д.Д.* Теория собственности. Новосибирск, 1994;  
*Иоффе О.С.* Вопросы теории права. М., 1964;  
*Новицкий И.Б.* Право собственности. М., 1925;  
*Рябенцев В.А.* Защита субъективных гражданских прав. М., 1989;  
*Толстой Ю.К.* Проблемы гражданского права. Сб. ст. ЛГУ им. А. Жданова. Л., 1987;  
*Суханов Е.А.* Общие положения о праве собственности и других вещных правах//Хозяйство и право, 1995, № 6. С. 29–46;  
*Суханов Е.А.* Право собственности и иные вещные права. Способы их защиты. (Комментарий к новому ГК). М., 1996;  
*Щенникова Л.В.* Категория «собственность» в российском гражданском законодательстве и русской цивилистике//Государство и право, 1995, № 3. С. 96–103.

*Павлов В.П.*

## **Дезавуирование**

**ДЕЗАВУИРОВАНИЕ** – в международном праве опровержение действий своего дипломатического представителя или иного официально уполномоченного лица правительством или другим компетентным органом государства. При Д. заявляется, что дипломатический представитель действовал без поручения или в нарушение данных ему полномочий. Таким образом, государство преследует цель снять с себя ответственность за действия дезавуированного представителя и их политические или международно-правовые последствия. Дезавуированный дипломатический представитель обычно отзывается своим правительством.

## Дезертирство

ДЕЗЕРТИРСТВО (лат *desertio* – оставление без помощи, побег) – самовольное оставление военнослужащим части или места службы либо неявка на службу с целью уклонения от ее прохождения (ст. 338 УК). Д. - наиболее тяжкое воинское преступление; наказывается лишением свободы на срок до 7 лет. Д. посягает на установленный порядок прохождения военной службы. Существуют две формы Д.: непосредственное оставление воинской части или места службы, когда военнослужащий не имел права покидать их ни при каких условиях, либо невозвращение (неявка) в часть после отсутствия в ней по уважительным причинам (нахождение в госпитале), с разрешения начальства (отпуск) или в связи с исполнением приказа начальства (командировка).

Д. характеризуется наличием у виновного прямого умысла, направленного на окончательное уклонение от службы.

В зависимости от цели, преследуемой виновным, Д. следует ограничивать от самовольного оставления части. В первом случае военнослужащий намеревается навсегда уклониться от воинской службы, во втором – лишь на какое-то определенное время (не более 10 суток). Д. считается оконченным с момента оставления части или места службы либо с того времени, когда военнослужащий должен был вернуться. Д. - длящееся преступление. Оно совершается все время отсутствия виновного в части и оканчивается после его возвращения в часть либо задержания.

Военнослужащий, впервые совершивший Д. без отягчающих ответственность обстоятельств, может быть освобожден от уголовной ответственности, если Д. явилось следствием стечения тяжелых обстоятельств. К ним обычно относят тяжелую болезнь или смерть близких родственников, стечение тяжелых личных (семейных) обстоятельств, неблагоприятную психотравмирующую обстановку в части и т. д. Более строгая ответственность – лишение свободы на срок от 3 до 10 лет – установлена за Д. с вверенным военнослужащему оружием либо за Д., совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

*Устинова Т.Д.*

## Действие нормативного акта

ДЕЙСТВИЕ НОРМАТИВНОГО АКТА – обязательность его исполнения в течение определенного времени, на определенной территории и в отношении конкретного круга лиц, органов, организаций.

По общему правилу нормативный акт применяется к отношениям, имевшим место после его вступления в силу и до утраты им силы.

В РФ существуют следующие способы вступления нормативного акта в силу:

а) указание в самом акте либо в акте о-вступлении его в силу календарной даты начала его действия;

б) указание определенного факта, события, с которыми связывается вступление акта в силу ("с момента принятия", "с момента опубликования" и т. д.);

в) если в принятом нормативном акте не определены такие сведения, как дата, факт, событие, то применяются установленные законодательством общие правила.

Так, законы РФ вступают в силу на всей территории РФ одновременно по истечении 10 дней со дня их официального опубликования. Имеющие нормативный характер акты Президента РФ и Правительства РФ вступают в силу на всей территории РФ по истечении 7 дней после их опубликования в официальном источнике. Официальными изданиями, в которых публикуются нормативные акты РФ, являются "Российская газета" и "Собрание законодательства Российской Федерации".

Ведомственные нормативные акты вступают в силу со дня присвоения им порядкового номера государственной регистрации, если в самом акте не указан более поздний срок

начала их действия. Порядок вступления в силу правовых актов субъектов Федерации, а также органов местного самоуправления определяется ими самостоятельно. Нормативные акты теряют силу по различным обстоятельствам. Акт временного действия – по истечении того срока, на который он был рассчитан (конкретная дата или наступление определенного события: отмена чрезвычайного положения, прекращение военных действий и т. д.). В иных случаях нормативный акт утрачивает силу в результате его официальной отмены. Такая отмена фиксируется либо в новом акте, либо в особом перечне актов, признаваемых утратившими силу в связи с принятием новых актов или подготовкой разного рода собраний действующего законодательства. Кроме того, нормативный акт фактически утрачивает силу вследствие издания нового акта той же или вышестоящей юридической силы, если его содержание противоречит этому акту. Нормативный акт также фактически теряет свою силу, если он противоречит международному договору, заключенному РФ (согласно установленному Конституцией РФ (ч. 4 ст. 15) принципу приоритета международного договора над внутригосударственным законодательством). Нормативный акт перестает действовать, если он специальным решением КС признается неконституционным.

По общему правилу закон не имеет обратной силы. Он действует только в отношении тех обстоятельств и случаев, которые возникли после введения его в действие, т. е. если преступление совершено (или трудовой спор возник) в то время, когда действовал старый закон, дело должно решаться на основании его норм, хотя на момент рассмотрения дела этот закон отменен и действует новый. Правило запрета обратного действия закона, установленного еще в римском праве, – один из принципов цивилизованной правовой системы. Он обеспечивает правовую стабильность в обществе, уверенность граждан и юридических лиц в том, что они находятся под строгой опекой закона и их правовое положение не может быть ухудшено новым законом.

Практика развития юриспруденции выработала два типичных исключения из принципа "закон обратной силы не имеет". Во-первых, закон имеет обратную силу, если он специально предусматривает применение своих норм к отношениям, возникшим до его вступления в силу. Так, согласно Закону РФ от 24 декабря 1992 г. № 4218-1 "Об основах федеральной жилищной политики" подлежат отмене противоречащие этому закону договоры купли-продажи и аренды жилья, даже если они совершены до вступления этого закона в силу. В ч. 1 ст. 4 ГК РФ установлено, что "действие закона распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие, только в случаях, когда это прямо предусмотрено законом". Во-вторых, имеют обратную силу законы, устраняющие или смягчающие уголовную либо административную ответственность или иным способом улучшающие положение правонарушителя.

По общему правилу нормативный акт действует на всей территории, на которую распространяет свои властные полномочия соответствующий право-творческий орган. ФЗ и иные нормативные акты действуют на всей территории РФ, нормативные акты ее субъектов – на территориях соответствующих республик, краев, областей, автономных округов, городов федерального подчинения и т. д.). В отдельных случаях нормативный акт может распространять свое действие на определенную часть территории (районы Крайнего Севера, Дальний Восток, зона чернобыльской аварии и т. д.). Ограниченное территориальное действие обычно предусматривается в самом нормативном акте.

Действие нормативного акта по лицам означает его применимость к определенной категории субъектов права (лицам, органам, организациям). Законодательство РФ распространяется на всех субъектов права, находящихся на ее территории – на граждан, иностранных граждан, лиц без гражданства (апатридов), государственные органы, общественные организации, юридические лица. На граждан РФ ее законодательство распространяется и тогда, когда они находятся за рубежом (уголовная ответственность за преступления, регистрация актов гражданского состояния и т. д.).

Многие законы распространяют свое действие не на всех граждан, а на их определенную часть, выделяемую на основе какого-либо общего признака (студенты,

пенсионеры, работники железнодорожного транспорта и т. д.).

*Пиголкин А.С.*

## **Декларант**

ДЕКЛАРАНТ – лицо, перемещающее через таможенную границу товары и (или) заявляющее (декларирующее), представляющее и предъявляющее товары для целей таможенного оформления (Закон РФ от 21 мая 1993 г. № 5003-1 "О таможенном тарифе"). Д. может быть только российское лицо, за исключением случаев перемещения через таможенную границу РФ физическими лицами товаров не для коммерческих целей и иных случаев, определяемых ГТК (ст. 172 ТК). Д. выполняет все обязанности и несет в полном объеме ответственность, предусмотренную таможенным законодательством, независимо от того, является ли он лицом, перемещающим товары и транспортные средства через таможенную границу РФ, либо таможенным брокером.

Д. обязан:

- произвести декларирование товаров и транспортных средств в соответствии с порядком, предусмотренным ТК;
- по требованию таможенного органа РФ предъявить декларируемые товары и транспортные средства;
- представить таможенному органу РФ документы и дополнительные сведения, необходимые для таможенных целей;
- уплатить таможенные платежи;
- оказывать таможенным органам РФ содействие в производстве таможенного оформления, в том числе путем совершения требуемых грузовых и иных операций.

До подачи таможенной декларации Д. вправе под таможенным контролем осматривать и измерять товары и транспортные средства, с разрешения таможенного органа РФ брать пробы и образцы товаров. Отдельная таможенная декларация на пробы и образцы товаров не подается при условии, что они будут охвачены таможенной декларацией, подаваемой в отношении товаров.

## **Декларация**

ДЕКЛАРАЦИЯ (фр. *declaration* – заявление) – 1) в конституционном праве наименование отдельных политико-юридических актов, имеющее целью придать им торжественный характер, подчеркнуть их особо важное значение для судеб соответствующего государства (например, Декларация о государственном суверенитете РСФСР, Декларация прав и свобод человека и гражданина РСФСР). Специфическая черта Д. как нормативно-правового акта – слишком общий, неконкретный характер содержащихся в ней положений, в связи с чем требуется дополнительное законодательное регулирование;

2) в международном праве торжественный акт, формулирующий согласованные сторонами общие принципы и цели. Не имеет обязательной силы. Исключение составляет Всеобщая декларация прав человека 1948 г., приобретающая обязательность для государств в силу обычкновения.

### **Декларация о государственном суверенитете РСФСР**

ДЕКЛАРАЦИЯ О ГОСУДАРСТВЕННОМ СУВЕРЕНИТЕТЕ РСФСР – важнейший политико-правовой акт, ознаменовавший начало конституционной реформы в РФ. Принята Первым съездом народных депутатов РСФСР 12 июня 1990 г. Помимо провозглашения государственного суверенитета содержала еще целый ряд важнейших положений: впервые, в РСФСР признавалось равноправие политических партий и общественных организаций, провозглашался принцип разделения властей, объявлялось верховенство Конституции и

законов РСФСР на всей территории РСФСР, признавалась необходимость существенного расширения прав автономных республик, автономных областей и округов, равно как краев и областей РСФСР, а также необходимость нового Союзного договора.

## **Декларация прав человека и гражданина 1789 г**

ДЕКЛАРАЦИЯ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА 1789 г. – один из выдающихся документов Французской буржуазной революции XVIII в. Вошла в качестве введения в конституцию 1791 г.: на приверженность ее основным принципам указывают Конституции 1946 и 1958 гг. Декларация была принята Учредительным собранием 26 августа 1789 г. Явилась программой революции, ее идеологическим обоснованием. В ней провозглашались демократические и гуманистические принципы государственно-правового строя. В условиях господства в большинстве стран мира феодального средневекового гнета и даже рабства Декларация звучала как революционный вызов старому миру, его категорическое отрицание. Произвела огромное впечатление на современников, сыграв исключительную роль в борьбе против феодализма и его идеологии.

Авторы Декларации (Лафайет, Сийес, Мирабо, Мунье и др.) в качестве примера для создаваемого документа имели перед собой американскую Декларацию независимости 1776 г., а также декларации французских Генеральных штатов, особенно 1484 г. В идейно-теоретическом плане они стояли на позициях мыслителей Просвещения, особенно Монтескье и Руссо, внесших значительный вклад в развитие теории естественного права. Вслед за просветителями творцы Декларации рассматривали новое политическое мировоззрение как соответствующее требование некоего всеобщего и вневременного разума.

Демократическая и гуманистическая направленность Декларации во многом определялась атмосферой подъема и ликования, вызванной падением абсолютизма. Декларация открывалась заявлением, имевшим историческое значение: "Люди рождаются и остаются свободными и равными в правах". В духе идей Просвещения в качестве "естественных и неотъемлемых прав человека" назывались: свобода, собственность, безопасность и сопротивление угнетению.

Свобода определялась Декларацией как возможность делать все, что не причиняет вреда другому. Осуществление свободы, как и других «естественных» прав человека, встречает "лишь те границы, которые обеспечивают прочим членам общества пользование теми же самыми правами. Границы эти могут быть определены только законом". Декларация выделяла свободу личности, свободу слова и печати, свободу вероисповедания. Отсутствие в Декларации свободы собраний и союзов определялось враждебностью законодателей к массовым выступлениям и общенародным организациям и объяснялось доминировавшим в теории естественного права отрицательным отношением ко всякого рода союзам. По мнению Руссо, союзы ограничивают личную свободу, искажают оформление общей воли народа. Опасались также возможности возрождения цехов, сковавших в прошлом развитие промышленности и торговли.

Принципиальное значение имело объявление в Декларации собственности правом "неприкосновенным и священным".

Во имя обеспечения безопасности личности декларировался ряд прогрессивных принципов, относящихся к уголовному праву и процессу:

– никто не может подвергнуться обвинению, задержанию или заключению иначе как в случаях, предусмотренных законом, и при соблюдении форм, установленных законом, т. е. нет преступления без указания о том в законе;

– никто не может быть наказан иначе как в силу закона, надлежаще примененного, изданного и обнародованного до совершения преступления, т. е. закон не имеет обратной силы;

– каждый предполагается невиновным, пока не установлено обратное.

Обеспечение провозглашенных "прав человека" Декларация возлагала на государство

("государственный союз"). В этом она следовала одной из основных идей теории естественного права, которая видела в государстве, возникшем в силу "общественного договора", инструмент защиты "неотъемлемых прав человека". Верховная власть в государстве объявлялась принадлежащей нации. Никакая корпорация, ни один индивид не могут располагать властью, которая не исходит явно из этого источника. Соответственно декларировались политические права граждан: их участие лично или через своих представителей в принятии закона, рассматривавшегося как "выражение общей воли", определении размеров и порядка взимания налогов, в контроле за их расходованием, за деятельностью должностных лиц, а также равный доступ к государственным должностям.

Выводы Монтескье, полагавшего, что сохранение свобод и прав граждан во многом достигается введением организационно независимых друг от друга и взаимно уравновешивающих властей (законодательной, исполнительной, судебной), нашли свое отражение в Декларации: "Общество, в котором не обеспечено пользование правами и не проведено разделение властей, не имеет конституции". Во времена революции Декларация звучала как утверждение справедливости, даруемой всем, но абстрактность ее формулировок позволяла наполнить их различным политическим содержанием. Пришедшая к власти буржуазия дала ей свое, по существу, общеобязательное толкование. Вопреки Декларации Учредительное собрание, спустя 3 месяца после ее опубликования, приняло декрет о введении имущественных и иных цензов для избирателей. Первая в истории Франции Конституция 1791 г. еще более углубила разрыв между провозглашенными Декларацией демократическими правами и введенным государственно-правовым строем.

**Лит.:**

Вопросы государства и права во Французской буржуазной революции XVIII в. М., 1940;

*Батыр К.И.* Декларация прав человека и гражданина 1789 г.//СГП, 1980, № 2.

*Батыр К.И.*

## **Декларация таможенной стоимости (ДТС)**

ДЕКЛАРАЦИЯ ТАМОЖЕННОЙ СТОИМОСТИ (ДТС) – документ, которым заявляется таможенная стоимость товара. ДТС является приложением к соответствующей ГТД (грузовой таможенной декларации) и без нее недействительна. Не заполняется в случаях, когда таможенная стоимость товаров не превышает суммы, эквивалентной 1 тыс. долл. США:

- при ввозе физическими лицами товаров не для коммерческой цели;
- при заявлении таможенных режимов, в соответствии с которыми ввозимые товары не подлежат таможенному обложению (за исключением сборов за таможенное оформление);
- при ввозе товаров, не облагаемых таможенными пошлинами и налогами. (Исключение составляют многоразовые поставки в рамках одного контракта, а также повторяющиеся поставки одного и того же товара одним отправителем в адрес одного и того же получателя по различным контрактам.)

К ДТС прилагаются:

- учредительные документы лица, перемещающего товары, договор и дополнительные соглашения к нему;
- счет-фактура и банковские платежные документы, другие платежные и бухгалтерские документы, подтверждающие стоимость товара;
- транспортные и страховые документы, сертификаты: о происхождении товара, безопасности, качестве и др.

Требования к ДТС предусмотрены в инструкции по ее заполнению, других нормативных актах ГТК.

*Диканова Т.А.*

## **Декларирование**



**ДЕКЛАРИРОВАНИЕ** – заявление таможенному органу по установленной форме (письменной, устной, путем экстренной передачи данных, иной) точных сведений о товарах и транспортных средствах, их таможенном режиме и иных сведений, необходимых для таможенных целей. Д. регламентируется гл. 26 ТК, нормативными актами ГТК.

Д. - основа таможенно-тарифного регулирования. Принятие таможенным органом декларации – момент возникновения обязанностей по уплате таможенных платежей. Д. основано на том принципе, что все основные данные, необходимые для таможенных целей и прежде всего расчета таможенных платежей, представляются непосредственно самим лицом, перемещающим товар, или таможенным брокером. Альтернатива Д. - административное определение (т. е. таможенными органами) характеристик перемещаемых товаров, используемое отдельными странами, что увеличивает объем работы этих органов, а соответственно, и время, необходимое для перемещения товаров через таможенную границу. Форма Д. зависит от характера перемещаемых товаров, целей перемещения, страны происхождения товара, в некоторых случаях выбор этой формы относится на усмотрение лица, перемещающего товар.

Д. производится в случаях:

- а) перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу;
- б) при изменении таможенного режима;
- в) в других случаях, определяемых актами законодательства РФ.

Д. должно быть произведено и в отношении товаров, которые ранее были ввезены (вывезены), но в данный момент они не вывозятся (ввозятся) обратно, так как обратный вывоз (ввоз) экономически нецелесообразен или в отношении данных товаров заключена внешнеторговая бартерная сделка, договор купли-продажи и т. д. В этих случаях необходимо заявить новый таможенный режим, например выпуск для свободного обращения, экспорт, заполнить таможенную декларацию в соответствии с избранным режимом. Физические лица, перевозящие товары не для коммерческих или иных производственных целей, могут декларировать их без заполнения грузовой таможенной декларации (ГТД) в упрощенном виде (применяется упрощенная форма таможенной декларации – так называемая форма Т-6). Если стоимость товаров не превышает 1 тыс. долл. США, нет запрещенных или ограниченных к ввозу товаров, то письменная декларация не требуется, лицо устно заявляет об этом инспектору таможни и проходит через "зеленый коридор" зоны таможенного контроля.

Основным документом, используемым для Д. товаров и транспортных средств в торговом обороте, является ГТД.

Товары декларируются и предъявляются к таможенному оформлению таможенному органу, в зоне деятельности которого находится отправитель или получатель товаров. Транспортные средства, перевозящие товары, декларируются одновременно с товарами, за исключением морских, речных и воздушных судов, которые декларируются в порту или аэропорту прибытия на таможенную территорию РФ либо в порту или аэропорту отправления с таможенной территории РФ.

*Диканова Т.А.*

## **Декрет**

**ДЕКРЕТ** (лат. *decretum* – указ, постановление) – наименование нормативного акта общего или частного характера. В Древнем Риме Д. назывались акты сената, а затем императора. После Великой французской революции акты Конвента и других законодательных органов Французской республики именовались Д.

После Октябрьской революции 1917 г. в России в форме Д. издавались законодательные акты съездов Советов, ВЦИК, СНК РСФСР (например, Д. о мире, о земле, о 8-часовом рабочем дне). Конституцией СССР 1924 г. право издания Д. было предоставлено

ЦИК СССР, Президиуму ЦИК СССР и СНК СССР. Конституция СССР 1936 г. не предусматривает издания Д.

В современной Франции Д. издаются президентом и премьер-министром, причем Д. президента получают юридическую силу после скрепления их подписью премьер-министра или соответствующего министра. Д. издаются также президентами ряда государств Африки, воспринявших французскую конституционную систему. В странах англосаксонской правовой системы Д. называют некоторые виды судебных решений.

На территории бывшего СССР в форме Д. в 1992–1993 гг. издавались имевшие силу закона постановления Кабинета министров Украины по вопросам экономической реформы. В Республике Беларусь по Конституции (в редакции 1996 г.) президент получил право издавать в форме Д. акты делегированного и чрезвычайного (срочного) законодательства.

## **Декреты-законы**

ДЕКРЕТ-ЗАКОНЫ – в Италии, Испании и некоторых других странах название временных актов, принимаемых "в случаях особой необходимости и срочности" правительством под свою ответственность и имеющих силу закона. В случае принятия Д.-з. правительство обязано немедленно представить его парламенту для утверждения. Изданные правительством Д.-з. теряют силу с момента издания, если парламент не утвердит их в течение определенного времени (в Италии – в течение 60 дней после их опубликования). В Республике Корея, Словении и ряде других стран Д.-з. могут издаваться президентами на тех же условиях.

## **Делегированное законодательство**

ДЕЛЕГИРОВАННОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО – в некоторых государствах (Франция, Италия, Испания, Польша) издание правительством по уполномочию (делегации) парламента нормативных актов, фактически обладающих силой закона. Делегирование законодательных полномочий может осуществляться путем принятия парламентом закона о праве правительства издавать в порядке Д.з. акты по определенным вопросам в течение конкретно установленного времени. Кроме того, делегирование законодательных полномочий может просто подразумеваться, когда парламент сознательно издает законы, составленные в общих выражениях (так называемые закон-рамка, "скелетное законодательство"), делая их применение невозможным без соответствующей законодательной деятельности органов исполнительной власти. В порядке Д.з. издаются нормы как правительства, так и любых других подчиненных им исполнительных ведомств. В той или иной форме Д.з. применяется во всех демократических странах, в том числе и в тех, где конституции это прямо запрещают. В РФ и некоторых других государствах – членах СНГ Д.з. иногда называют указным правом.

На территории бывшего СССР институт Д.з. в настоящее время закреплен конституциями Латвии, Казахстана, Беларуси, Кыргызстана. В РФ и на Украине Д.з. для целей экономической реформы применялось в 1991–1993 гг.

В большинстве случаев постсоветские конституции предусматривают возможность Д.з. главе государства. Акты, изданные президентом в таком порядке, носят название указов, имеющих силу закона (Кыргызстан), непосредственно законов (Казахстан) или декретов (Беларусь).

*Додонов В.Н.*

## **Деликт**

ДЕЛИКТ (лат. *delictum* – нарушение, вина) – то же, что проступок (гражданское, административное, дисциплинарное правонарушение); сам термин "Д." не применяется в

законодательстве РФ, но широко используется в научно-правовой литературе (см. также *Правонарушение* ).

## **Деликтная ответственность**

ДЕЛИКТНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ (внедоговорная ответственность) – один из видов гражданско-правовой ответственности, возникающей в связи с причинением вреда в результате гражданского правонарушения (деликта) и заключающейся в наиболее полном возмещении причиненного вреда (см. *Обязательства вследствие причинения вреда* ).

В гражданском праве РФ, как и в законодательстве большинства стран континентальной Европы, система обязательств из причинения вреда опирается на принцип генерального деликта, согласно которому каждому запрещено причинять вред имуществу или личности кого-либо; всякое причинение вреда другому лицу является противоправным, если причинитель не был уполномочен на это. Обязательства, подпадающие под понятие генерального деликта, образуют систему специальных деликтов, среди которых традиционно выделяют ответственность за вред, причиненный:

- актами власти;
- несовершеннолетними и недееспособными лицами;
- деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих;
- жизни или здоровью гражданина;
- вследствие недостатков товаров, работ или услуг;
- физическими и нравственными лишениями (компенсация морального вреда).

Англо-американская система деликтных обязательств не знает генерального деликта, она состоит из сингулярных (частичных) деликтов, выработанных многовековой судебной практикой.

В ст. 1064 ГК РФ установлены общие основания наступления Д.о.:

- а) причинение вреда;
- б) противоправность поведения причинителя вреда;
- в) причинная связь между первыми двумя элементами;
- г) вина причинителя вреда.

Наличие этих оснований требуется во всех случаях, если иное не установлено законом (например, специальным деликтом).

*Прасолов Б.В.*

## **Деликтные обязательства**

см. *Обязательства вследствие причинения вреда*.

## **Делимитация границ**

ДЕЛИМИТАЦИЯ ГРАНИЦ – подробное описание прохождения линии государственной сухопутной границы (реже водной) в международном договоре и соответствующее этому описанию нанесение линии границы на географическую карту, которая является неотъемлемой составной частью данного договора. Д. - первая стадия установления границ между государствами. Вторая стадия – демаркация.

## **Делимые и неделимые вещи**

ДЕЛИМЫЕ И НЕДЕЛИМЫЕ ВЕЩИ – одна из основных классификаций вещей в гражданском праве. Делимой считается вещь, которая разделяется в натуре так, что любая из ставших самостоятельными частей может быть использована по прежнему назначению, т. е. выполнять ту же функцию, что и вещь в целом (например, соответствующая часть жилого

дома или отдельное изолированное жилое помещение в квартире). Неделимая вещь – вещь, которую невозможно разделить в натуре, не изменив при этом ее первоначального хозяйственного или иного назначения, поскольку ее отдельные части не в состоянии выполнять прежние функции вещи (например, земельный участок менее предусмотренного законом размера). Делимость и неделимость представляют собой юридические свойства вещи, так как в физическом смысле делима всякая вещь. Эти свойства приобретают юридическое значение, в частности, при разделе объектов общей собственности (ст. 252 ГК РФ) и при определении характера обязательств, возникающих по поводу таких вещей (п. 1 ст. 322 ГК РФ).

*Суханов Е.А.*

## **Делинквентность**

**ДЕЛИНКВЕНТНОСТЬ** (лат. *delinquens* (delinquentis) – совершающий проступок) – в англо-американском праве невыполнение лицом лежащей на нем в силу закона или договора обязанности, совершение правонарушения или преступления. Родовое понятие для обозначения различных видов отклоняющегося поведения, вызываемых нарушением правовых и нравственных норм. Термин широко распространен в международном праве, в криминологии и законодательстве государств с высокоразвитой рыночной экономикой.

Выделяются социологическое, криминологическое и юридическое (правовое) понятие Д.

Как юридическое(правовое) понятие "Д." закреплена в международно-правовых актах, международно-правовой практике и в национальном законодательстве (законах и иных нормативных актах) государств со стабильными правовыми традициями.

В законодательстве РФ термин "Д." не употребляется, не нашел он широкого применения и в отечественной юриспруденции. В советской криминологии данный термин использовался главным образом при описании состояния и динамики преступности в развитых капиталистических странах, а также при анализе различных направлений и школ зарубежной криминологии.

В странах Восточной Европы понятие "Д." хотя и не является общеупотребительным, но, как и в РФ, имеет соответствующие терминологические эквиваленты (противоправное, антиобщественное, асоциальное, аморальное поведение), а в некоторых случаях отождествляется с преступностью несовершеннолетних в ее широком криминологическом понимании.

В правовых системах зарубежных государств дифференцированы различные виды и формы Д. Так, в зависимости от возрастных характеристик лиц, совершающих делинквентные акты, применяются термины: "Д. ребенка", "Д. несовершеннолетних", "Д. молодых взрослых", "юношеская Д.", "Д. взрослых", "Д. престарелых" и пр.

*Пристанская О.В.*

## **Деловая репутация**

**ДЕЛОВАЯ РЕПУТАЦИЯ** – одно из нематериальных благ (ст. 150 ГК РФ), «измеряемое» оценкой профессиональных и личных качеств конкретного лица со стороны тех, кто находится с ним в деловых отношениях, контактах. Д.р. может обладать любой гражданин, в том числе занимающийся предпринимательской деятельностью, а также любое юридическое лицо: коммерческая и некоммерческая организация, государственные и муниципальные предприятия, учреждения и др. (см. также *Защита чести, достоинства и деловой репутации* ).

## **Делькредере**

**ДЕЛЬКРЕДЕРЕ** (ит. *del credere* – букв.: на веру) – в гражданском праве ручательство агента или комиссионера перед принципалом (комитентом) за исполнение договора, заключенного с третьим лицом.

По соглашению о Д. агент или комиссионер принимает на себя обязательство возместить принципалу убытки, которые тот может понести вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения договора лицом, с которым заключен договор купли-продажи. Нарушение договора обычно состоит в отказе покупателя уплатить покупную цену за полученный товар. Агенту или комиссионеру, который берет на себя обязательство Д., принято выплачивать дополнительное вознаграждение за принимаемый риск. Соглашение о Д. признается обязательством о возмещении убытков, а не договором поручительства или гарантией. Агент или комиссионер обязывается лишь возместить принципалу то, что ему причиталось, но не было получено от третьего лица. Размер возмещения по Д. может определяться договором между принципалом и агентом или комиссионером. Выплата сумм по соглашению о Д. не является ответственностью. Поэтому в случае нарушения агентом (комиссионером) соглашения о Д. он кроме обязанности уплатить соответствующую сумму несет перед принципалом ответственность, установленную законом за неисполнение денежного обязательства.

*Пугинский Б.И.*

## **Демаркация границ**

**ДЕМАРКАЦИЯ ГРАНИЦ**- установление государственной границы на местности. Для этой цели определенные государства создают смешанную (совместную) комиссию, которая путем сооружения специальных пограничных знаков обозначает прохождение границы на местности. О всех действиях по Д.г. составляются протоколы с подробным описанием прохождения линии государственной границы и характеристики пограничных знаков. Различают три вида сухопутных границ:

а) орографические – границы проводятся с учетом особенностей рельефа местности (реки, горы и другие характерные признаки);

б) геометрические – проводятся по прямой линии между двумя данными точками (таковы, в частности, границы африканских стран в пустыне Сахара);

в) астрономические – проводятся по меридианам (граница между Египтом и Ливией) и параллелям (граница между США и Канадой). Наиболее распространены орографические границы.

*Стародубцев Г.С.*

## **Демарш**

**ДЕМАРШ** (фр. *demarche* – поступок, действие, выступление) – разновидность акта дипломатического, состоящая в предпринимаемых государством или международной организацией шагах с целью обозначить свою позицию по тому или иному вопросу внутригосударственной жизни или международных отношений, предупредить или пресечь нарушение норм и принципов международного права, международного правопорядка. Повод для Д. - возникновение обстоятельств, вызванных действиями либо воздержанием от необходимых действий со стороны другого государства или иного субъекта международного права. Д. может выразиться в официальном заявлении главы государства, правительства, ведомства иностранных дел или других компетентных органов государственной власти либо зарубежных органов внешних сношений, направлении дипломатической ноты, меморандума, ультиматума, в отзыве дипломатического представителя и др.

Как правило, Д. предпринимается в случае, когда решение возникшей проблемы с помощью традиционных дипломатических средств – переговоров, консультаций, обследования и т. п. – не может быть достигнуто, а обстоятельства вынуждают для

урегулирования конфликтной ситуации в срочном порядке предпринять определенные действия. Конкретное содержание Д. обычно сводится к выражению просьбы, предложения, протеста, требования, предостережения. В соответствии с общепризнанными принципами международного права Д. не должен быть связан с угрозой силой или ее применением; его цель – поддержание и укрепление международного мира и безопасности, всемерное содействие развитию взаимовыгодного сотрудничества в интересах государств-контрагентов. Это прямо вытекает из п. 3 ст. 2 Устава ООН, согласно которому "все члены Организации Объединенных Наций разрешают свои международные споры мирными средствами таким образом, чтобы не подвергать угрозе международный мир, безопасность и справедливость". Позднее данное положение было закреплено в Декларации о принципах международного права, касающихся дружественных отношений и сотрудничества между государствами в соответствии с Уставом ООН, 1970 г. и Заключительном акте Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе 1975 г.

В международной практике конкретными причинами Д. являются неправомерные действия какого-либо государства с использованием вооруженных сил (агрессия), нарушение территориальной целостности той или иной страны, нарушение дипломатических привилегий и иммунитетов, факты несоблюдения прав и свобод человека и др.

*Колосов М.Е.*

### **Демередж**

ДЕМЕРЕДЖ (англ. *demurrage* – простой) – сумма, уплачиваемая перевозчику или фрахтователю за сверхнормативный простой судна под погрузкой или разгрузкой. Срок, в течение которого груз должен быть погружен на судно или выгружен портом (сталийное время), определяется соглашением между портом и перевозчиком (фрахтователем), а при отсутствии такого соглашения – сроками, обычно принятыми в порту. Размер Д. за простой сверх срока погрузки или разгрузки (контрсталийное время) может быть установлен соглашением сторон. При отсутствии соглашения размер Д. определяется согласно ставкам, обычно принятым в порту, а если их нет – расходами по содержанию судна и экипажа. Д. обычно устанавливается в твердых ставках за каждый день или час простоя судна сверх сталийного времени. Уплата Д. исключает возмещение перевозчику или фрахтователю иных убытков, причиненных простоем судна. Также не принимается в расчет тот факт, что сумма убытков оказалась меньше суммы Д. Иногда Д. называют также заранее согласовываемую в договоре подряда на строительство плату за каждый день просрочки сдачи объекта в эксплуатацию. Установление такой платы рассматривается как определение фактических убытков заказчика от просрочки исполнения.

*Луганский Б.И.*

### **Демилитаризация территории**

ДЕМИЛИТАРИЗАЦИЯ ТЕРРИТОРИИ (лат. *de* – приставка, означающая отмену, и *militaris* – военный) – ликвидация на основе международного договора или внутригосударственного акта военных укреплений и сооружений на определенной территории, запрет содержания на ней военных баз и вооруженных сил, нередко в целях замораживания территориальных споров. Полностью демилитаризованы Антарктика, Аландский архипелаг, Шпицберген, частично – Африка, Латинская Америка и др. Д.т. нередко сопровождается ее нейтрализацией, т. е. отказом от ее использования в качестве театра военных действий.

### **Демилитаризованная зона**

ДЕМИЛИТАРИЗОВАННАЯ ЗОНА – часть территории государства, на которой по

международному договору ликвидированы военные сооружения и другие объекты, запрещено содержание вооруженных сил. Д.з., как правило, устанавливается для разъединения потенциально враждебных сторон. Примером может служить Рейнская Д.з., созданная по Версальскому мирному договору 1919 г.

## Демократия

ДЕМОКРАТИЯ (греч. *demokratia*, букв.: народовластие от *demos* – народ и *kratos* – власть) –

1) форма (разновидность) политической организации общества, государства, основанная на признании народа в качестве источника власти, при которой граждане участвуют в управлении государством, имеют равные права и свободы и правовые гарантии этих прав. Наиболее часто под Д. понимается государство, характеризующееся единством демократической формы правления (как правило, республиканской), демократического правового режима (методами и способами осуществления власти), а также демократических общественных и государственных институтов;

2) – политический режим, при котором государственная власть осуществляется правовыми методами в соответствии с законами, граждане обладают равным правом участвовать в управлении государством, в том числе через свободно избранных представителей (парламентаризм), обеспечиваются личные, политические и гражданские права и свободы граждан, свобода общественных объединений, политический плюрализм, многопартийность, а также свобода СМИ.

Как историческое явление Д. имеет весьма отдаленные прообразы. Так, при первобытнообщинном строе существовали неполитические демократические формы родового и племенного самоуправления (собрание всех взрослых членов рода или племени, совет старейшин и т. п.). По мере эволюции древних обществ возникали и развивались государства, изменялось их устройство, демократические институты видоизменялись, отмирали и возрождались в новых формах в зависимости от конкретных исторических условий.

Первым демократическим государством (в античном понимании Д.) стал город-государство Афины (V в. до н. э.). Афинская Д. имела сословный характер, полноправные граждане не составляли большинства жителей (женщины, рабы и иностранцы исключались). Содержание понятия Д. пересматривалось и расширялось в ходе исторического развития государств и общественных наук. Наибольший импульс этому диалектическому единству политической практики и политической теории придали созыв первого английского парламента (1265) и дальнейшая, ставшая традицией парламентская практика в Англии, Великая французская революция (1789) и рождение американского конституционализма).

Д., демократическое государство, в современном его понимании, отличается от государств других типов (деспотического, авторитарного, тоталитарного и др.) следующими основными признаками, принципами:

- признание народа источником власти, носителем суверенитета (исключительно ему принадлежащей учредительной власти в государстве);
- равное право всех граждан на участие в управлении государством;
- обеспечение государством прав и свобод человека и гражданина в объеме, установленном законами, признание принципа подчинения меньшинства большинству (при принятии законов, выборах и других коллективных решениях);
- формирование основных органов государственной власти путем свободных выборов.

Производными от этих признаков Д. являются:

- подконтрольность, подотчетность и ответственность государственных органов (и должностных лиц), формируемых путем назначения, перед представительными органами государственной власти и избранными должностными лицами;

– идеологическое и политическое многообразие, свобода деятельности общественных объединений;

– верховенство закона во всех сферах общественных отношений, в том числе в деятельности государственных органов.

Различают также институты представительной Д. (принятие основных решений полномочными выборными учреждениями – парламентом, представительными органами местного самоуправления и др.) и непосредственной (прямой) Д. (принятие основных решений гражданами, в том числе путем референдума, выборов, плебисцита).

Из основного принципа Д. государства (признания народа источником власти) следует вывод о направленности деятельности государства в целом – в интересах большинства граждан. Однако даже будучи закрепленной в законодательстве, социальная направленность политики государства (см. *Социальное государство*) реализуется в разной мере в зависимости от соотношения политических сил (имеющих часто существенно различающиеся интересы и цели). Степень активности участия граждан в управлении делами государства и степень открытости и подконтрольности гражданскому обществу деятельности государства в значительной мере зависят от правового режима СМИ. В демократическом государстве СМИ играют основную роль в формировании общественного мнения, что непосредственно сказывается на действиях граждан во время выборов, референдумов. Если законодательством государства не обеспечены гарантии множественности, плюрализма, открытости, альтернативности, свободы и ответственности СМИ, гарантии недопущения монопольного влияния на СМИ со стороны реально властвующих финансовой, политической элит, то неизбежно манипулирование общественным мнением, навязывание обществу неадекватной картины социальной действительности и т. д.

Различают условно два типа теорий Д.:

а) нормативные;

б) эмпирико-описательные.

Условность такого разделения в том, что существуют теории Д., совмещающие оба подхода (например, теория Д. участия – по Р. Далю).

Нормативные теории Д. основываются на сконструированной идеальной (оптимальной) модели Д. и, исходя из нее, объясняют преимущества Д. перед другими формами правления, предлагают пути и способы осуществления (приближения) демократического идеала. Эмпирико-описательные теории Д. основываются на анализе реальных политических, общественных систем и описывают, интерпретируют и систематизируют картину политической действительности, предлагая способы усовершенствования конкретных политических систем.

К нормативным теориям Д. относятся: традиционно-либеральная теория Д., марксистские теории буржуазной Д. и социалистической Д., критическая теория Д. и др. К эмпирико-описательным – теория плюралистической Д., теория элитарной Д. и др.

Традиционно-либеральная теория Д. считает главным условием оптимального общественного устройства обеспечение государством свободы личности, включая свободу экономической деятельности и конкуренции, что осуществляется путем минимизации участия государства в экономике и максимизации политической ответственности государственных органов. При этом реальность равноправного и эффективного участия граждан в управлении государством не рассматривается среди основных ценностей.

Теория плюралистической Д. исходит из существования в развитых обществах множества социальных, политических групп, способных влиять на политику государства, объединенных отличными от других экономическими, политическими и иными интересами. Отношения этих политических сил складываются от открытой конфронтации, до, через поиск компромиссов, отдельных солидарных действий. Государство выступает как механизм, обеспечивающий разрешение конфликтов между политическими силами, социальными группами ненасильственным демократическим путем. Тем самым



обеспечивается учет их интересов, достигается относительное равновесие их влияний на государственную власть, возникает общественный компромисс, своего рода "общественное благо".

Элитарные теории сводят идею Д. к демократическому методу получения властных полномочий высшим привилегированным социальным слоем (или слоями) – элитой. Элиты управляют государством, занимают доминирующее положение в экономике. Они вынуждены учитывать интересы остальных социальных групп, слоев, так как при Д. действует демократический метод получения властных полномочий, при котором приход элит к государственной власти происходит в результате их свободной конкуренции за голоса граждан (на выборах). Представители теорий элитарной Д. исходят из опыта демократических государств, где политические решения принимаются преимущественно меньшинством. При этом Д. предстает как господство демократически избранных элит, а обеспечение прав и свобод граждан является условием функционирования такой политической системы.

Марксистско-ленинская теория государства исходит из классового и конкретно-исторического понимания Д. В классовом обществе не существует надклассовой или внеклассовой Д.: все политические институты общества и принципы Д. выражают интересы и волю определенных классов и социальных групп. Наиболее развитый исторический тип Д. в эксплуататорском обществе – буржуазная Д. - является формой диктатуры капиталистов по отношению к пролетариату и иным трудящимся классам и группам населения. При этом демократические учреждения служат формой властвования, господства имущего меньшинства над неимущим большинством, гарантируют экономические привилегии господствующего класса, маскируют господство меньшинства различными «общенациональными» учреждениями. Буржуазная Д., даже будучи формальной по своему социальному содержанию, представляет собой значительную ценность, так как создает более широкие возможности, чем в условиях авторитаризма и других недемократических режимов, для борьбы трудящихся за свои права.

Социалистическая Д., согласно марксистско-ленинской теории государства, – исторически высший тип политической Д., единственно адекватная форма власти трудящихся, социалистического государства и социалистической политической системы общества. Она базируется на экономических и социальных принципах социализма: общественной собственности на средства производства, планомерном развитии социалистической экономики, отсутствии эксплуатации, распределении по труду, реальности, гарантированное (tm) и полноте политических прав и свобод граждан, самоуправлении народа – через избранных депутатов Советов всех уровней, трудовые коллективы, общественные объединения.

В реальности социалистическая Д. в СССР, будучи в основном идеологической декларацией в условиях тоталитарной политической системы, характеризовалась господством марксистско-ленинской идеологии, имевшей статус государственной, монополией коммунистической партии на государственную власть, закрепленной законом, отсутствием свободы слова, свободных альтернативных выборов в органы власти, борьбой государства с инакомыслящими, систематическими нарушениями государством общепризнанных прав и свобод человека, тотальной цензурой над СМИ. Иными словами, при реальной социалистической Д. полностью отсутствовали основные необходимые условия реального и свободного участия граждан в управлении государством, гарантии общепризнанных политических и гражданских прав и свобод граждан.

Принципы Д. используются также в сфере негосударственной общественной жизни, где они могут лежать в основе построения и деятельности различных общественных организаций (партий, профсоюзов, ассоциаций и др.). В политической практике и политических науках демократическими называют не только государства определенной формы и их отдельные институты, но и общественные объединения, движения и соответствующие течения политической мысли, общим признаком которых является

провозглашение в качестве идеала и цели равноправия всех граждан, их права на участие в управлении государством, соблюдение принципа большинства при принятии коллективных решений, подконтрольность государства гражданскому обществу.

Современное российское государство образовалось в результате демократических преобразований в СССР в 1985–1991 гг., принятия Декларации о государственном суверенитете РСФСР (1990), напряженного политического противостояния, приведшего к вооруженному конфликту в октябре 1993 г., принятия в 1993 г. Конституции РФ на референдуме и последующего конституционного процесса.,

РФ в соответствии с Конституцией- демократическое федеративное правовое государство (ст. 1 Конституции РФ). Демократический режим РФ является главным принципом ее конституционного строя, который последовательно проводится через нормы Конституции. Так, носителем суверенитета и единственным источником власти в РФ провозглашается ее многонациональный народ, который осуществляет свою власть непосредственно, а также через органы государственной власти и органы местного самоуправления (ст. 3 Конституции РФ). Признается идеологическое, политическое многообразие, многопартийность (ст. 13 Конституции РФ). Государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина (гл. 2 Конституции РФ), в том числе право на свободу и личную неприкосновенность, право участвовать в управлении делами государства, право на свободное получение, передачу и распространение информации, свободу мысли и слова, право на объединение, собрания, митинги, шествия и пикетирование, а также гарантируется свобода СМИ. Согласно Конституции РФ права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими, они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления.

Демократические принципы положены и в устройство государственных органов: выборность представительных и законодательных органов РФ и субъектов РФ, а также главы – Президента РФ, принцип верховенства закона, разделения властей и другие принципы правового государства. Особая роль в реализации демократического потенциала РФ принадлежит Президенту, который наделен статусом гаранта Конституции, прав и свобод человека и гражданина (ст. 80 Конституции РФ) и имеет существенные возможности влиять на политику государства в целом.

Одна из важных задач развития Д. в РФ – создание правовых гарантий, препятствующих монопольному влиянию на СМИ, что будет способствовать контролю представительных учреждений и граждан за деятельностью государственных органов и должностных лиц, повышению эффективности всех демократических институтов, совершенствованию правовой системы и устройства государства.

*Елизаров В.Г.*

## **Демонстрация силы**

ДЕМОНСТРАЦИЯ СИЛЫ – действия одного государства или группы государств против другой страны, призванные показать готовность применить вооруженную силу и направленные на оказание политического, экономического, военного давления. Д.с. может осуществляться в виде повышения степени боевой готовности вооруженных сил, выдвижения войск и сил флота к государственной границе, проведения маневров, учений, полетов летательных аппаратов и т. п. Международное право запрещает как применение силы, так и ее угрозу.

## **Денежная единица**

ДЕНЕЖНАЯ ЕДИНИЦА – установленное в законодательном порядке название денег страны (рубль, доллар, марка и т. д.). Д.е. является элементом национальной денежной

системы. Для удобства использования делится на мелкие пропорциональные части, чаще всего на 100 (1 руб. равен 100 коп., 1 долл. равен 100 центам и т. д.).

### **Денежное довольствие**

**ДЕНЕЖНОЕ ДОВОЛЬСТВИЕ** – вид материального обеспечения военнослужащих, установленного государством. Д.д. регулируется ФЗ РФ от 27 мая 1998 г. № 76-ФЗ "О статусе военнослужащих" и другими нормативными актами. Установлен круг лиц, имеющих право на Д.д. Состав Д.д. состоит из месячного оклада в соответствии с занимаемой воинской должностью и месячного оклада в соответствии с присвоенным воинским званием, которые составляют оклад месячного денежного содержания военнослужащих, месячных и иных надбавок и других дополнительных денежных выплат. Размеры окладов по воинским должностям и воинским званиям, надбавок и выплат определяются Правительством РФ. Порядок обеспечения военнослужащих Д.д. определяется Минобороны РФ и другими министерствами и ведомствами РФ, в которых предусмотрена военная служба.

К надбавкам относятся:

- процентная надбавка за выслугу лет;
- за непрерывную службу в отдаленных местностях;
- надбавка за особые условия службы, за ученую степень, за ученое звание.

Дополнительные денежные выплаты заключаются в следующем.

Военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, добросовестно исполняющим должностные обязанности, по итогам календарного (учебного) года по решению командира воинской части может быть выплачено единовременное денежное вознаграждение в размере не менее 3 окладов денежного содержания. Военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, курсантам военных образовательных учреждений профессионального образования при убытии в основной отпуск, а также в отпуск по болезни (на основании заключения военно-врачебной комиссии) производится выплата в размере не менее оклада денежного содержания.

При переезде военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, в связи с переводом к новому месту службы или в связи с передислокацией воинской части им производятся выплаты:

- в размере 2 окладов денежного содержания – на военнослужащего и половины оклада денежного содержания – на каждого члена его семьи, переезжающего вместе с ним;
- суточные за каждый день нахождения в пути на военнослужащего и на каждого члена его семьи.

Военнослужащим, направляемым в командировку, выплачиваются командировочные.

*Шатинский В.И.*

### **Денежное обращение**

**ДЕНЕЖНОЕ ОБРАЩЕНИЕ** – установленный законом порядок движения денежной массы. Д.о. в РФ – составная часть денежной системы, относится к наиболее важным функциям государства. Д.о. условно можно разделить:

- по форме – обращение наличных денежных средств и безналичное денежное обращение;
- по объекту – обращение валюты национальной и валюты иностранных государств.

Главный регулирующий орган в области Д.о. – ЦБ. В соответствии с законом на него возложены обязанности по осуществлению, разработке и проведению денежно-кредитной политики государства, эмиссии и организации обращения денег. ЦБ устанавливает объем и структуру общей денежной массы, необходимой для нормального функционирования экономики, определяет правила движения безналичных денег, а также порядок перевозки, хранения и инкассации наличных денежных знаков. На ЦБ возложены также надзорные и

контрольные функции в области Д.о.

Обращение наличных денег начинается уже на стадии их изготовления и заканчивается изъятием из обращения и, уничтожением. Собственно Д.о. является переход прав собственности, оперативного управления на денежные средства от одного субъекта Д.о. к другому, Эмитированные ЦБ банкноты и монеты, выраженные в официальной денежной единице – рубле, обязательны к приему по нарицательной стоимости при всех видах платежей для зачисления на банковские счета, вклады, для перевода по территории РФ,

Обращение наличных денег с участием граждан, не связанное с предпринимательской деятельностью, осуществляется без ограничения суммы: между юридическими лицами, а также с участием физических лиц, ведущих предпринимательскую деятельность, – в суммах, которые не превышают размеры, установленные Правительством РФ. В иных случаях Д.о. осуществляется только в безналичной форме. Это положение вытекает из установленной законом обязанности юридических лиц хранить принадлежащие им денежные средства на банковских счетах. Формы безналичных расчетов определены законом. Обращение валюты иностранной – как наличной, так и безналичной – регулируется валютным законодательством. В качестве платежного средства иностранная валюта может выступать по разрешению ЦБ.

Наличные деньги в процессе обращения теряют свои свойства, по мере необходимости изымаются из оборота и заменяются новыми. Ветхие и поврежденные денежные знаки обмениваются ЦБ в соответствии с установленными правилами. При обмене банкнот и монет ЦБ на денежные знаки нового образца срок их изъятия из обращения не может быть менее 1 года и более 5 лет.

*Смирнов К.А.*

## **Денежные знаки**

**ДЕНЕЖНЫЕ ЗНАКИ** – металлические или бумажные предметы, изготовленные по определенным законом образцам специализированными государственными предприятиями и признанные государством в качестве единственного законного платежного средства с принудительным, по отношению к деньгам в собственном смысле слова, курсом, выраженным в национальной денежной единице (валюте национальной).

Понятие "Д.з." возникло на этапе бумажно-денежного обращения (см. *Деньги* ), когда наряду с золотом и серебром функции денег в обороте стали выполнять их заменители – знаки определенной стоимости. Первоначально этими знаками были неполноценные (разменные) монеты, затем – бумажные Д.з. В настоящее время роль бумажных Д.з. (бумажных денег) выполняют банкноты.

## **Денежные обязательства**

**ДЕНЕЖНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА** – гражданские правоотношения, преследующие своей целью перераспределение денежных ценностей и включающие право требования кредитора к должнику о передаче в собственность некоторого количества денежных средств.

Следует различать два вида Д.о.:

- а) обязательства, необходимо предполагающие передачу денежной суммы;
- б) обязательства, лишь допускающие такую передачу.

Вступая в Д.о. первого вида, их стороны осознают факт своего участия в процессе макроэкономического денежного оборота и, более того, в качестве цели обязательства предполагают именно результат такого участия. Это обязательства из договоров кредита, займа, финансирования, банковского счета и вклада, банковского депозита, и ряда других, обыкновенно квалифицируемых как банковские. В Д.о. второго вида стороны рассматривают друг друга как участников товарооборота (оборота товаров, работ, услуг, информации и др.); цель перераспределения денежных средств ими не преследуется, хотя и допускается и

опосредованно достигается. Таковы обязательства из договоров купли-продажи, поставки, комиссии, подряда, аренды, хранения и пр., в которых уплата денежной суммы есть лишь вторичная, встречная обязанность, так называемая *causa solvendi*. Противостоит им *causa proxima* – ближайшая цель обязательства – передача вещи, выполнение поручения, пользование вещью, хранение вещи и пр.

Д.о. с участием банка или иного профессионального участника денежного (фондового) рынка называются банковскими обязательствами.

Обязательство считается денежным, если оно выражено в валюте национальной. Если обязательство выражено в валюте иностранной, оно признается денежным в порядке и на условиях, определенных законом или в установленном им порядке (пп. 1,3 ст. 317 ГК РФ).

Для снижения риска инфляционных убытков кредитора по Д.о. предусмотрена возможность фиксации суммы Д.о. в иностранной валюте или условных денежных единицах. Практически данное положение должно реализовываться применением системы оговорок (товарные, золотые, валютные, индексные и т. п.) (ч. 2 ст. 317 ГК РФ).

Местом исполнения Д.о. считается место жительства (нахождения) кредитора в момент возникновения обязательства (ст. 316 ГК РФ). В то же время в статье оговорено, что иное место исполнения может быть определено законом, иными правовыми актами или договором либо явствовать из обычаев делового оборота или существа обязательства. Поэтому хотя, например, обязательства из акций, векселей, облигаций, сертификатов, чеков – денежные, но исполняются они обычно в месте нахождения должника. Обязательство предоставить кредит – денежное, но ни один банк (должник) не направит своего представителя к кредитору с тем, чтобы последнему была выдана сумма кредита в его месте нахождения. Обязательство вернуть вклад – денежное, но исполняется в месте нахождения банка (должника). Примеры можно продолжить.

Моментом прекращения всякого Д. о: путем безналичных расчетов считается момент зачисления денежной суммы на банковский счет кредитора.

В условиях, когда большинство расчетов осуществляется в безналичном порядке, каждый банк, принимающий в них участие, имеет возможность бесконтрольно задерживать у себя записанные на его корсчет денежные средства и использовать их по собственному усмотрению. В этом случае убытки, происшедшие вследствие задержки средств, а также расходы и бремя по их розыску ложатся на плательщика (он может освободиться от лежащего на нем обязательства только с того момента, когда деньги окажутся у кредитора, например, будут зачислены на его расчетный счет).

Невозможность исполнения Д.о., наступившая вследствие:

– отсутствия кредитора или лица, уполномоченного им принять исполнение, в месте, где обязательство должно быть исполнено;

– или недееспособности кредитора и отсутствия у него представителя;

– или очевидного отсутствия определенности по поводу того, кто является кредитором по обязательству, в частности в связи со спором по этому поводу между кредитором и другими лицами;

– или уклонения кредитора от принятия исполнения;

– или иной просрочки с его стороны, – позволяет должнику освободить себя от обязательства путем внесения его предмета в депозит нотариальной конторы или суда (п. 1 ст. 327 ГК РФ).

Д.о. может возникать не только по соглашению, но и по воле лишь одной из сторон, например, в результате требования кредитора о возмещении убытков, а также – помимо воли сторон (причинение вреда здоровью, обязательства вследствие неосновательного обогащения, находка, алименты).

За пользование денежными средствами с нарушением Д.о. (неправомерное удержание, уклонение от возврата, иная просрочка в уплате либо иное неосновательное приобретение или сбережение денежных средств) законом установлена специальная ответственность – уплата процентов на сумму этих средств, исчисляемых по учетной ставке банковского

процента на день исполнения Д.о. (ст. 395 ГК РФ).

Д.о. при всех условиях делимы, к ним неприменимы нормы о невозможности исполнения вследствие гибели предмета обязательства, невозможности восстановления утраченных денежных знаков и др.

**Лит.:**

- Белов В.А.* Юридическая природа процентов по статье 395 ГК РФ//Бизнес и банки. 1996, № 14. С. 1–2;
- Васильев Е.А.* Исполнение денежных обязательств (английская судебная практика)//Советское государство и право, 1975, № 6. С. 113–117;
- Гуревич И.С.* Время и место исполнения денежных обязательств социалистических организаций//Советская юстиция, 1973, № 19. С. 11;
- Луц Л.А.* Денежное обязательство в гражданском и коллизионном праве капиталистических стран. М., 1948;
- его же: Деньги и денежные обязательства//Очерки кредитного права: Сб. статей. М., 1926. С. 5–37;
- его же: Деньги и денежные обязательства: Юридическое исследование. М., 1927;
- Розенберг М.Г.* Ответственность за неисполнение денежного обязательства. М., 1995;
- Садиков О.Н.* Уплата процентов по денежным обязательствам//Хозяйство и право, 1987, № 8. С. 48–51.
- Белов В.А.*

## **Денежные средства**

ДЕНЕЖНЫЕ СРЕДСТВА-аккумулированные в денежной форме на счетах в банках разного рода доходы и поступления, находящиеся в постоянном хозяйственном обороте у объединений, предприятий, организаций и учреждений (в том числе бюджетных, кредитных, страховых органов) и используемые ими для собственных целей или помещаемые в качестве ресурсов банков.

## **Денежный перевод**

*см. Банковский перевод, Перевод через предприятия связи.*

## **Денонсация международного договора**

ДЕНОНСАЦИЯ МЕЖДУНАРОДНОГО ДОГОВОРА (фр. *denon cer*) – наиболее распространенный способ прекращения действия двустороннего международного договора или выхода из многостороннего международного договора, выражающийся в уведомлении участника о расторжении договора в порядке и сроки, предусмотренные в таком договоре. Если договор не предусматривает денонсации и не установлено намерение его участников допустить такую возможность, то договор не может быть денонсирован. Обычным условием Д.м.д. является предварительное уведомление сторон договора о намерении одного из участников прекратить его действие или выйти из него. Общие принципы, касающиеся Д.м.д., содержатся в Венской конвенции о праве международных договоров 1969 г. Несоблюдение порядка Д.м.д. влечет возможность признания ее недействительной. В РФ порядок Д.м.д. регламентируется ФЗ РФ от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ "О международных договорах Российской Федерации".

*Стародубцев Г.С.*

## **Деньги**

ДЕНЬГИ – 1) в экономическом смысле – особые вещи или предметы, служащие всеобщим эквивалентом в рамках товарного оборота определенной национальной экономики;

2) в юридическом смысле – предметы, являющиеся объектами гражданских прав, исполняющие в гражданском обороте функцию всеобщего орудия обмена постольку,

поскольку это не запрещено государством (собственно Д.), а также предметы, изготовленные по определенным законом образцам специализированными государственными предприятиями и признанные государством в качестве единственного законного платежного средства с принудительным по отношению к Д. в собственном смысле слова курсом, выраженным в национальной денежной единице (валюте национальной) (денежные знаки).

Развитие денежного обращения во всем мире проходило через несколько этапов:

– товарно-счетный (Д. служат украшения, предметы питания и обихода, орудия труда, меха, шкурки, рыба, раковины, специальным образом обтесанные каменные глыбы и т. п.);

– товарно-весовой (Д. служат вещи, определенные родовыми признаками, – пуд зерна, фунт соли, а позднее металлы – железо, медь, олово, свинец, серебро, золото, кое-где платина);

– монетный (Д. продолжают служить металлы, но в виде предметов определенной формы, обычно круглой – монет). Сначала номинальная стоимость монет соответствовала стоимости заключенного в них благородного металла (полноценная монета), затем стала превышать ее (биллонная или разменная монета);

– монетно-бумажный (наряду с Д. металлическими функции Д. выполняют бумажные денежные знаки, номинал которых существенно превышает их естественную стоимость).

Прием их по номиналу гарантируется разменом данных знаков на полноценную металлическую монету. На Востоке бумажные Д. заменялись Д., тканными на шелке);

– бумажный, или банкнотный (полноценная металлическая монета исчезает из оборота. Основным предметом, выполняющим функции Д., становятся бумажные денежные знаки и их заменители – банкноты. Разменная монета функционирует в незначительном количестве);

– налично-безналичный (современный этап. когда расчеты осуществляются не только с помощью Д., но и вовсе без них).

Основные гражданско-правовые характеристики, присущие Д. (денежным знакам):

а) Д. суть вещи, определенные родовыми признаками (заменяемые вещи), что обуславливает ряд особенностей обязательств, имеющих Д. своим предметом (см. *Денежные обязательства*). Индивидуализация Д. как объектов права собственности достигается путем обособления определенных купюр в руках какого-либо лица;

б) Д. - движимые вещи, а поэтому собственником Д. всегда предполагается лицо, у которого они находятся;

в) Д. ни при каких обстоятельствах не могут быть истребованы у добросовестного приобретателя. Добросовестное приобретение Д. - основание возникновения права собственности на них у приобретателя и прекращения права собственности у предшественника, вне зависимости от того, был ли он отчуждателем Д. или нет;

г) Д. - вещи, относимые к категории документов публичного права, а потому природа их ценности – в успешном функционировании экономики государства-эмитента. В силу этого Д. - такие документы, ценность которых не восстанавливается при их утрате (так же, как и ценность всех других движимых вещей). Д. не воплощают обязательственных прав, они ценны не потому, что перед их держателем кто-то к чему-то обязан, а потому, что в силу законодательных предписаний публичного характера все обязаны принимать Д. в качестве платежного средства по назначенному курсу, в силу авторитета государства.

Среди основных публично-правовых характеристик, присущих Д. (денежным знакам), можно выделить следующие:

а) Д. признается только то, что признано Д. со стороны государства;

б) Д. изготавливаются только по строго определенным государством образцам и описаниям специализированными государственными предприятиями (монетными дворами);

в) номинальная стоимость Д. назначается государством произвольно и выражается в национальных денежных единицах;

г) Д. обязательны к приему всеми резидентами страны-эмитента по номинальной стоимости. Отказ принятия Д., выраженных в национальной валюте, или принятие в платеж Д. не по номинальной стоимости влекут применение мер административной

ответственности;

д) нарушение государственной монополии на изготовление Д. с целью выпуска их в обращение квалифицируется либо как фальшивомонетничество, либо как выпуск денежных суррогатов и влечет применение мер уголовной и административной ответственности.

Правовое регулирование денежного обращения в РФ осуществляется Законом РФ от 2 декабря 1990 г. № 394-1 "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)" и изданными в его развитие Порядком ведения кассовых операций в РФ, утвержденным Письмом ЦБ РФ от 4 октября 1993 г. № 18, и Порядком ведения кассовых операций в кредитных организациях на территории РФ, утвержденным Приказом ЦБ РФ от 25 марта 1997 г. № 02-101.

Официальной денежной единицей (валютой) РФ является рубль. Один рубль состоит из 100 коп. Введение на территории РФ других денежных единиц и выпуск денежных суррогатов запрещаются. Официальное соотношение между рублем и золотом или другими драгоценными металлами не устанавливается.

Эмиссия наличных Д., организация их обращения и изъятия из обращения на территории РФ осуществляются исключительно ЦБ. Он выпускает банкноты и монеты, которые являются единственным законным средством платежа на территории РФ и обязательны к приему по нарицательной стоимости при всех видах платежей, для зачисления на счета, во вклады и для перевода на всей территории РФ. Их подделка и незаконное изготовление преследуются по закону.

В целях организации наличного денежного обращения на территории РФ на ЦБ возлагаются следующие функции:

- прогнозирование и организация производства, перевозка и хранение банкнот и монеты, создание их резервных фондов;
- установление правил хранения, перевозки и инкассации наличных Д. для кредитных организаций;
- установление признаков платежеспособности денежных знаков и порядка замены поврежденных банкнот и монеты, а также их уничтожения;
- определение порядка ведения кассовых операций.

**Лит.:**

- Литовченко М.* Деньги в гражданском праве. Киев, 1887;
- Луиц Л.А.* Деньги и денежные обязательства: Юридическое исследование. М., 1927;
- Цитович П.П.* Деньги в области гражданского права. Харьков, 1873;
- Боголепов М.И.* Бумажные деньги//Финансовая энциклопедия. Изд. 2-е. М., 1927;
- Преображенский П., Преображенский Е.* Деньги/БСЭ. Т. 21. М., 1931;
- Преображенский Е.* Бумажные деньги//БСЭ. Т. 8.М., 1927.
- Белов В.А.*

## Департамент

ДЕПАРТАМЕНТ (фр. *departement* ) – 1) основная административно-территориальная единица Франции и ряда других стран;

2) в некоторых государствах (например, в США, Швейцарии, РФ) – название ведомства или министерства либо их подразделения.

## Депозит

ДЕПОЗИТ (лат. *depositum* – вещь, отданная на хранение) – 1) см. *Банковский депозит* ;

2) единица учета ценностей нотариуса или суда в банке (Д. нотариуса, Д. суда); гибрид банковского счета и счета депо, который может использоваться для учета как денежных средств, так и ценных бумаг, принятых или внесенных в Д. нотариуса или Д. суда.



## Депозитарий

ДЕПОЗИТАРИЙ (лат. *depositarium* – хранитель) – 1) физическое лицо или юридическое лицо, которому вверены Депозиты.

2) Профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий депозитарную деятельность. За рубежом термин "Д." употребляется в ином, чем в РФ, смысле. Обычно имеется в виду лицо, осуществляющее расчеты по ценным бумагам и ведущее счета финансовых организаций и профессиональных участников рынка ценных бумаг (номинальных держателей). Те организации, которые составляют самую первую ступень двух, а иногда и многоуровневой депозитарной системы и обслуживают реальных инвесторов, обычно именуется «кастоди» (*custody* – хранилище) или «кастодиан» (*custodian* – хранитель). Кроме депозитарных услуг кастодиан обычно оказывает своим клиентам услуги по управлению ценными бумагами. В РФ и те и другие организации именуется Д. При этом собственно Д. в литературе называются расчетными, а Д.-кастоди – клиентскими.

3) В международном праве – государство или международная организация, которые по решению договаривающихся сторон добровольно принимают на себя миссию хранения подписанного подлинного (аутентичного) экземпляра текста многостороннего международного договора вместе с относящимися к нему документами, независимо от того, составляют ли они его интегральную часть (протоколы, приложения, дополнительные соглашения) или же имеют статус обособленных, самостоятельных документов (заявления, оговорки).

В качестве Д. обычно выступает государство, на территории которого велись переговоры, а затем был заключен (подписан) соответствующий международный договор, хотя дипломатической практике известно немало отступлений от этого обыкновения (например, Д. Договора об отказе от войны в качестве орудия национальной политики от 27 августа 1928 г., подписанного в Париже, является правительство США).

Международные организации избираются Д., когда профиль деятельности соответствующей из них связан с предметом заключаемого договора. Так, Конвенция об ущербе, причиненном иностранными воздушными судами третьим лицам на поверхности (от 7 октября 1952 г.), была сдана на хранение в Международную организацию гражданской авиации. Д. большого числа многосторонних международных договоров является ООН в лице ее главного исполнительного должностного лица – Генерального секретаря. Договаривающимися сторонами международного договора может быть определено и несколько Д.

Венская конвенция о праве международных договоров 1969 г. установила, что функции Д. по своему характеру являются международными и, действуя в этом качестве, он обязан действовать беспристрастно. В частности, тот факт, что депонированный международный договор не вступил в силу между некоторыми его участниками или между участником договора и Д. возникли разногласия, касающиеся выполнения последним его функций, – все это не должно влиять на указанную обязанность Д., т. е. не должно сказаться на его беспристрастности.

РФ, являясь правопреемницей СССР, выступает Д., в частности, подписанного 9 февраля 1929 г. Московского протокола о досрочном введении в действие;

– Парижского договора ("Пакт Бриана-Келлога") о запрещении войны как орудия национальной политики от 27 августа 1928 г.;

– Мирных договоров с Румынией, Венгрией, Болгарией и Финляндией от 10 февраля 1947 г.;

– Государственного договора с Австрией от 15 мая 1955 г.;

– Договора о принципах деятельности государств по исследованию и использованию космического пространства, включая Луну и другие небесные тела, от 27 января 1967 г. и

– Соглашения о спасании космонавтов и возвращении объектов, запущенных в космическое пространство от 22 апреля 1968 г. (Д. двух последних многосторонних

международных договоров являются также правительства Великобритании и США).

*Волосов М.Е., Крылова М.А.*

## **Депозитарная деятельность**

**ДЕПОЗИТАРНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ** – оказание услуг по хранению сертификатов ценных бумаг и (или) учету и переходу прав на ценные бумаги.

Депозитарием (в этом смысле) может быть только юридическое лицо. Депозитарий несет гражданско-правовую ответственность за сохранность депонированных у него сертификатов ценных бумаг. На ценные бумаги депонентов (лиц, пользующихся услугами депозитария) не может быть обращено взыскание по обязательствам депозитария. Депозитарий имеет право на основании соглашения с другими депозитариями привлекать их к исполнению своих обязанностей по хранению сертификатов ценных бумаг и (или) учету прав на ценные бумаги депонентов (т. е. становится депонентом другого депозитария или принимать в качестве депонента другой депозитарий), если это прямо не запрещено депозитарным договором.

В обязанности депозитария входят:

- регистрация фактов обременения ценных бумаг депонента обязательствами;
- ведение отдельного от других счета депо депонента с указанием даты и основания каждой операции по счету;
- передача депоненту всей информации о ценных бумагах, полученной депозитарием от эмитента или держателя реестра владельцев ценных бумаг.

Депозитарий имеет право регистрироваться в системе ведения реестра владельцев ценных бумаг или у другого депозитария в качестве номинального держателя, в соответствии с депозитарным договором. Депозитарий несет ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязанностей по учету прав на ценные бумаги, в том числе за полноту и правильность записей по счетам депо. Депозитарий в соответствии с депозитарным договором имеет право на поступление на свой счет доходов по ценным бумагам, хранящимся у него, с целью перечисления на счета депонентов. Д.д. подлежит обязательному лицензированию.

Потребность в Д.д. возникла в связи с необходимостью ускорения операций на организованном фондовом рынке. Первые депозитарные системы создавались для ведения Д.д. по обслуживанию расчетов участников биржевой торговли ценными бумагами.

Распространение Д.д. позволило отказаться от обращения ценных бумаг с использованием бумажных сертификатов и перейти к обороту, основанному на безналичных, ценных, бумагах, получив все обусловленные этим преимущества. Удостоверение прав на ценные бумаги все чаще осуществляется с помощью записей по счетам депо. Во многих странах законодательно признана правовая эквивалентность этих способов установления владельца ценной бумаги.

К основным задачам Д.д. относятся: подтверждение наличия и характера правоотношений в которые вступают субъекты гражданского оборота по поводу ценных бумаг (имеются в виду отношения, связанные с правами на ценные бумаги как имущество и с правами, закрепленными ценными бумагами). При этом подтверждение, осуществляемое депозитарием, является презюмирующим в системе доказательств по отношению ко всем другим способам подтверждения. В этом смысле Д.д. идентична деятельности по ведению реестра владельцев ценных бумаг; и депозитарии, и регистраторы осуществляют Д.д. (учет прав на ценные бумаги и прав по ценным бумагам). Поэтому, например, во многих европейских странах регистраторы как специализированные организации отсутствуют – все их функции выполняют депозитарные структуры, тогда как в РФ (по образцу США) проводится различие между этими институтами.

Депозитарии оказывают своим клиентам также ряд дополнительных услуг, содействуя реализации их прав как кредиторов по ценным бумагам и как собственников (и обладателей

иных вещных прав) на ценные бумаги. Депозитарии организуют передачу прав собственности на ценные бумаги (трасфертов), подтверждают наличие разнообразных ограничений и обременений, связанных как с пользованием, так и с распоряжением ценными бумагами, осуществляют посредничество между эмитентом ценных бумаг и депонентами при передаче информации, документов и доходов по ценным бумагам, вносят в свои учетные записи сведения об обременениях ценных бумаг и об ограничениях в распоряжении ими на основании поручения (распоряжения) установленной формы, полученного от депонента, либо на основании акта компетентного государственного органа (решение суда, свидетельство о праве на наследство, исполнительный лист, постановление о наложении ареста и т. п.). Кроме того, они выполняют функции, сопутствующие собственно депозитарным, которые призваны повысить качество обслуживания депонентов, как-то: услуги по хранению сертификатов ценных бумаг документарной формы выпуска, их перевозка и проверка подлинности, консультирование клиентов по вопросам обращения ценных бумаг и налогообложения операций с ценными бумагами и др.

С момента депонирования ценных бумаг права на них могут быть подтверждены исключительно учетными записями депозитария и хранящимися у него сертификатами (если таковые существуют). Из реестра владельцев клиент должен быть исключен, вместо него в качестве номинального держателя записывается депозитарий. В результате клиент депозитария может быть легитимирован в качестве управомоченного владельца ценных бумаг только при содействии последнего. Без соответствующих услуг депозитария реальный владелец ценных бумаг не сможет осуществлять права по своим ценным бумагам. Поэтому в депозитарном договоре (или отдельном соглашении) должен быть определен порядок «транслирования» депозитарием реальному владельцу ценных бумаг прав по ним (порядок передачи доходов и иных распределений по ценным бумагам, информации и т. п.) (подробнее см. *Номинальный держатель* ).

Депозитарные операции по содержанию принято объединять в три основные группы: инвентарные, административные и информационные. При выполнении инвентарных операций изменяются остатки ценных бумаг на лицевых счетах в депозитарии. Административные операции не затрагивают остатков; меняется лишь хранящаяся в депозитарии информация о параметрах выпуска ценных бумаг, сведения о клиентах и т. д. Необходимость в совершении таких операций появляется, например, в связи с дроблением, консолидацией или аннулированием ценных бумаг, изменением идентифицирующих признаков депонента или эмитента ценных бумаг (имени, наименования, адреса). Информационные операции связаны с составлением отчетов и справок о состоянии счетов депо, лицевых счетов и иных учетных регистров депозитария или о выполнении депозитарных операций. Наиболее распространенная разновидность информационной операции – выдача выписки со счета депо.

В соответствии с заключаемым между депозитарием и его клиентом договором клиенту открывается счет депо. Клиентские счета депо состоят из лицевых счетов, которые могут объединяться в разделы. На лицевом счете учитываются ценные бумаги только одной разновидности (одного выпуска), имеющие одинаковый статус. Счета депо по своей природе являются пассивными; на них ценные бумаги учитываются в разрезе владельцев. Депозитарии ведут еще и так называемые активные счета, где ценные бумаги учитываются в разрезе мест их физического хранения. Каждая учитываемая ценная бумага отражается по счетам дважды: в активе и в пассиве. При этом депозитарий обязан обеспечить баланс счетов депо, т. е. количество ценных бумаг на активных счетах должно быть равно количеству ценных бумаг того же выпуска на пассивных счетах. Ценная бумага, сертификат которой выдается на руки депоненту, снимается с депозитарного учета.

Различают открытый и закрытый способы хранения ценных бумаг в депозитариях. При открытом (сводном) хранении происходит обезличение сертификатов всех ценных бумаг одного выпуска. Этот способ позволяет наиболее эффективным образом организовывать безналичные расчеты по ценным бумагам. При закрытом хранении депозитарий фиксирует,

какие именно ценные бумаги принадлежат тому или иному депоненту, указывая, например, номера соответствующих сертификатов. В любом случае депозитарий обязан обеспечить безопасное хранение сданных ему сертификатов через сеть специализированных хранилищ.

Депозитарное хранение ценных бумаг следует отличать от простого депонирования ценностей (в том числе сертификатов ценных бумаг) в хранилищах (сейфах) в целях обеспечения их сохранности. Сейфовое хранение ограничивается операциями по принятию ценностей, содержанию их в хранилище и выдаче депоненту, тогда как депозитарное предполагает проведение расчетных и иных операций с ценными бумагами по поручению клиента. Клиент может распорядиться своими ценными бумагами, совершив сделку по их отчуждению, передаче в залог и т. д. Для оформления исполнения этих операций депонент должен сделать соответствующее письменное распоряжение депозитарию, указав содержание операции и основание ее совершения. Депозитарий обязан выполнить это распоряжение, совершив в установленный срок проводки по счетам. При хранении документарных ценных бумаг Д.д. включает услуги по приему и выдаче сертификатов по требованию реальных держателей. Кроме того, депозитарий может самостоятельно или через иную организацию (держателя реестра, трансферт-агента) оформлять и выдавать сертификаты приобретателям документарных ценных бумаг.

Исторически первыми депозитариями по ценным бумагам в РФ оказались депозитарии специализированных инвестиционных фондов приватизации (чековых инвестиционных фондов). В числе прочих обязанностей они выполняли функции по хранению и учету принадлежащих фонду ценных бумаг, а также акций, выпущенных самим фондом. Депозитарии инвестиционных фондов действовали на основе Указа Президента РФ от 7 октября 1992 г. № 1186 "О мерах по организации рынка ценных бумаг в процессе приватизации государственных и муниципальных предприятий".

Основу регулирования Д.д. в настоящее время составляет ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг".

Подробно вопросы Д.д. урегулированы подзаконными актами ФКЦБ.

Д.д. за рубежом характеризуется созданием специализированных депозитариев или депозитарно-клиринговых организаций, членами которых являются участники рынка ценных бумаг. При этом, как, например, в США, объем вклада каждого из участников в капитал депозитария может определяться объемом пользования его услугами. К настоящему времени во многих развитых странах созданы так называемые центральные депозитарии, обслуживающие оборот всех национальных ценных бумаг или их отдельных групп.

Лит.:

Иванов А.Н. Профессиональные участники рынка ценных бумаг//Практикум акционирования. Выпуск 6;

Рубцов Б.Б. Зарубежные фондовые рынки: инструменты, структура, механизм функционирования. М., 1996;

Рынок ценных бумаг: Учебник/Под ред. В.А.Галанова, А.И.Басова. М., 1996.

Крылова М.А.

## Депозитарная расписка

ДЕПОЗИТАРНАЯ РАСПИСКА (депозитарное свидетельство) (англ. *depository receipt*) – документ, выданный депозитарием и удостоверяющий право на так называемую депозитарную (депозитную) ценную бумагу, т. е. производную ценную бумагу, базисным активом которой являются ценные бумаги (обычно акции или облигации) иностранного эмитента. Наиболее распространенным видом Д.р. являются американские, которые впервые были выпущены в США в 1927 г. Их появление обусловил запрет британского законодательства на торговлю акциями отечественных эмитентов за рубежом и желанием американских участников рынка спекулировать этими акциями. Д.р. оказались тем инструментом, который позволил американским инвесторам опосредованно совершать операции с акциями, выпускаемыми в Великобритании. Рынок Д.р. начал активно развиваться в конце 70-х гг., когда они выпускались на ценные бумаги эмитентов из

Великобритании, Австрии, Японии и Южной Африки. Дальнейшая интеграция мирового капитала, а также необходимость изыскивать новые возможности на рынках развивающихся стран (что было обусловлено падением доходности акций старых компаний) в 90-е гг. вызвали резкое расширение рынка Д.р. В 1990 г. появились глобальные Д.р. К началу октября 1996 г. Д.р. были выпущены на ценные бумаги более чем 1600 эмитентов из 63 стран мира.

**Лит.:**

*Безмертный С., Садовой Л.* Депозитарные расписки: от А до Я//Рынок ценных бумаг. 1996, № 24;

Рынок ценных бумаг: Учебник//Под ред. *В.А.Галанова, А.И.Басова.* М., 1996;

*Шилина Г., Мальев М.* Выпуск ADR на акции российских эмитентов – шаг на мировой рынок//Рынок ценных бумаг, 1996, № 3.

*Крылова М.А.*

## **Депозитарный договор**

ДЕПОЗИТАРНЫЙ ДОГОВОР (договор о счете депо) – договор между депозитарием, и депонентом, регулирующий их отношения в процессе депозитарной деятельности. Д.д. должен быть заключен в письменной форме. Депозитарий обязан утвердить условия осуществления им депозитарной деятельности, являющиеся неотъемлемой составной частью заключенного Д. д.

Заключение Д.д. не влечет за собой переход к депозитарию права собственности и ценные бумаги депонента. Депозитарий не имеет права распоряжаться ценными бумагами депонента, управлять ими или совершать от имени депонента любые действия с ценными бумагами, кроме осуществляемых по поручению депонента в случаях, предусмотренных Д.д. Депозитарий не имеет права обуславливать заключение Д.д. с депонентом отказом последнего хотя бы от одного из прав, закрепленных ценными бумагами. Если депонентом одного депозитария является другой депозитарий, то Д.д. между ними должен предусматривать процедуру получения в случаях, предусмотренных законодательством РФ. информации о владельцах ценных бумаг, учет которых ведется в депозитарии-депоненте, а также в его депозитариях-депонентах. В соответствии с ФЗ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" Д.д. должен содержать следующие существенные условия:

- а) однозначное определение предмета договора; предоставление услуг по хранению сертификатов ценных бумаг и (или) учету прав на ценные бумаги;
- б) порядок передачи депонентом депозитарию информации о распоряжении депонированными в депозитарии ценными бумагами депонента;
- в) срок действия Д.д.;
- г) размер и порядок оплаты услуг депозитария, предусмотренных Д.д.;
- д) форму и периодичность отчетности депозитария перед депонентом;
- е) обязанности депозитария.

*Крылова М.А.*

## **Депозитарный сертификат**

ДЕПОЗИТНЫЙ СЕРТИФИКАТ – разновидность банковского сертификата. От другого вида банковских сертификатов – сберегательного – отличается только тем, что его держателями могут быть только юридические лица, а все расчеты по Д.с. могут осуществляться только в безналичном порядке. За рубежом Д.с. признается документ, выданный банком и удостоверяющий факт внесения вкладчиком денежных средств на определенный срок (срочный депозит) или до востребования и его право на получение депозита по истечении этого срока. Д.с. до востребования в отличие от срочных Д.с. обыкновенно не предусматривают права на получение процентов на номинальную стоимость. Отличительная черта большинства срочных Д.с. – право вкладчика предъявить их к оплате досрочно самому эмитенту или его представителям. Такая оплата производится со

скидкой с номинальной стоимости или с уменьшением ставки дохода.

## Депонирование

ДЕПОНИРОВАНИЕ – 1) сейфовое хранение ценностей (драгоценностей, ценных бумаг и т. п.) в хранилищах (сейфах) банков и других специализированных организациях в целях обеспечения их сохранности;

2) предусматриваемая положениями международных договоров процедура передачи на хранение депозитарию подлинных (аутентичных) текстов самих этих договоров, дополняющих их документов, которые являются интегральной частью таковых, а также других документов, относящихся к каждому из указанных договоров – полномочий на ведение переговоров по поводу заключения договора, установление его аутентичности, выражение согласия от имени государства на обязательность для него этого договора, ратификационных грамот, документов о присоединении к нему, его одобрении или принятии, а также документов о денонсации или аннулировании договора.

Процедура Д. осуществляется через дипломатическое представительство страны-депонента в государстве, являющемся депозитарием данного международного договора или в котором расположена штаб-квартира международной организации-депозитария, либо через специального эmissара, уполномоченного на это правительством заинтересованного государства. Д. ратификационных грамот, документов о присоединении к договору, его одобрении или принятии, а также документов денонсации или аннулировании оформляется специальным протоколом, подписываемым представителями страны-депонента и депозитария. Дата составления такого протокола служит для определения момента вступления договора в законную силу. Так, ст. 14 Соглашения о создании Платежного союза государств – участников Содружества Независимых Государств, заключенного 21 октября 1994 г., установила, что оно "вступает в силу со дня сдачи на хранение депозитарию третьего уведомления о выполнении подписавшими его Сторонами внутригосударственных процедур, необходимых для его вступления в силу". В соответствии со ст. 308 Конвенции ООН по морскому праву 1982 г. она "вступает в силу через 12 месяцев после даты сдачи на хранение шестидесятой ратификационной грамоты или документа о присоединении" (см. также *Депозитарий* ).

*Волосов М.Е.*

## Депортация

ДЕПОРТАЦИЯ (лат. *deportatio* – вывоз; изгнание) – высылка из страны в другое государство, обычно под конвоем, как мера уголовного или административного наказания: ссылка, насильственное переселение отдельных лиц, групп, народов за пределы государства или отдельного региона. Д. нередко применяется в отношении иностранных граждан или лиц без гражданства, незаконно въехавших в то или другое государство. В праве под Д. понимают особые виды ссылки, применявшиеся в XVIII–XIX вв. по уголовному законодательству Франции. Впервые Д. политически неблагонадежных в Гвиану (заморский департамент Франции) была установлена Законом о подозрительных 1791 г. Д., в том числе пожизненная, предусматривалась Уголовным кодексом Франции 1810 г. Заключалась в ссылке и пожизненном пребывании вне пределов континентальной территории в специальных местах, определенных Законом 1872 г., который предусматривал создание центрального лагеря Д. на острове Ну и укрепленного места (крепости) на полуострове Дюко (Новая Каледония). Д. использовалась не только для наказания рецидивистов, но и для расправы с революционерами: в 1872 г. захваченные коммунары были направлены на острова Новокаледонийского архипелага. От Д. следует отличать другие виды ссылки, применявшиеся во Франции: транспортиацию (наказание в виде каторжных работ со ссылкой на Гвиану и другие заморские территории Франции) и релогацию (дополнительное наказание

в виде ссылки, применявшееся к более опасным рецидивистам после отбытия ими наказания в тюрьмах метрополии). Д. фактически не применяется во Франции с 1880 г.

В ходе второй мировой войны Д. подверглись гражданские лица японского происхождения и эмигранты из Японии, проживавшие на Западном побережье США. Более 100 тыс. человек были переселены в постоянные концлагеря – "пересыльные центры", где они пробыли почти до конца войны.

В дореволюционной России также практиковались выселения отдельных групп национальностей, однако они никогда не приобретали массового характера. Так, в XIX в. из Литвы было вывезено 20 тыс. человек.

Циркуляр о расказачивании от 24 января 1919 г. послужил правовой основой массового террора в отношении казаков во всех регионах страны, в том числе насильственного переселения в такие губернии России, где казачество составляло значительно меньшую часть населения. В ходе коллективизации казачество зачислили в ряды кулаков, подлежащих ссылкам. Высылка и геноцид казаков осуществлялись в 1920–1921 гг. За годы советской власти было репрессировано свыше 50 народов, в том числе балкарцев, болгар, греков, ингушей, калмыков, крымских татар, курдов, поволжских немцев, турок, чеченцев, корейцев. Большинство названных народов подверглись высылке в предвоенный период по соображениям военной безопасности (корейцы, поволжские немцы) или в 1943–1944 гг. по обвинению в массовом сотрудничестве с оккупантами (крымские татары, чеченцы, ингуши, калмыки). Переселения народов сопровождались перекройкой или ликвидацией национальных (автономных) и административно-территориальных единиц (так, в 1943 г. Карачаевская автономная область была разделена между Грузинской ССР, Ставропольским краем и Краснодарским краем, в 1944 г. была ликвидирована Чечено-Ингушская Автономная Республика), установлением режима террора и насилия в местах спецпоселения.

Для большинства депортированных народов изгнание продолжалось до 1957 г., когда партийное руководство СССР во главе с Хрущевым признало Д. незаконной, разрешило вернуться в места исторического проживания чеченцам, ингушам, калмыкам, балкарам, карачаевцам. В июне 1957 г. решением шестой сессии Верховного Совета РСФСР была восстановлена их национальная автономия. Однако этот курс проводился непоследовательно: реабилитация фактически не коснулась крымских татар, месхов, немцев Поволжья, корейцев, которым было запрещено возвращение на малую родину (вплоть до конца 80-х гг.) (см. также Реабилитация репрессированных, народов).

#### Лит.:

Белая книга: О депортации корейского населения России в 30-40-х гг./Междунар. конференция корейских ассоц.; Моск. междунар. университет. М., 1992;

Большая Советская Энциклопедия. 3-е изд. М" 1972. С. 107;

Тихомирова Л.В., Тихомиров М.Ю. Юридическая энциклопедия/Под ред. М.Ю.Тихомирова. М., 1997. С. 113;

Бойцова Л.В. Ответственность государства за ущерб, причиненный гражданам в сфере правосудия: генезис, сущность. тенденции развития. М., 1995. С. 312–331.

Бойцова В.В., Бойцова Л.В.

## Депутат

ДЕПУТАТ (лат. *deputatus* – посланный) – лицо, избранное населением в состав представительного органа государственной власти или местного самоуправления и призванное участвовать в осуществлении полномочий данного органа, а также представлять интересы своих избирателей, всего народа страны.

Д. может быть избран либо от территориального избирательного округа, либо по списку избирательного объединения. Д. может быть гражданин данного государства, минимальный возраст которого 18 лет – для Д. местных представительных органов, 21 год и выше (23, 25 лет и т. д.) – для Д. представительного органа субъекта федерации, парламента государства.

Значительная часть деятельности Д. осуществляется в представительном органе, в состав которого он избран. Д. участвует в его сессиях (заседаниях), имеет право вносить на его рассмотрение вопросы, проекты решений, участвовать в обсуждении, обладает правом решающего голоса и т. д. Он может входить в состав комитетов, комиссий и других органов, образуемых представительным органом. Кроме того, Д. часть своих задач осуществляет индивидуально – готовит проекты документов, работает с ними, принимает избирателей и представителей различных органов и объединений, участвует в парламентских слушаниях и др. Д. может также входить в депутатские объединения – фракции или группы. На заседании представительного органа Д. имеет право запроса (см. *Депутатский запрос*), обращения в государственные органы, органы местного самоуправления, общественные объединения, к предприятиям, учреждениям и организациям по вопросам, связанным с его депутатской деятельностью.

– Д. принимает меры по обеспечению прав, свобод и законных интересов своих избирателей, рассматривает поступившие от них предложения, заявления и жалобы, способствует в пределах своих полномочий правильному и своевременному разрешению содержащихся в них вопросов;

– ведет прием граждан;

– изучает общественное мнение и при необходимости вносит предложения в компетентные государственные органы, органы местного самоуправления, общественные объединения.

Д. информирует избирателей о своей деятельности во время встреч с ними, а также через СМИ. Д. взаимодействует с политическими партиями, иными общественными объединениями, государственными органами и органами местного самоуправления.

В зависимости от принятой в государстве или на соответствующем уровне представительных органов модели существуют так называемый императивный и свободный мандаты Д.

При императивном мандате Д. связан волей и поручениями своих избирателей:

а) при избрании он получает от них наказы – поручения общественно значимого характера;

б) в ходе работы не только информирует избирателей, но и обязан перед ними регулярно отчитываться как о своей деятельности, так и деятельности представительного органа, в который избран, его комитетов и комиссий, в которых состоит, о выполнении наказов избирателей;

в) избиратели могут отозвать Д., не оправдавшего их доверия или совершившего поступки, порочащие звание Д.

При свободном мандате Д. считается представителем (в соответствующем представительном органе) не конкретных избирателей, а народа страны, населения территории в целом. Он не связан поручениями (наказами) избирателей, не обязан отчитываться перед ними (хотя и информирует о своей деятельности), а полномочия Д. не могут быть прекращены досрочно по решению, избирателей путем отзыва.

В РФ в настоящее время свободным мандатом обладают Д. ГД и многих законодательных собраний субъектов РФ. Однако у ряда из них, а также у Д. представительных органов местного самоуправления мандат включает элемент императивности – они могут быть отозваны досрочно голосованием избирателей, если не оправдали их доверия либо совершили неблагоприятные поступки.

Д. обладает депутатской неприкосновенностью, не может нести ответственности за свои высказывания, связанные с выполнением депутатских полномочий (так называемый депутатский идемнитет). Законодательство может предусматривать несовместимость мандата Д. и той или иной должности – например, запрет для Д. ГД находиться на государственной службе, заниматься другой оплачиваемой деятельностью, кроме преподавательской, научной и иной творческой деятельности.

Д. имеет материальные гарантии своего статуса:



- право на возмещение расходов, связанных с выполнением обязанностей Д.;
- на освобождение от основной работы на период выполнения депутатских функций с сохранением рабочего места, на возвращение на прежнее место работы, если Д. выполнял свои полномочия в представительном органе на постоянной освобожденной основе, на зачет соответствующего времени в общий и непрерывный трудовой стаж;
- на бесплатный проезд и др.

Должностные лица и иные работники несут ответственность за невыполнение законных требований Д., неправомерное воздействие на них, посягательство на честь и достоинство, нарушения неприкосновенности.

Д. имеют удостоверения и нагрудные знаки, образцы которых утверждаются законом или решением соответствующего представительного органа.

*Авакьян С.А.*

## **Депутатская неприкосновенность**

ДЕПУТАТСКАЯ НЕПРИКОСНОВЕННОСТЬ – одна из важнейших гарантий статуса депутата, означающая невозможность его ареста, привлечения к уголовной ответственности и наиболее строгим мерам административной ответственности, налагаемым судом, без согласия представительного органа, в который избран депутат. Д.н. – это не освобождение депутата от юридической ответственности, а особый порядок ее применения с целью оградить депутата от необоснованного преследования, ограничения или ущемления его прав.

Депутат ГД не может быть привлечен к уголовной ответственности, административной ответственности, налагаемой в судебной порядке, задержан, арестован, подвергнут обыску или допросу, без согласия ГД, кроме случаев задержания на месте преступления, а также подвергнут личному досмотру, за исключением случаев, когда это предусмотрено ФЗ для обеспечения безопасности других людей.

По ФЗ РФ от 8 мая 1994 г. № 3-ФЗ "О статусе депутата Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации" неприкосновенность депутата распространяется на его жилье, служебные помещения, багаж, личное и служебные транспортные средства, переписку, используемые им средства связи, а также на принадлежащие ему документы. Однако КС в постановлении от 20 февраля 1996 г. записал, что следует считать не соответствующими Конституции РФ положения Закона о Д.н. в отношении поступков, не связанных с осуществлением депутатской деятельности.

*Авакьян С.А.*

## **Депутатская этика**

ДЕПУТАТСКАЯ (парламентская) ЭТИКА (греч. *ethika* от *ethos* – привычка, нрав) – совокупность моральных и нравственных норм внутрипарламентского общения, предполагающих соблюдение определенных правил поведения, этики профессиональной ответственности и этики доходов. Д.э. предполагает осуществление законодателями своих обязательств перед коллегами по палате, чиновниками аппарата исполнительной власти, свидетелями комитетских слушаний, служащими парламента, соперниками на выборах и избирателями. Правила Д.э. иногда формируются как конституционно-правовые обычаи (обычай выступать стоя, правило о запрете председателю палаты участвовать в голосовании – во Франции). В некоторых странах принимаются специальные кодексы этических правил, которыми должны руководствоваться парламентарии.

Ответственность за нарушение Д.э. устанавливается, как правило, в регламенте парламента или его палаты.

Формы контроля за соблюдением правил Д.э.:

- контроль председателя (спикера), палат и органов парламента (вправе налагать дисциплинарные наказания за недолжное поведение в парламенте во время заседания палат);

- применение средств общественного и дисциплинарного воздействия парламентскими комиссиями по Д.э.;
- контроль избирателей.

Практически во всех странах депутаты обязаны присутствовать на заседаниях палат, участвовать в голосовании, соблюдать правила приличия и парламентского производства. Этика профессиональной ответственности предполагает безусловное выполнение законодателями своих профессиональных обязанностей в парламенте, несение своей доли общей ответственности, исключает негативные отзывы о своем учреждении и его членах, намеренное искажение смысла сказанного оппонентами, введение избирателей в заблуждение по поводу собственного вклада в процесс законотворчества, необоснованные обвинения коллег-политиков.

Содержание Д.э. не совпадает с индивидуальной этикой и определяется главным образом политическими императивами. Этика доходов запрещает совмещать публичные депутатские функции с частными. В большинстве стран со всей строгостью выполняется положение о несовместимости депутатского мандата с другими должностями.

ФЗ РФ от 8 мая 1994 г. № 3-ФЗ "О статусе депутата Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации" требует от членов СФ и депутатов ГД соблюдения правил Д.э. Ответственность за их нарушение устанавливается регламентами палат ФС РФ. Депутат не должен употреблять в своей речи оскорбительные выражения, наносящие ущерб чести и достоинству своих коллег, граждан и должностных лиц, призывать к незаконным действиям, использовать недостоверную информацию, допускать необоснованные обвинения в чей-либо адрес. Председательствующий вправе лишить нарушителя слова (после предупреждения или без такового); ему не предоставляется слово для повторного выступления по обсуждаемому вопросу. Во время работы депутаты должны носить деловую одежду, соответствующую официальному характеру деятельности палаты.

*Бойцов В.В., Бойцова Л.В.*

## **Депутатские группы**

ДЕПУТАТСКИЕ ГРУППЫ – объединения депутатов одного представительного органа по принципу принадлежности к одной и той же партии (движению), политическому течению либо к соседним избирательным округам. Д.г. создаются для консолидации усилий депутатов, с тем чтобы добиваться более ощутимого воздействия на деятельность всего представительного органа, а также для организации взаимопомощи депутатов.

В ГД существуют фракции и группы. Фракции объединяют депутатов, избранных по спискам партий и движений, а также избранных по округам и выдвинутых партиями, движениями. Д.г. объединяют преимущественно так называемых независимых депутатов, избранных по округам в своем личном качестве, а также тех депутатов, которые решили не входить в соответствующие фракции (см. *Фракция парламентская* ).

Согласно Регламенту Государственной Думы Д.г. и фракции обладают равными правами. Руководители Д.г., как и руководители фракций, входят в состав Совета ГД с правом решающего голоса. Регистрации подлежат Д.г. численностью не менее 35 депутатов. Если в дальнейшем число членов Д.г. становится менее 35, ее деятельность прекращается. Д.г., как и фракции, имеют свой рабочий аппарат, состоящий из штатных сотрудников, деятельность которых оплачивается за счет федерального бюджета.

В советское время практиковалось создание так называемых территориальных и производственных Д.г. Первые объединяли депутатов, избранных от соседних избирательных округов по микрорайонам городов или же от соответствующих населенных пунктов (или их групп), входящих в районы. Производственные Д.г. образовывались из депутатов Советов всех уровней, работающих на данном предприятии. В основном их задачей было содействие администрации предприятия в лучшем выполнении

производственных обязательств, повышении производительности и культуры труда и т. д.

*Авакьян С.А.*

## **Депутатский запрос**

ДЕПУТАТСКИЙ ЗАПРОС – обращение к определенным органам или должностным лицам предложение (требование) депутата предоставить информацию по тому или иному вопросу, находящемуся в компетенции представительного органа, в который входит депутат. Д.з. вносится на заседании представительного органа; ответ адресуется не депутату – автору Д.з., а представительному органу.

Запрос – средство привлечь внимание представительного органа, как правило, к злободневной проблеме. Запрос отличается от депутатского обращения, ответ на которое дается органом, должностным лицом только депутату. В отличие от вопросов, которые депутаты задают по обсуждаемому на заседании представительного органа пункту повестки дня, либо вопросов, которые они заранее передают соответствующим должностным лицам, запросы, как правило, не связаны с повесткой дня данного заседания. Единственное условие – они должны быть в рамках компетенции представительного органа.

Депутат вносит Д.з. как в письменной, так и в устной форме. Для его оглашения депутат получает слово на заседании. Письменный Д.з. может быть оглашен как самим депутатом, так и председательствующим, которому депутат передал запрос.

Ответ на Д.з. представляется в срок, указанный в законе, регламенте представительного органа либо установленный представительным органом для данного Д.з., в устной или письменной форме. В устной – путем выступления на заседании представительного органа соответствующего должностного лица. Письменный ответ оглашается на заседании соответствующим должностным лицом либо председательствующим или доводится до сведения депутатов иным путем.

*Авакьян С.А.*

## **Депутатский мандат**

см. *Мандат*.

## **Держатель реестра владельцев ценных бумаг**

ДЕРЖАТЕЛЬ РЕЕСТРА ВЛАДЕЛЬЦЕВ ЦЕННЫХ БУМАГ – лицо, осуществляющее деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг. Согласно ФЗ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" деятельность по ведению реестра вправе осуществлять только юридические лица. Держателем реестра может быть эмитент или профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий деятельность по ведению реестра на основании поручения эмитента. Держатель реестра не вправе осуществлять сделки с ценными бумагами зарегистрированного в системе ведения реестра эмитента. Держатель реестра имеет право делегировать часть своих функций по сбору информации, входящей в систему ведения реестра, другим регистраторам. Передоверие функций не освобождает регистратора от ответственности перед эмитентом.

Договор на ведение реестра эмитент может заключить только с одним юридическим лицом. Держатель реестра вправе вести реестры владельцев ценных бумаг неограниченного числа эмитентов. В случае если число владельцев превышает 500, держателем реестра должна быть независимая специализированная организация, являющаяся профессиональным участником рынка ценных бумаг и осуществляющая деятельность по ведению реестра. Держателем реестра владельцев паев паевого инвестиционного фонда может быть специализированный регистратор – юридическое лицо, не являющееся владельцем паев фонда и обладающее лицензией ФКЦБ РФ на осуществление, профессиональной

деятельности по ведению реестров владельцев именных ценных бумаг.

*Крылова М.А.*

## **Детектор лжи**

ДЕТЕКТОР ЛЖИ (полиграф) – прибор, который непрерывно измеряет изменения кровяного давления, частоты пульса, влажности кожи, частоту дыхания (физиологические переменные) и др. При внутреннем напряжении, например при ответах на неприятные вопросы или ложном показании, эти переменные достигают значений, существенно отличающихся от нормальных. Оценивая результаты измерений, делаются выводы о степени истинности показания. В США и ряде других стран использование Д.л. предусмотрено законом (главным образом при проверке служащих в государственных учреждениях).

## **Де-факто признание**

ДЕ-ФАКТО ПРИЗНАНИЕ (лат. *de facto* – букв.: на деле) – в международном праве одна из форм признания государства и правительства, означающая официальное, но не окончательное признание. Оно обычно носит временный характер, является как бы переходным этапом к де-юре признанию (см. также *Признание международно-правовое*).

## **Де-юре признание**

ДЕ-ЮРЕ ПРИЗНАНИЕ (лат. *de jure* – букв.: по праву) – в международном праве полное, окончательное и официальное признание государства и правительства.

## **Деяние преступное**

см. *Преступление*.

## **Деятельное раскаяние**

ДЕЯТЕЛЬНОЕ РАСКАЯНИЕ – активное поведение лица после совершения им окончанного преступления, которое выражается в явке с повинной, помощи правоохранительным органам в раскрытии преступления, возмещении ущерба или ином возмещении вреда, причиненного преступлением (ст. 75 УК).

Такие формы Д.р., как явка с повинной, активное содействие раскрытию преступления, изобличению других соучастников и розыску имущества, добытого в результате преступления, а также оказание медицинской и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных преступлением, и иные действия, направленные на заглаживание причиненного потерпевшему вреда, являются обстоятельствами, смягчающими наказание (п. "и", "к" ст. 61 УК). При наличии этих смягчающих обстоятельств и отсутствии отягчающих срок или размер наказания, назначаемого судом, не может превышать 3/4 максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК.

В ряде случаев законодатель признает Д.р. основанием освобождения лица от уголовной ответственности..

Общее правило об освобождении от уголовной ответственности в связи с Д.р. установлено для лиц, впервые совершивших преступление небольшой тяжести. Этот вид освобождения от уголовной ответственности является факультативным – лицо может быть освобождено от уголовной ответственности органом дознания и следствия с согласия прокурора, прокурором либо судьей с учетом характера и степени общественной опасности

совершенного им деяния, а также характера конкретных действий, в которых проявляется Д.р., и степени активности этих действий.

Лицо, совершившее преступление других категорий (средней тяжести, тяжкое и особо тяжкое), при наличии Д.р. может быть освобождено от уголовной ответственности только в случаях, специально предусмотренных статьями Особенной части УК. В примечаниях к этим статьям содержится норма, предусматривающая обязательное (нефакультативное) освобождение от уголовной ответственности в силу Д.р., например за терроризм, захват заложника, организацию незаконного вооруженного формирования, дачу взятки и др.

Следует разграничивать Д.р. и добровольный отказ от преступления. Добровольный отказ возможен только до наступления вредных последствий в результате начатого деяния, т. е. при неоконченном преступлении, когда деяние не содержит всех признаков состава преступления.

## **Деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг**

**ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ ПО ВЕДЕНИЮ РЕЕСТРА ВЛАДЕЛЬЦЕВ ЦЕННЫХ БУМАГ** – деятельность по сбору, фиксации, обработке, хранению и предоставлению данных, составляющих систему ведения реестра владельцев ценных бумаг. Основу правового регулирования этой деятельности в РФ составляет ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг". Основная цель – информирование эмитента именных ценных бумаг о лицах, которым он вправе и обязан производить исполнение по этим бумагам. Лицо, осуществляющее эту деятельность, именуется держателем реестра, или регистратором. Ее может осуществлять как сам эмитент, так и специальная организация. В роли последней может выступать специализированный регистратор или иная профессиональная организация. В США регистраторов обычно именуют трансферт-агентами, тогда как в России трансферт-агентам отводится роль помощников регистраторов.

Трансферт-агент – юридическое лицо, профессиональный участник рынка ценных бумаг, который по договору с регистратором принимает от зарегистрированных лиц или их уполномоченных представителей и передает регистратору информацию и документы, необходимые для проведения операций в реестре, а также принимает от регистратора и передает зарегистрированным лицам или их уполномоченным представителям информацию и документы, полученные от регистратора. Трансферт-агент не осуществляет открытие и ведение лицевых счетов зарегистрированных лиц и иные операции в реестре. Трансферт-агент вправе действовать на основании договора с регистратором без получения специальной лицензии. Заключение договора с трансферт-агентом не освобождает регистратора от ответственности за ведение и хранение реестра.

В РФ в силу сложившихся традиций, а также по причине неразвитости депозитарной системы (которая в зарубежных странах зачастую выполняет функции по ведению реестров) институт регистраторов весьма популярен. Регистратор осуществляет деятельность по ведению реестра на основании договора с эмитентом. Регистратор ведет лицевые счета зарегистрированных в реестре лиц, на которых указывается информация о количестве принадлежащих каждому из них ценных бумаг и их характеристиках. Любые юридические факты, связанные с переходом прав на ценные бумаги, подлежат отражению в реестре. Держатель реестра помимо своей основной функции – ведения списка зарегистрированных в реестре лиц – обычно выполняет связанные с ней дополнительные обязанности. Например, при документарной форме выпуска ценных бумаг он обеспечивает оформление, выдачу и аннулирование сертификатов; фиксирует факты ареста ценных бумаг, их залога и иных обременений; выполняет действия, связанные с практической реализацией таких корпоративных действий, как конвертация, дробление, консолидация и аннулирование ценных бумаг. В некоторых странах он может выполнять роль платежного агента эмитента при выплате доходов по ценным бумагам, передавать от эмитента информацию владельцам ценных бумаг и т. п.

Эмитент, поручивший деятельность по ведению реестра регистратору, может раз в год требовать у последнего предоставления реестра за вознаграждение, не превышающее затраты на его составление. В остальных случаях размер вознаграждения определяется договором эмитента и регистратора. Держатель реестра имеет право взимать со сторон по сделке плату, соответствующую количеству распоряжений о передаче ценных бумаг и одинаковую для всех юридических и физических лиц, но не вправе взимать со сторон по сделке плату в виде процента от объема сделки. Порядок определения максимального размера оплаты услуг держателя реестра определяется ФКЦБ РФ. Лицу, нарушившему порядок системы ведения и составления реестра, а также формы отчетности (эмитенту, регистратору, депозитарию, владельцу), может быть предъявлен иск о возмещении ущерба (включая упущенную выгоду), возникшего из-за невозможности осуществить права, закрепленные ценными бумагами.

Держатель реестра обязан по требованию владельца или лица, действующего от его имени, а также номинального держателя ценных бумаг предоставить выписку из системы ведения реестра по его лицевому счету. Права и обязанности держателя реестра, порядок деятельности по его ведению определяются действующим законодательством и договором, заключенным между регистратором и эмитентом.

В обязанности держателя реестра входит:

а) открыть каждому владельцу, изъявившему желание быть зарегистрированным, а также номинальному держателю ценных бумаг лицевой счет в системе ведения реестра на основании уведомления об уступке требования или распоряжения о передаче ценных бумаг, а при размещении эмиссионных ценных бумаг – на основании уведомления продавца ценных бумаг;

б) вносить в систему ведения реестра все необходимые изменения и дополнения;

в) производить операции на лицевых счетах владельцев и номинальных держателей ценных бумаг только по их поручению;

г) доводить до зарегистрированных лиц информацию, предоставляемую эмитентом;

д) предоставлять зарегистрированным в системе ведения реестра владельцам и номинальным держателям ценных бумаг, владеющим более 1 % голосующих акций эмитента, данные из реестра об имени (наименовании) зарегистрированных и о количестве, категории и номинальной стоимости принадлежащих им ценных бумаг;

е) информировать зарегистрированных в системе ведения реестра владельцев и номинальных держателей ценных бумаг о правах, закрепленных ценными бумагами, и о способах и порядке осуществления этих прав;

ж) строго соблюдать порядок передачи системы ведения реестра при расторжении договора с эмитентом.

Форма распоряжения о передаче ценных бумаг и указываемые в нем сведения устанавливаются ФКЦБ. Регистратор не вправе предъявлять дополнительные требования при внесении изменений в данные системы ведения реестра помимо тех, которые устанавливаются в порядке, предусмотренном законом. В случае прекращения действия договора регистратор передает другому держателю реестра, указанному эмитентом, информацию, полученную от последнего, все данные и документы, составляющие систему ведения реестра, а также реестр на дату прекращения действия договора. Передача производится в день расторжения договора. При замене держателя реестра эмитент дает объявление об этом в СМИ или уведомляет всех владельцев ценных бумаг письменно за свой счет.

Вести реестр акционеров может как само АО, так и специализированный регистратор. Общество, поручившее ведение и хранение реестра акционеров специализированному регистратору, не освобождается от ответственности за его ведение и хранение.

В РФ действует Профессиональная ассоциация регистраторов, трансферт-агентов и депозитариев (ПАРТАД). На основе стандартов, утвержденных ПАРТАДом, разработано Временное положение о ведении реестра владельцев именных ценных бумаг, утвержденное

постановлением ФКЦБ от 12 июля 1995 г. № 3, где эта деятельность урегулирована более подробно.

Ведение реестра – исключительный вид деятельности, который не может совмещаться ни с какими другими видами и подлежит лицензированию. Лицензии на право осуществления деятельности по ведению реестра выдаются ФКЦБ. Она же контролирует деятельность регистраторов. ФКЦБ может приостановить действие лицензии или аннулировать ее в случаях нарушения регистратором требований законодательства РФ и актов ФКЦБ.

Профессиональные участники рынка ценных бумаг, осуществляющие деятельность по ведению реестра, вправе самостоятельно, но в размере, не превышающем сумм, установленных ФКЦБ, устанавливать плату за:

- внесение записей в систему ведения реестра о передаче ценных бумаг;
- изменение и дополнение данных, содержащихся в системе ведения реестра о зарегистрированном лице (в том числе за внесение записей об обременении именных ценных бумаг, об изменении реквизитов зарегистрированного лица), за исключением информации, отражающей передачу ценных бумаг;
- предоставление выписки из системы ведения реестра.

Профессиональные участники рынка ценных бумаг, осуществляющие деятельность по ведению реестра, в целях обеспечения условий своей профессиональной деятельности могут создавать саморегулируемые организации – добровольные некоммерческие организации. Таким организациям предоставлено право принимать обязательные для их членов стандарты деятельности по ведению реестра, которые должны быть зарегистрированы в ФКЦБ.

Порядок ведения реестра владельцев отдельных видов ценных бумаг может определяться в специальных нормативных актах.

Во многих зарубежных странах институт регистраторов отсутствует. Профессиональную деятельность по ведению реестра там осуществляют депозитарии. Особенно это характерно для стран, где существуют национальные центральные депозитарии. Такое положение существует в Германии, Скандинавских странах, Швейцарии. В некоторых странах, например во Франции или США, специализированные регистраторы еще существуют, но депозитарная система их вытесняет. Это объясняется тем, что держатели реестров и депозитарии в большинстве своем выполняют аналогичные функции – фиксацию прав на ценные бумаги и сопутствующие этому виды деятельности. При выпуске ценных бумаг в бездокументарной форме функции реестродержателя полностью поглощаются функциями депозитария.

Лит.:

*Иванов А.Н.* Профессиональные участники рынка ценных бумаг//Практикум акционирования. Выпуск 6;

*Рубцов Б.Б.* Зарубежные фондовые рынки: инструменты, структура, механизм функционирования. М., 1996;

Рынок ценных бумаг: Учебник/Под ред. *В.А.Галанова, А.И.Басова.* М., 1996.

*Крылова М.А.*

## **Деятельность по организации торговли на рынке ценных бумаг**

**ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ ПО ОРГАНИЗАЦИИ ТОРГОВЛИ НА РЫНКЕ ЦЕННЫХ БУМАГ** – один из видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг, выражающийся в предоставлении услуг, непосредственно способствующих заключению гражданско-правовых сделок с ценными бумагами между участниками рынка ценных бумаг (ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг"). Профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий такую деятельность, называется организатором торговли на рынке ценных бумаг. Осуществлять ее могут фондовые биржи и саморегулируемые организации профессиональных участников рынка ценных бумаг.

## **Деятельность по управлению ценными бумагами**

**ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ ПО УПРАВЛЕНИЮ ЦЕННЫМИ БУМАГАМИ** – один из видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг, заключающийся в осуществлении юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем от своего имени (за вознаграждение в течение определенного срока) доверительного управления переданными ему во владение и принадлежащими другому лицу в интересах этого лица или указанных этим лицом третьих лиц:

а) ценными бумагами;  
б) денежными средствами, предназначенными для инвестирования в ценные бумаги;  
в) денежными средствами и ценными бумагами, получаемыми в процессе управления ценными бумагами (ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг").

Профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий доверительное управление, именуется управляющим. Порядок осуществления этой деятельности, права и обязанности управляющего определяются законодательством РФ и договором.

Управляющий обязан указывать, что он действует именно в этом качестве. В случае если конфликт интересов управляющего и его клиента или разных клиентов одного управляющего, о котором все стороны не были уведомлены заранее, привел к действиям управляющего, нанесшим ущерб интересам клиента, управляющий обязан за свой счет возместить убытки в порядке, установленном гражданским законодательством.

### **Джентльменское соглашение**

**ДЖЕНТЛЬМЕНСКОЕ СОГЛАШЕНИЕ** (англ. *gentlemen's agreement*) – особый вид заключенного в упрощенном порядке международного договора, характеризующийся отсутствием письменного текста, в связи с чем Д.с. формально не подпадает под действие положений Венской конвенции о праве международных договоров 1969 г., распространяющихся лишь на письменные документы государств. Тем не менее, свидетельствуя о высокой степени доверия между контрагентами подобных договоренностей, Д.с. рассматриваются в свете одного из основных и общепризнанных принципов международного права – принципа добросовестного выполнения обязательств (лат. *pacta sunt ser-vanda*).

История международных отношений дает ряд примеров заключения государствами Д.с., как-то:

– Соглашение СССР и Монгольской Народной Республики от 27 ноября 1934 г. о взаимной поддержке в деле предотвращения угрозы военного нападения, а также об оказании друг другу помощи и поддержки в случае нападения какого-либо третьего государства на любую из сторон данного Д.с. (получило письменное оформление в двустороннем Протоколе, подписанном 12 марта 1936 г.);

– заключенные в Риме 2 января 1937 г. и 16 апреля 1938 г. англо-итальянские Д.с. относительно сохранения Италией статус-кво на Средиземном море (включая свободу входа, выхода и транзита) и признания Англией легитимности действий Италии в Испании и Эфиопии, а также подтверждения свободы плавания через Суэцкий канал итальянских судов при всех условиях и т. д.;

– лондонское Д.с. государств – постоянных членов Совета Безопасности ООН – СССР, Великобритании, Китая, США и Франции – соблюдении принципа справедливого географического представительства при избрании в Совет непостоянных членов от восточноевропейского, западноевропейского, латиноамериканского, азиатского и африканского регионов (1946);

– Д.с., заключенное 18 августа 1940 г. между США и Канадой по поводу создания постоянного объединенного бюро по обороне.

*Волосов М.Е.*



## Диверсия

ДИВЕРСИЯ – преступление, заключающееся в совершении взрыва, поджога или иных действий, направленных на разрушение (приведение в полную негодность) или повреждение (приведение в частичную негодность с возможным восстановлением) предприятий, сооружений, путей и средств сообщения, средств связи, объектов жизнеобеспечения населения в целях подрыва экономической безопасности и обороноспособности РФ (ст. 281 УК).

Предмет Д. - важные хозяйственные объекты и средства сообщения, связи и т. п. независимо от формы собственности (различные виды транспорта, электростанции, мосты, системы водоснабжения, нефтепроводы и т. п.). Д. окончена с момента совершения взрыва, поджога или иных действий. Материальный ущерб не влияет на квалификацию содеянного.

Д. совершается с прямым умыслом. Если умысел виновного включал гибель людей, то его действия квалифицируются по совокупности преступлений как Д. и убийство при отягчающих обстоятельствах. Если действия виновного были совершены с целью запугивания населения и воздействия на принятие решений органами власти, то ответственность наступает не за Д., а за терроризм. Отягчающим обстоятельством является совершение Д. организованной группой.

Мотивы Д. могут быть как политическими, так и личными. Но обязательным признаком субъективной стороны Д. является цель – подрыв экономической безопасности и обороноспособности РФ.

Субъектом Д. является гражданин РФ, иностранный гражданин или лицо без гражданства, достигшее 16-летнего возраста.

Д. может квалифицироваться по совокупности со ст. 105 и 275 УК.

*Орешкина Т.Ю.*

## Дивиденд

ДИВИДЕНД – часть чистой прибыли АО, распределенная среди акционеров прямо пропорционально числу и виду принадлежащих им акций, приходящаяся на одну простую или привилегированную акцию по итогам дивидендного периода (обычно года).

Право на Д. - право всякого акционера, которое относится к числу корпоративных прав. Всякий акционер вправе по итогам дивидендного периода (истечения очередного финансового года в деятельности АО) внести в повестку дня годового собрания акционеров вопрос о выплате Д. по итогам года. Собрание обязано рассмотреть данный вопрос. Его решение о выплате называется объявлением Д. После объявления корпоративное право на Д. по итогам прошедшего периода прекращается и заменяется обязательственным правом на Д. - правом требования от АО выплаты Д. в размере и в сроки, установленные в процессе объявления Д.

Предпосылкой возникновения всякого права на Д. - как корпоративного, так и обязательственного – является прежде всего статус правообладателя как акционера. Удостоверяться этот статус может различными способами, главные из которых – акция и бездокументарная акция.

Порядок выплаты Д. в настоящее время регламентируется ФЗ РФ от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ "Об акционерных обществах", а в части, ему не противоречащей, – Положением о порядке выплаты дивидендов по акциям и процентов по облигациям, утвержденным Министерством экономики и финансов РФ 10 января 1992 г.

Решение о выплате Д. АО вправе принимать ежеквартально, раз в полгода или раз в год. Иные сроки могут быть определены уставом общества. Вопрос о выплате Д. должен рассматриваться АО не реже, чем раз в год.

Решение о выплате ежеквартальных и-полугодовых Д. (их еще называют промежуточными), их размере и форме выплаты принимается советом директоров

(наблюдательным советом) общества. Решение о выплате годовых Д., их размере и форме выплаты принимается собранием акционеров по рекомендации совета директоров. При этом размер годовых Д. не может быть больше рекомендованного советом директоров и меньше выплаченных промежуточных Д. Собрание акционеров вправе принять решение о невыплате Д. по акциям определенных категорий (типов), а также о выплате Д. в неполном размере по привилегированным акциям, размер Д. по которым определен в уставе.

Д. считается объявленным:

- а) по обыкновенным акциям – с момента принятия решения о его выплате;
- б) по привилегированным, размер которых определен в уставе, – с момента проведения собрания акционеров, принявшего соответствующее решение.

Значение признания Д. объявленными заключается в том, что только по объявленным Д. общество несет обязанность выплаты. В случае отказа общество должно быть признано неплатежеспособным и подлежит ликвидации в установленном законодательством порядке. Акционеры вправе требовать выплаты объявленных дивидендов от общества через суд.

Решение о выплате Д. должно приниматься с учетом того, что Д. выплачиваются из чистой прибыли общества за текущий год, а Д. по привилегированным акциям определенных типов – также за счет специально предназначенных для этого фондов общества. Законодательством установлен ряд случаев, когда АО не вправе объявлять Д.:

- а) до полной оплаты всего уставного капитала;
- б) если стоимость его чистых активов меньше уставного капитала и резервного фонда либо станет меньше их размера в результате выплаты Д.;
- в) если стоимость его чистых активов меньше уставного капитала, резервного фонда и превышения над номинальной стоимостью определенной уставом ликвидационной стоимости размещенных привилегированных акций либо станет меньше их размера в результате выплаты Д.;
- г) до выкупа всех акций, которые должны быть выкуплены в соответствии с Законом об АО;
- д) если на момент выплаты Д. оно отвечает признакам несостоятельности (банкротства) или указанные признаки появятся у общества в результате выплаты Д.

Кроме того, законодательством установлены случаи, когда общество не вправе объявлять Д. по акциям определенных типов. Так, нельзя объявлять Д. по обыкновенным и привилегированным акциям, размер Д. по которым не определен, если не принято решение о выплате в полном размере Д. по всем типам привилегированных акций, размер Д. по которым определен уставом общества. Если среди привилегированных существуют акции различной очередности, то нельзя объявлять Д. по акциям последующей очередности, если не принято решение о полной выплате по акциям преимущественной очередности. Нельзя объявлять и выплачивать Д. по акциям, если годовой баланс общества убыточный (до тех пор, пока убытки не будут покрыты или не будет уменьшен уставный капитал общества).

Д. может выплачиваться только по размещенным акциям, если иное не определено Законом об АО либо уставом общества. Нельзя объявлять и выплачивать Д. по акциям, выкупленным или приобретенным обществом и вообще любым акциям, находящимся на балансе общества по каким-либо основаниям.

Для каждой выплаты Д. совет директоров АО составляет список лиц, имеющих право на получение Д. В список лиц, имеющих право на получение промежуточных Д., должны быть включены акционеры и номинальные держатели акций, включенные в реестр акционеров не позднее чем за 10 дней до даты принятия решения о выплате Д., а в список лиц, имеющих право на получение годовых Д., – акционеры и номинальные держатели акций, внесенные в реестр акционеров на день составления списка лиц, имеющих право участвовать в годовом общем собрании акционеров. Право на получение годовых Д. имеют только те акционеры, которые полностью оплатили свои акции.

Дата выплаты годовых Д. определяется уставом общества или решением собрания акционеров о выплате годовых Д. Дата выплаты промежуточных Д. определяется решением

совета директоров общества о выплате промежуточных Д., но не может быть ранее 30 дней со дня принятия такого решения.

Д. выплачиваются деньгами, а в случаях, предусмотренных уставом общества, – иным имуществом.

Д. облагаются налогом независимо от формы выплаты в соответствии с действующим налоговым законодательством. В случае выплаты Д. товарами величина Д., исчисляемая для налогообложения, определяется исходя из фактических цен приобретения товаров. Размер Д. объявляется без учета налогов с них. АО, самостоятельно выплачивающее Д., или выплачивающий их банк-агент выступают агентами государства по сбору налогов и выплачивают Д. акционерам за вычетом соответствующих налогов.

Д. в денежной форме выплачивается обществом или банком-агентом чеком, платежным поручением, почтовым или телеграфным переводом.

По невыплаченным/неполученным Д. проценты не начисляются. Акционер вправе требовать выплаты неполученных Д. независимо от срока образования задолженности.

Акционеры – владельцы привилегированных акций, Д. по которым были объявлены, но не выплачены, имеют право требования второй очереди после завершения расчетов со всеми кредиторами АО. Если имеющегося у АО имущества недостаточно для выплаты Д. всем акционерам – владельцам привилегированных акций одного типа, то оно распределяется между такими акционерами пропорционально количеству принадлежащих им акций этого типа.

*Белов В.А.*

## Дигесты

ДИГЕСТЫ (лат. *digesta* – собранное) – одна из составных частей (наряду с Институциями и Кодексом Юстиниана) кодификации римского права, осуществленной после падения Западной Римской империи при византийском императоре Юстиниане (см. *Свод Юстиниана*). Д. были составлены комиссией, возглавляемой начальником императорской канцелярии Трибонианом и опубликованы в 529 г. В Д. вошли извлечения из классических сочинений римских юристов. В наибольшей степени на составителей повлияли сочинения Ульпиана, из которых заимствовано около 1/3, и Павла – примерно 1/6 всего содержания Д.

По своему содержанию Д. включают:

а) отрывки из сочинений римских юристов, относящихся к более старому римскому праву, выраженному в законах и обычаях (лат. *jus civile*);

б) отрывки из сочинений, посвященных позднее образовавшемуся преторскому праву;

в) отрывки из различных сочинений практического характера, в особенности – юриста Папиниана.

В каждой отрывке, помещенном в Д., указаны имя автора и название сочинения, из которого взят отрывок. Допускавшиеся компиляторами при составлении Д. искажения, вставки, сокращения и замены одних терминов другими, вызванные желанием приспособить текст к условиям Византии VI в., получили название интерполяций. В ходе исторических исследований был восстановлен подлинный текст сочинений римских юристов, что позволило составить достаточно четкое представление о содержании римского права в классический период (I–III вв. н. э.). Д. состоят из 50 книг, каждая книга делится на титулы (всего 432 титула), а титул – на фрагменты (более 8 тыс. фрагментов). Греческое название Д. – "Пандекты".

Средневековым исследователям-юристам Д. стали известны с VII в. по флорентийской рукописи, называемой также пизанской, с которой появилось множество копий.

## Дилер/Дилерская деятельность

**ДИЛЕР/ДИЛЕРСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ** – профессиональная деятельность, состоящая в совершении сделок купли-продажи на бирже товарной либо на рынке ценных бумаг за свой счет. Лицо, осуществляющее дилерскую деятельность, именуется дилером.

Согласно ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" Д.д. признается совершение сделок купли-продажи ценных бумаг от своего имени и за свой счет путем публичного объявления цен покупки и (или) продажи определенных ценных бумаг с обязательством покупки и (или) продажи этих ценных бумаг по объявленным лицом, осуществляющим такую деятельность, ценам. Купля-продажа ценных бумаг (в том числе с целью получения прибыли) без подобного объявления не может признаваться Д.д. В случае уклонения лица от заключения договора ему может быть предъявлен иск о принудительном заключении договора и (или) о возмещении причиненных убытков. Договоры купли-продажи, заключаемые дилерами, носят характер публичных договоров.

Законодательство РФ, регулирующее деятельность товарных бирж, понимает под Д.д. совершение биржевых сделок биржевым, посредником от своего имени и за свой счет с целью последующей перепродажи на бирже (Закон РФ от 20 февраля 1992 г. № 2383-1 "О товарных биржах и биржевой торговле").

В настоящее время Д.д. регулируется Временным положением о порядке осуществления брокерской и дилерской деятельности на рынке ценных бумаг, утвержденным постановлением ФКЦБ РФ от 19 декабря 1996 г. № 22. Организуя эту деятельность, дилер обязан:

а) заключать договоры купли-продажи ценных бумаг на публично объявленных дилером условиях;

б) раскрывать имеющуюся у него информацию (полученную от эмитента ценных бумаг) при совершении операций с ценными бумагами этого эмитента или сообщать о факте отсутствия у него таковой;

в) при отсутствии в объявлении дилера указаний на иные существенные условия договора купли-продажи определенных ценных бумаг заключать договор купли-продажи ценных бумаг на условиях, предложенных его клиентом.

Последняя из перечисленных обязанностей возникает у дилера в случае, если он не воспользовалось предоставленным ему Законом "О рынке ценных бумаг" правом объявить одновременно с ценой и другие существенные условия договора купли-продажи ценных бумаг (минимальное и максимальное количество покупаемых и (или) продаваемых ценных бумаг; срок, в течение которого действуют объявленные цены). Д.д. предполагает возможность оказания услуг по андеррайтингу при первичном размещении эмиссионных ценных бумаг, консультирование по вопросам приобретения ценных бумаг. Д.д. может совмещаться с брокерской деятельностью. Однако сделки, осуществляемые по поручению клиентов, во всех случаях подлежат приоритетному исполнению. Кроме того, допускается совмещение Д.д. с депозитарной деятельностью и деятельностью по управлению ценными бумагами.

Лицензирование Д.д. осуществляется согласно Временному положению о лицензировании брокерской и дилерской деятельности на рынке ценных бумаг, утвержденному постановлением ФКЦБ РФ от 19 декабря 1996 г. № 22. Современный подход к регулированию рынка ценных бумаг РФ исходит из исключительного права профессиональных участников рынка ценных бумаг на биржевую торговлю.

Цены продажи и покупки ценных бумаг, объявляемые лицами, осуществляющими Д.д., используются при определении оценочной стоимости этих бумаг.

За рубежом понятие Д.д. в основном используется при описании деятельности участников биржевой торговли, а также профессиональных участников рынка ценных бумаг.

**Лит.:**

Гражданское и торговое право капиталистических государств: Учебник. М., 1993;

Дежурова О.И., Кандиная О.А. Биржевое дело. М., 1997;

Развитие и организация рынка ценных бумаг в России. Франкфурт-на-Майне, 1993;

## Дипломат

ДИПЛОМАТ (фр. *diplomate*) – должностное лицо, в надлежащем порядке уполномоченное главой данной страны, ее правительством, ведомством иностранных дел, другим компетентным государственным органом на осуществление различного рода официальных сношений с иностранными государствами или иными субъектами международного права, а также с их полномочными представителями по вопросам внешнеполитического характера. В подавляющем большинстве случаев термин "Д." подразумевает служащего министерства иностранных дел, занимающего определенную штатную должность в центральном аппарате этого ведомства либо в качестве члена личного состава одного из зарубежных органов внешних сношений – посольства, миссии, представительства данной страны при международной межгосударственной (межправительственной) организации. Таким лицам, именуемым в дипломатическом обиходе профессиональными ("карьерными") Д., независимо от занимаемого поста присваивается соответствующее служебное звание – класс или ранг. Тем самым определяется не только уровень, занимаемый этим лицом в ведомственной иерархии, но и особое качество его юридического статуса – принадлежность к составу дипломатического корпуса и наличие в связи с этим у него дипломатических привилегий и иммунитетов, т. е. льгот и преимуществ, предоставляемых Д. государством, в котором они аккредитованы, в целях обеспечения возможности беспрепятственного и наиболее эффективного выполнения им своих должностных обязанностей.

Присвоение Д. очередного звания зависит от стажа его работы на занимаемой должности, профессионального мастерства, опытности, а также достигнутых результатов. Российская практика продвижения кадров Д. по ступеням служебной иерархии регламентируется положениями Указа Президиума Верховного Совета СССР от 11 февраля 1981 г., согласно которому главам дипломатических представительств могут присваиваться следующие классы: Чрезвычайный и Полномочный Посол, Чрезвычайный и Полномочный Посланник, Поверенный в Делах. Присвоение каждого из этих классов должно соответствовать значению и объему полномочий, возлагаемых на соответствующего Д.

Другим членам дипломатического персонала присваивается одно из следующих званий (рангов) – советник-посланник (работник, имеющий класс посланника, но занимающий должность советника), советник первого или второго класса, секретарь первого, второго или третьего класса, атташе. Помимо этих категорий Д. к дипломатическому персоналу относятся торговые представители и их заместители, а также военные, военно-морские, военно-воздушные и специальные атташе (по вопросам транспорта, связи торговли, финансам, печати и др.). Классы глав дипломатических представительств, существующие в РФ, совпадают с классификацией дипломатических агентов, впервые установленных Венским протоколом, подписанным 7 (19) марта 1815 г. державами – победительницами наполеоновской Франции, согласно ст. 1 которого "дипломатические агенты разделяются на три класса:

- 1-й – послов и папских легатов или нунциев;
- 2-й – посланников, министров и иных уполномоченных при государях;
- 3-й – поверенных в делах, кои уполномочены при министрах, управляющих делами иностранными".

С некоторыми уточнениями эта классификация закреплена в ст.14 Венской конвенции о дипломатических сношениях от 18 апреля 1961 г., где сказано, что "главы представительств подразделяются на три класса, а именно:

- а) класс послов и нунциев, аккредитуемых при главах государств, и других глав представительств эквивалентного ранга;

- б) класс посланников и интернунциев, аккредитуемых при министрах иностранных дел;
- в) класс поверенных в делах, аккредитуемых при министрах иностранных дел".

При этом в Конвенции подчеркивается, что "иначе как в отношении старшинства и этикета не должно проводиться никакого различия между главами представительств вследствие их принадлежности к тому или иному классу". Это означает, что по объему своих полномочий, которыми Д. указанных классов наделяются аккредитуемыми их государствами, а также по объему привилегий и иммунитетов, предоставляемых им государствами пребывания, все они равны,

К лицам, претендующим на занятие дипломатической работой, предъявляются чрезвычайно высокие требования. Помимо разносторонних и глубоких познаний научного и прикладного характера, навыков в специальных областях деятельности, умения общаться с людьми, Д. должен обладать такими личностными чертами (на них указывали многие исследователи с древнейших времен до современной эпохи), как: честность и разумность, изобретательность, уравновешенность, мужественность, скромность, чувство долга, осторожность, терпение и такт. При подборе кадров для дипломатической работы обращается внимание также и на физическое состояние кандидатов, так как только крепкое здоровье карьерного Д. может гарантировать его способность справляться с большими и продолжительными интеллектуальными, психологическими и иными нагрузками при исполнении должностных обязанностей.

Функции Д. определяются перечнем задач, решение которых возложено на зарубежные органы внешних сношений, и включают: представительство аккредитуемого государства в государстве пребывания или соответствующей международной организации, ведение переговоров с представителями тех или иных субъектов международного права, выяснение всеми легитимными средствами условий жизни и событий, происходящих в государстве пребывания, доведение этой информации до соответствующих инстанций аккредитуемого государства, поощрение развития дружественных отношений между этими государствами, всемерное содействие прогрессу их взаимоотношений в областях политической, экономической, культурной, научно-технической и др.

Подготовка кадров профессиональных Д. ведется, как правило, в специальных высших учебных заведениях, укомплектованных наиболее квалифицированными кадрами профессуры, например, в Институте заграничной службы, на курсах Гарвардского, Йельского и Принстонского университетов (США), в Национальной школе администрации и Школе восточных языков (Франция), в университетах Кембриджа и Оксфорда, колледжах Итона и Гарроу (Великобритания). Дипломатические кадры дореволюционной России пополнялись выпускниками Царскосельского лицея. Пажеского корпуса и Училища правоведения. Подготовка кадров Д. в РФ ведется в Московском государственном институте международных отношений и Дипломатической академии. МИД.

*Волосов М.Е.*

## **Дипломатическая переписка**

ДИПЛОМАТИЧЕСКАЯ ПЕРЕПИСКА – категория дипломатических письменных актов; одна из основных и наиболее часто используемых форм деятельности государства либо иного субъекта международного права. Д.п. выражается в установлении дипломатических контактов посредством направления официального письменного документа соответствующему иностранному адресату. К числу документов такого рода относят:

- послания глав государств, правительств, премьер-министров;
- письменные обмены между ведомствами иностранных дел;
- переписку последних с аккредитованными при них иностранными дипломатическими или консульскими представительствами и их главами, а также указанных представительств и представителей с ведомством иностранных дел страны пребывания либо с такими же

органами и лицами других стран, находящимися на территории данного государства;

– личные и вербальные ноты, памятные записи и меморандумы, частные письма полуофициального характера и др.

В документах Д.п. получает отражение многообразие проблематики межгосударственных отношений. Так, с одной стороны, документы Д.п. могут затрагивать проблемы реализации основных (общепризнанных), специальных или локальных принципов и норм международного права в областях поддержания международного мира и безопасности, установления и развития дипломатических и иных международных связей, определения юридического статуса и режима использования пространственных сфер и естественных ресурсов, правового положения населения и защиты прав и свобод человека, непричинения вреда окружающей среде, регламентации методов и средств ведения военных действий, участия в международных организациях, дипломатических конференциях и т. д. С другой – в них может содержаться просьба или согласие о назначении определенного лица на пост дипломатического представителя, извещение о вступлении такового в должность; они могут затрагивать вопросы осуществления тех или иных видов деятельности в пространствах, подпадающих под суверенитет или юрисдикцию государства пребывания, юридическими и физическими лицами аккредитующей страны (пролет и посадка самолета, проведение морских научных исследований и иных эксплуатационных мероприятий в исключительной экономической зоне, заход военного корабля в порт и др.); они могут уведомлять о предстоящих событиях протокольного характера (церемонии, торжества, ритуальные мероприятия), выражать благодарность за приглашение, оказанное содействие.

Традиционные виды документов Д.п. по форме и техническому исполнению имеют немало общих или весьма сходных элементов, выработанных в процессе длительной и единообразной практики общения государств, вследствие чего такие элементы рассматриваются в качестве международного обычая. В подавляющем большинстве обязательны и особенно типичны для личных нот, вербальных нот и памятных записок, направляемых адресату с нарочным, протокольные формулы вежливости и уважения, которыми начинается и оканчивается текст. Детально регламентируются чисто технические моменты составления документов Д.п.: как следует обозначать местонахождение адресата и титуловать его, подписывать послание, конвертовать, на какой бумаге печатать и т. п. Сам выбор документа Д.п., как правило, зависит от того, в какую форму облечено послание, на которое планируется направить ответ, каковы содержание и цель этого ответа, а также какие стереотипы приняты на этот счет в стране получателя и (или) стране отправителя. Тональность изложения по возможности должна быть ориентирована на то, чтобы придать посланию не только деловитость, но и известную теплоту, дружелюбность либо, если это соответствует намерениям адресанта (отправителя) и целям предпринимаемого Демарша, – подчеркнуть официальность, сухость обращения.

В соответствии с принципом суверенного равенства государств считается принятым, чтобы документы Д.п. составлялись на языке страны адресанта. К тексту послания часто прилагается перевод на язык страны получателя.

*Волосов М.Е.*

## **Дипломатическая почта**

ДИПЛОМАТИЧЕСКАЯ ПОЧТА – 1) собирательное понятие, подразумевающее все виды дипломатической переписки, осуществляемой официально в какой-либо вещественной форме (почтовой, телеграфной, электронной, по радио и др.); синоним понятия "дипломатическая переписка". Согласно Венской конвенции о дипломатических сношениях 1961 г. "при сношениях с правительством и другими представительствами и консульствами аккредитующего государства, где бы они ни находились, представительство может пользоваться всеми подходящими средствами, включая дипломатических курьеров и закодированные или шифрованные депеши... устанавливать и эксплуатировать

радиопередатчик..". "Под официальной корреспонденцией понимается вся корреспонденция, относящаяся к представительству и его функциям". Аналогичное положение содержится в ст. 35 Венской конвенции о консульских сношениях 1963 г.

2) Древнейший и наиболее часто используемый в международной практике вид связи между государством, международной организацией или иным субъектом международного права, с одной стороны, и их зарубежными органами внешних сношений – посольствами, миссиями, торговыми или иными представительствами, консульствами – с другой. Юридический статус Д.п. распространяется также на все виды корреспонденции, которой перечисленные зарубежные органы внешних сношений обмениваются между собой. Термин "Д.п." относится как к документам, иным материалам и предметам, предназначенным для служебного пользования и перемещаемым через государственные и таможенные границы, так и к самим техническим средствам, применяемым для этих целей, которые именуются дипломатическими или консульскими вализами.

Доставка Д.п. может осуществляться как в сопровождении специально уполномоченных на это служащих ведомства иностранных дел (штатные дипломатические курьеры и дипломатические курьеры *ad hoc*), так и с оказией (например, через командира экипажа летательного аппарата гражданской авиации или капитана морского торгового судна) либо без специального сопровождения – посредством обычных каналов связи. Д.п. неприкосновенна: она не может быть вскрыта властями иностранного государства и задержана, что вытекает из общепризнанного принципа международного права, закрепленного в п. 1 ст. 27 Венской конвенции о дипломатических сношениях 1961 г. и п. 1 ст. 35 Венской конвенции о консульских сношениях 1963 г., где говорится: "...государство пребывания должно разрешать и охранять свободные сношения представительства для всех официальных целей". Это положение распространяется и на Д.п., перемещаемую через территорию любого государства транзитом. Неприкосновенность Д.п. обеспечивается тем, что каждое отдельное место, входящее в ее состав, внесено в официальный реестр (курьерский лист), которым снабжается дипломатический курьер и который является основанием для признания за этим лицом такого статуса, тогда как командира воздушного судна или капитана морского торгового судна указанный документ подобным статусом не наделяет.

В РФ право отправления и получения Д.п. предоставлено МИД и перечисленным выше зарубежным представительством РФ, ведомствам иностранных дел, дипломатическим и консульским представительством иностранных государств, а также представительством международных межгосударственных организаций, находящихся на ее территории. Согласно ст. 207 ТК Д.п. и консульская вализа иностранных государств при перемещении через таможенную границу РФ не подлежат ни вскрытию, ни задержанию. Однако если возникли серьезные основания предполагать, что в консульской вализе содержатся предметы, не предназначенные исключительно для официального пользования, таможенный орган вправе потребовать, чтобы таковая была вскрыта уполномоченными лицами соответствующего иностранного государства в присутствии должностных лиц данного таможенного органа, а в случае отказа это сделать данная консульская вализа должна быть возвращена адресанту (отправителю).

Международная практика развивается по пути предоставления абсолютной неприкосновенности не только объектам Д.п., но и консульским вализам. Такой же подход реализуется в двусторонних соглашениях, регулирующих консульские связи РФ с другими странами. Этот подход зафиксирован, например, в ст. 18 Консульской конвенции между СССР и США, где говорится, что "служебная переписка консульского учреждения, и опечатанные дипломатические вализы, являются неприкосновенными и не подвергаются контролю или задержанию со стороны властей государства пребывания".

*Волосов М.Е.*

## **Дипломатические контакты**



**ДИПЛОМАТИЧЕСКИЕ КОНТАКТЫ** – осуществляемые посредством дипломатической переписки, через специальных посланцев (эmissаров), посредников либо путем личного общения (непосредственного, или с использованием средств связи) официальные, полуофициальные или конфиденциальные контакты, дипломатическое взаимодействие между полномочными представителями государств и иных субъектов международного права, обычно по наиболее существенным вопросам двух- и многосторонних отношений. Объектом Д.к. могут быть проблемы установления, поддержания и развития взаимопонимания и сотрудничества государств, согласования их подходов к разрешению международных споров и конфликтных ситуаций, предупреждения и пресечения международных правонарушений и др. Многовековой практикой межгосударственного общения выработаны закрепленные в качестве международного обычая или обыкновения, а также в ряде универсальных международно-правовых актов многообразные формы Д.к.

Наиболее распространенная и традиционная форма Д. к; – обмен посланиями, письмами, телеграммами, дипломатическими нотами и другими документами, входящими в арсенал средств дипломатической переписки. Некоторые другие формы и процедуры Д.к. впервые были кодифицированы в Конвенции о мирном разрешении международных столкновений (Гаага, 1907 г.), положения которой регламентируют, в частности, такие способы дипломатического взаимодействия государств, как добрые услуги и посредничество, создание международных следственных и согласительных комиссий, арбитражных органов. По существу такой же характер имеют процедурные средства, предусматриваемые ст. 33 Устава ООН для разрешения межгосударственных споров, создающих угрозу всеобщему миру и безопасности, в том числе переговоры, обследование, примирение, судебное разбирательство, обращение к региональным органам или соглашениям либо иные мирные средства по выбору спорящих сторон. Самая эффективная форма Д.к. – непосредственные переговоры заинтересованных государств, поскольку такой форме присуща особая гибкость и юридическая результативность.

Весьма высок результат Д.к. в рамках дипломатических конференций и иных международных форумов подобного типа – конгрессов, совещаний, встреч.

Встречи руководителей государств на высшем уровне зачастую оказывают влияние на развитие взаимопонимания и сотрудничества не только в двусторонних отношениях, но и в более широком масштабе. Такой же характер имеют Д.к., осуществляемые в ходе государственных визитов, под которыми понимаются посещения стран – контрагентов по международным отношениям либо международных организаций главами государств, правительств, правительственными парламентскими делегациями, высшими должностными лицами межправительственных организаций.

Неотъемлемая составная часть внешнеполитической деятельности любого государства – личные контакты членов дипломатического персонала зарубежных представительств, совершаемые в форме дипломатических визитов и составляющие одну из основных форм Д.к. Они должны осуществляться в строгом соответствии с местными протокольными правилами и требованиями дипломатического этикета. Независимо от подразделения этих визитов на официальные (обязательные), протокольные, деловые (рабочие) и неофициальные – все они несут политическую нагрузку и имеют правовые последствия.

Д.к. в форме дипломатических визитов осуществляются главами или другими официальными лицами зарубежных органов внешних сношений в соответствии с утверждаемыми в большинстве стран списками, определяющими старшинство указанных лиц и очередность их посещения. В странах, где таких списков не существует, дипломаты совершают визиты по своему выбору, согласуемому, тем не менее, с ведомством иностранных дел страны, в которой они аккредитованы. Визиты наносятся главам государств, правительств, законодательных органов, ведомств иностранных дел, а также главам и другим ответственным работникам иностранных дипломатических

представительств, находящихся на территории страны пребывания, – членам дипломатического корпуса.

*Волосов М.Е.*

### **Дипломатический агент**

ДИПЛОМАТИЧЕСКИЙ АГЕНТ – согласно Венской конвенции о дипломатических сношениях 1961 г. дипломат, т. е. член дипломатического персонала дипломатического представительства, лицо, которое по должности непосредственно участвует в осуществлении представительских функций.

Личность Д.а. неприкосновенна. Он не подлежит аресту или задержанию в какой бы то ни было форме. Государство пребывания обязано относиться к нему с должным уважением и принимать все надлежащие меры для предупреждения каких-либо посягательств на его личность, свободу или достоинство. Частная резиденция Д.а. пользуется той же неприкосновенностью и защитой, что и помещения дипломатического представительства.

Д.а. пользуется полным иммунитетом от уголовной юрисдикции государства пребывания. Он пользуется также иммунитетом от гражданской и административной юрисдикции, кроме нескольких предусмотренных Венской конвенцией случаев. Д.а. не обязан давать показания в качестве свидетеля.

Д.а. не может заниматься в государстве пребывания профессиональной или коммерческой деятельностью в целях личной выгоды.

### **Дипломатический корпус**

ДИПЛОМАТИЧЕСКИЙ КОРПУС – в узком смысле совокупность глав дипломатических представительств иностранных государств, аккредитованных в данной стране. В широком смысле совокупность членов дипломатического персонала всех дипломатических представительств, аккредитованных в стране вместе с членами их семей.

Д.к. – это объединение, не обладающее каким-либо политическим или международно-правовым статусом. Оно призвано выполнять функции протокольного и церемониального характера. Д.к. содействует вновь прибывшим дипломатам в установлении контактов с правительственными учреждениями, официальными лицами, общественными деятелями, влиятельными людьми страны пребывания, а также с сотрудниками дипломатических представительств других стран. Он также способствует своевременной информации дипломатов о различных аспектах внутренней и внешней политики страны пребывания. Случаи общего сбора Д.к. (в узком смысле слова) крайне редки. Это бывает при национальных торжествах страны пребывания (коронации монарших особ, инаугурации глав государств), а также во время похорон первых лиц государства и т. д. Возглавляет Д.к. дуайен (старейшина, декан).

*Стародубцев Г.С.*

### **Дипломатическое право**

ДИПЛОМАТИЧЕСКОЕ ПРАВО (посольское право, право внешних сношений) – совокупность международно-правовых и внутригосударственных юридических принципов и норм, предназначенных регулировать деятельность зарубежных органов внешних сношений на территории принимающего государства (страны пребывания), а также определять статус дипломатических агентов и других членов персонала дипломатического представительства. В Д.п. включены также отношения между государствами и международными, межгосударственными организациями, юридический статус и правовой, режим работников последних.

Д.п. определяет порядок установления дипломатических отношений, учреждения

дипломатических представительств, структуру их штатного состава, процедуру назначения дипломатических агентов, состав и роль дипломатического корпуса. Важнейший раздел Д.п. – специальные права, именуемые дипломатическими привилегиями и иммунитетами. Особо регулируются специальные права других сотрудников дипломатического представительства – членов административно-технического и обслуживающего персонала.

Основные источники Д.п.: Венская конвенция о дипломатических отношениях 1961 г., Венская конвенция о консульских сношениях 1963 г., Венская конвенция о специальных миссиях 1973 г., Венская конвенция о представительстве государств в их отношениях с международными организациями универсального характера 1975 г. Из числа национальных нормативных актов – действующее Положение о дипломатических и консульских представительствах иностранных государств на территории СССР от 23 июня 1966 г.

*Волосов М.Е.*

## **Дипломатическое представительство**

**ДИПЛОМАТИЧЕСКОЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО** – зарубежный орган внешних сношений, учреждаемый на основе взаимного соглашения одним государством на территории другого для поддержания постоянных официальных контактов и выступающий от имени учредившего его государства по всем политическим и иным вопросам, возникающим во взаимоотношениях соответствующих государств.

Д.п. может учреждаться на одном из трех уровней, которому соответствует класс его главы. Класс, к которому должны принадлежать главы представительств, определяется по соглашению между государствами. Д.п., возглавляемое послом, имеет уровень посольства, а посланником или поверенным в делах – уровень миссии.

Уровень Д.п. имеет чисто протокольное значение и не влияет на объем привилегий и иммунитетов Д.п. и его персонала, а также на характер выполняемых функций.

Внутренняя структура Д.п. установление соответствующих должностей определяется законодательством аккредитующего государства. Персонал Д.п. подразделяется на три категории: дипломатический, административно-технический и обслуживающий.

Помещения Д.п. неприкосновенны. Власти государства пребывания не могут вступать в них иначе как с согласия главы представительства. На государстве пребывания лежит специальная обязанность всемерно охранять помещения Д.п. от всякого вторжения или нанесения ущерба и предотвращать всякое нарушение спокойствия представительства. Помещения Д.п., предметы их обстановки и другое находящиеся в них имущество, а также средства передвижения представительства пользуются иммунитетом от обыска, реквизиции, ареста и исполнительных действий. Архивы и документы Д.п. неприкосновенны в любое время и независимо от их местонахождения.

*Додонов В.Н.*

## **Дисконтинуитет**

**ДИСКОНТИНУИТЕТ** (англ. *discontinuity* – отсутствие непрерывности, прерывание) – правило парламентской процедуры, согласно которому все законопроекты, внесенные в парламент во время данной сессии, должны быть утверждены до ее окончания; переносить обсуждение и голосование законопроекта на следующую сессию не допускается.

Д. действует в тех странах, где каждая сессия парламента рассматривается как организационно завершенная часть его деятельности (например, Великобритания, США). В других странах (например, Франция) Д. не применяется, так как парламент работает непрерывно.

**Лит.:** Конституционное (государственное) право зарубежных стран: Учебник. М., 1996. С.482, 511.

## **Дискреционная власть**

**ДИСКРЕЦИОННАЯ ВЛАСТЬ** (фр. *discretionnaire* – зависящий от личного усмотрения) – право должностного лица государства действовать по собственному усмотрению в определенных условиях и в рамках закона без предварительного решения иных государственных органов и должностных лиц (например, в условиях чрезвычайного положения).

Правовая система любой страны предоставляет органам власти (в первую очередь исполнительной) некоторую свободу действий при принятии решений. Аналогичным образом можно говорить об осуществлении Д.в. прокуратурой (атторнеями). Д.в. реализуется и международными (например, европейскими) структурами. Так, Комиссия ЕС обладает дискреционным правом применять нормы европейского права.

Д.в. может осуществляться не только органами исполнительной власти, но и судами.

*Бойцова В.В., Бойцова Л.В.*

## **Дисмисл**

**ДИСМИСЛ** (англ. *dismissal* – увольнение, отставка; отстранение от себя) – объявление члена дипломатического персонала зарубежного органа внешних сношений частным лицом, сопровождаемое лишением его дипломатических привилегий и иммунитетов. Процедура Д. может быть применена, например, когда соответствующее лицо по окончании своей дипломатической миссии или в случае объявления его неприемлемым (персона нон грата) для государства пребывания не покидает эту страну без уважительных причин в обусловленный срок (п. 2 ст. 39 Венской конвенции о дипломатических отношениях 1961 г.). На положение частных лиц добровольно переходят дипломаты, обращающиеся к властям страны пребывания с просьбой о предоставлении им политического убежища.

*Волосов М.Е.*

## **Диспач**

**ДИСПАЧ** (англ. *dispatch* – быстрота) – вознаграждение, уплачиваемое фрахтователем судовладельцу за досрочное освобождение судна из-под грузовых операций. Порядок оплаты Д. и его размеры предусматриваются в договоре о морской перевозке груза (см. также Фрахт). Термином "Д." именуется также просто время задержки судна под грузовыми операциями, использованное, согласно условиям чартера, фрахтователем после истечения срока стальнойного времени до момента окончания погрузки или разгрузки судна.

## **Диспаша**

**ДИСПАША** (аварийная) (фр. *dis-pache*) – расчет распределения расходов по общей аварии между судном, грузом и фрахтом, составляемый диспашером. Место и порядок составления указываются в коносаменте.

Д. составляется по определенной схеме:

- мотивация того, почему тот или иной случай признается общей аварией;
- расчет общей и частной аварии: в разделе о контрибуционном капитале показывается общая стоимость имущества, участвующего в покрытии общей аварии, и исчисляется контрибуционный дивиденд; заканчивается Д. балансом.

Составление Д. по сложным делам растягивается на годы и влечет значительные затраты, которые раскладываются пропорционально между заинтересованными сторонами. Д. может быть оспорена в судебном порядке в установленные сроки.

## **Диспашер**

**ДИСПАШЕР** – должностное лицо, устанавливающее наличие общей аварии и составляющее расчет (диспашу) по распределению убытков, связанных с этой аварией. Д. действует на основании КТМ и Положения о бюро диспашеров и о порядке составления диспаш, утвержденного в 1971 г. Д. - должностные лица, состоящие при ТПП и выполняющие свои функции по заявлению за-интересованных лиц. Заявление с просьбой о составлении диспашы подается Д. с приложением к нему всех необходимых документов, характеризующих сущность происшествия и подтверждающих сумму убытков и расходов. После рассмотрения заявления и приложенных к нему документов Д. выносит мотивированное постановление о том, признает ли он наличие общей аварии, и принимает к производству поручение заявителя составить диспашу либо отказывает в ее составлении. Все материалы, на основании которых составляется диспаша, открыты для обозрения. и Д. по требованию заинтересованных лиц обязан за их счет выдавать им засвидетельствованные копии этих материалов.

Заинтересованные лица могут оспорить диспашу в суде в течение 6-месячного срока со дня получения диспашы с обязательным извещением об этом Д. путем направления ему искового заявления. Если диспаша не оспорена в сроки, указанные выше, либо оспорена, но оставлена судом в силе, взыскание по ней может быть произведено в порядке, установленном законодательством РФ (см. также Морской протест. Авария].

*Лит.: Александрова К.И. Общая авария и порядок ее оформления. М., 1967.  
Егуазаров В.А.*

## **Диспозитивность**

**ДИСПОЗИТИВНОСТЬ** – в гражданском процессе возможность сторон и других участвующих в деле лиц свободно распоряжаться своими материальными и процессуальными правами. Суд содействует им в реализации этих прав и осуществляет контроль за законностью их действий.

## **Диспозиция**

**ДИСПОЗИЦИЯ** – часть правовой нормы, содержащая правило поведения. В Д. указываются права и обязанности, возникающие у субъекта в случае наступления обстоятельства, предусмотренного гипотезой данной нормы. В зависимости от вида правовой нормы (управомочивающая, обязывающая или запрещающая) Д. содержит требования к правомерному поведению либо запрет на противоправное деяние.

По способу изложения Д. классифицируются на простые, сложные, описательные, альтернативные, ссылочные и бланкетные. Простая Д. указывает на один вариант поведения. Например, ст. 63 СК предписывает, что "родители обязаны обеспечить получение детьми основного общего образования". Сложная Д. содержит несколько вариантов поведения. Например, Закон РФ от 27 декабря 1991 г. № 2124-1 "О средствах массовой информации" устанавливает, что "учредитель утверждает устав редакции и (или) заключает договор с редакцией средства массовой информации". Описательная Д. содержит подробный перечень существенных признаков поведения. Например, ст. 839 ГК РФ указывает: "Проценты на сумму банковского вклада начисляются со дня, следующего за днем ее поступления в банк. до дня, предшествующего ее возврату вкладчику либо ее списания со счета вкладчика по иным основаниям".

Альтернативная Д. характеризуется тем, что она указывает несколько возможных вариантов поведения, но субъект права может выбрать только один. Так, ст. 837 ГК РФ устанавливает: "Договор банковского вклада заключается на условиях выдачи вклада по первому требованию (вклад до востребования) либо на условиях возврата вклада по истечении определенного договором срока (срочный вклад)". Ссылочная Д. не излагает правило поведения, а отсылает к другой норме данного нормативного правового акта.

Например, ст. 84 СК предписывает: "На детей, оставшихся без попечения родителей, алименты взыскиваются в соответствии со ст. 81–83 настоящего Кодекса.." Бланкетная Д. также не содержит правила поведения, а отсылает к другому нормативному правовому акту. Так, ст. 342 УК РФ предусматривает ответственность за нарушение правил Устава караульной службы Вооруженных Сил СССР (см. также *Состав преступления*).

*Малиновский А.А.*

## **Дистрибьютер**

ДИСТРИБЬЮТОР – оптовая организация, осуществляющая продажу товаров, приобретаемых по договору с определенным производителем на долгосрочной основе. Д. закупает и реализует товары от своего имени и за свой счет. Для практики Д. характерно заключение с производителем договора на ряд лет или на неопределенный срок с:

- а) указанием территории его исполнения Д.;
- б) обязательством продавца не поручать третьим лицам совершение на согласованной территории сделок с соответствующим товаром;
- в) условиями относительно объемов продаж и ассортимента товаров, являющихся предметом договора.

Договор между производителем и Д. нередко носит смешанный характер и включает в себя обязательство франшизы (договора коммерческой концессии). По такому договору производитель обязуется предоставить Д. право использовать принадлежащие производителю исключительные права на фирменное наименование и (или) коммерческое обозначение, товарный знак, охраняемую коммерческую информацию и т. д. Договор с Д., содержащий условия о коммерческой концессии, по законодательству РФ должен быть заключен в письменной форме и подлежит регистрации органом, осуществившим регистрацию юридического лица, предоставляющего в пользование свои исключительные права (ст. 1028 ГК РФ). Заключение производителями договоров на сбыт своих товаров с Д. широко распространено в развитых странах как во внутреннем обороте, так и во внешнеторговой деятельности.

Наряду с Д. действует генеральный Д. – оптовая организация, принимающая на себя обязательство покупки у производителя всех изготовленных товаров или товаров определенного вида для последующей продажи их средним и мелким оптовым организациям. Заключение договоров с генеральным Д. обычно практикуется для осуществления экспорта товаров. Генеральный Д. находится в одной стране с производителем товара и заключает внешнеторговые контракты с выбираемыми им оптовыми организациями в других странах. Оптовыми организациями, покупающими у него товар, действуют в качестве Д. в своем регионе. Отношения генерального Д. с производителем и оптовыми организациями Д. в других странах носят долгосрочный характер. Генеральный Д. обязан оплатить стоимость всего товара, покупка которого предусмотрена договором с производителем, если не установлен иной порядок расчетов. Отгрузка товаров осуществляется производителем на склады генерального Д. или по указаниям последнего непосредственно Д. в других странах.

*Пугинский Б.И.*

## **Дисциплина договорная**

ДИСЦИПЛИНА ДОГОВОРНАЯ – обязанность организации и граждан заключать договоры на основаниях и в порядке, установленных законом и иными нормативными актами, своевременно и точно исполнять обязанности, предусмотренные договором и относящимися к нему нормами права. Заключение договора влечет возникновение взаимных прав и обязанностей для его участников. Эти права и обязанности создаются соглашением самих сторон на основе принципа свободы договора, использования дозволений и

рекомендаций, содержащихся в законе и иных нормативных актах. Создаваемые участниками договора права и обязанности дополняются императивными требованиями закона и иных правовых норм, относящихся к соответствующему договору и обязательных для сторон. Свобода заключения договора и определения его условий предполагает точное исполнение его участниками принятых на себя по договору обязанностей и требований относящихся к договору норм права. Несоблюдение условий договора (в том числе относящихся к договору норм права) представляет собой правонарушение либо нарушение законности. Хотя договоры заключаются по соглашению его участников, обеспечение их своевременного и точного исполнения затрагивает важнейшие интересы государства. В укреплении договорной дисциплины заложены значительные резервы повышения эффективности экономики, обеспечения нормальных условий развития общества.

*Пугинский Б.И.*

## **Дисциплина платежная**

**ДИСЦИПЛИНА ПЛАТЕЖНАЯ** – своевременное и точное выполнение организациями обязательств перед кредиторами и другими лицами по уплате денежных сумм; соблюдение форм и порядка платежей, установленных законом, иными правовыми актами и договором. Составная часть законности и правопорядка в стране.

Укрепление Д.п. предполагает упорядочение расчетов в предпринимательских и иных организациях, совершенствование законодательных мер ответственности за нарушение Д.п. и их реализации.

## **Дисциплинарная воинская часть**

**ДИСЦИПЛИНАРНАЯ ВОИНСКАЯ ЧАСТЬ** – отдельные дисциплинарные батальоны и роты, предназначенные для отбытия осужденными военнослужащими наказания в виде содержания в Д.в.ч. Создаются и ликвидируются приказами министра обороны РФ по представлению командующих войсками военных округов (командующих флотами). Общее руководство Д.в.ч. возлагается на командующих войсками военных округов (командующих флотами). Внутренняя и караульная служба в Д.в.ч. организуются в соответствии с Уставом внутренней службы Вооруженных Сил РФ и Уставом гарнизонной и караульной службы Вооруженных Сил РФ. Осужденные военнослужащие привлекаются только для несения внутренней службы в качестве дневальных по дисциплинарной роте и рабочих по столовой. Территория, на которой расположены жилые и нежилые помещения, предназначенные для размещения и обслуживания осужденных военнослужащих, должна быть изолирована и оборудована техническими средствами охраны. Для работы и на занятия, проводимые за пределами расположения Д.в.ч., осужденные военнослужащие выводятся строем в составе отделения или взвода под охраной вооруженного караула. Разрешение посещать Д.в.ч. представителям СМИ и иным лицам, за исключением имеющих право входить на указанные воинские части без специального разрешения, дается командиром Д.в.ч. либо командующим войсками военного округа.

Содержание в Д.в.ч. назначается военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, а также по контракту на должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву. Время пребывания осужденного военнослужащего в Д.в.ч. не засчитывается в общий срок военной службы. Исключение может быть сделано лишь для тех, кто овладел воинской специальностью, знает и точно выполняет требования воинских уставов, безусловно несет службу и освобождается из Д.в.ч. после истечения срока призыва. Условия и порядок нахождения в Д.в.ч. регулируются УИК и Положением о дисциплинарной воинской части.

*Шапинский В.И.*

## **Дисциплинарная ответственность депутатов**

ДИСЦИПЛИНАРНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ДЕПУТАТОВ – особый вид юридической ответственности депутатов как выборных должностных лиц, наступающий за нарушение депутатом норм регламента палаты, иного учреждения представительной власти либо норм депутатской этики и выражающийся в применении мер дисциплинарного воздействия, перечень которых устанавливается соответствующим регламентом. В современных демократических государствах к депутатам представительных учреждений обычно применяются: предупреждение о лишении слова, лишение слова по обсуждаемому вопросу, удаление из зала заседания, порицание, удержание из месячного депутатского вознаграждения определенной суммы.

### **Дисциплинарные проступки**

ДИСЦИПЛИНАРНЫЕ ПРОСТУПКИ – вредные для общественных отношений противоправные деяния физических лиц, направленные на нарушение внутреннего распорядка предприятий, организаций и учреждений, а также трудовой, служебной, учебной, воинской и иной дисциплины.

Ответственность за совершение Д.п. предусматривается в ведомственных (уставах, положениях, инструкциях) и локальных нормативно-правовых актах (решениях местных органов государственной власти и управления и др.). Предусматриваются подобные меры и в текущем законодательстве. Так, КЗоТ установлены такие дисциплинарные взыскания за нарушение трудовой дисциплины, как выговор, строгий выговор, замечание, перевод на нижеоплачиваемую работу, увольнение.

### **Дифференцированных связей теория**

ДИФФЕРЕНЦИРОВАННЫХ СВЯЗЕЙ ТЕОРИЯ (*differential association*) – одна из наиболее влиятельных социологических концепций современной, прежде всего американской, криминологии, объясняющая преступность влиянием социальной среды. Впервые была сформулирована в 1939 г. видным американским криминологом Э. Сатерлендам, а затем развита в работах самого Э. Сатерленда и его многочисленных последователей (Д. Кресси, Р. Эйкерса, Д. Глейзера и др.).

Содержание Д.с.т. заключается в следующем. Вступая в контакты с другими людьми, каждый человек неизбежно подвергается определенному воздействию. Выбор им своего жизненного пути, преступного или законопослушного поведения, определяется в значительной мере характером его ближайшей среды. Если в этой среде преобладают преступные элементы с присущими им нравами, убеждениями, привычками и т. п., отрицательно относящиеся к требованию соблюдения законов, то человек усваивает их социальные ценности и модели поведения, обучается им и становится преступником, а если в ней преобладают неуправляемые элементы, то он становится законопослушным гражданином. Следует пояснить, что сатерлендовское «обучение» состоит не столько в усвоении преступной «техники», сколько в восприятии основного типа поведения, его целей, мотивов, отношения к существующему правопорядку.

Контакты, связи индивида носят «дифференцированный» характер, они различаются по частоте, продолжительности, очередности и интенсивности, в чем в значительной степени определяется сила или степень их влияния. Следовательно, чем раньше он с ними сталкивается, чем теснее его общение с ними, тем больше у него шансов стать преступником. Д.с.т. сформировалась под известным влиянием "теории подражания", выдвинутой в 1980 г. французским социологом Г. Тардом, согласно которой поведение людей, в том числе и преступное, объясняется главным образом стремлением подражать



другим. Разрабатывая Д.с.т., Сатерленд в значительной степени опирался и на положение двух других важнейших социологических теорий современной американской криминологии, а именно социальной дезорганизации и конфликта культур. Если окружающая индивида культура однородна, то, согласно Сатерленду, он неизбежно усваивает ее, но в условиях социальной дезорганизации, распада общества на различные, чаще всего враждебные друг другу группы, индивид оказывается в конфликтной ситуации и все зависит от того, культура какой группы окажет более сильное воздействие.

Д.с.т. обладает известными достоинствами. Она решительно отвергает различные биологические теории преступности, попытки объяснить преступное поведение влиянием «порочной» наследственности, «плохой» физической конституции и т. п. Однако социальная среда, влиянием которой объясняется поведение человека, трактуется слишком узко, она, по существу, сведена к небольшой группе лиц, составляющих ближайшее окружение человека. В частности, в трудах Сатерленда и некоторых его последователей необоснованно отрицается всякое влияние на преступность кино, телевидения и других СМИ. Подчеркивая значение ближайшей среды, Д.с.т. игнорирует основные противоречия, антагонизмы общества, которыми определяется структура и характер самой "ближайшей среды".

Д.с.т. нельзя считать теорией причин преступности, поскольку она не отвечает на вопрос о том, что же порождает преступность в обществе, а лишь описывает один из процессов, благодаря которому конкретные лица становятся преступниками.

**Лит.:**

*Вермеш М.* Основные проблемы криминологии: Пер. с венг. М., 1978;

*Решетников Ф.М.* Современная американская криминология. М., 1965;

*Фокс В.* Введение в криминологию. Пер. с англ. ТМ., 1980.

*Решетников Ф.М.*

## **Добровольный отказ от преступления**

**ДОБРОВОЛЬНЫЙ ОТКАЗ ОТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ** – прекращение лицом приготовления к преступлению или прекращение действий (бездействия), непосредственно направленных на совершение преступления, если лицо сознавало возможность доведения его до конца (ст. 31 УК). Д.о. от п. возможен лишь до наступления общественно опасных последствий. УК определяет два обязательных признака Д.о. от п. – добровольность и окончательность (ч. 2 ст.31 УК).

Прекращение лицом названных действий должно быть добровольным, т. е. сознательным, в результате собственного свободного волеизъявления при сознании виновным как фактической возможности завершить задуманное, так и отсутствия причин, исключających для него возможность продолжения преступных действий. Окончателность Д.о. от п. означает, что лицо прекращает готовящееся или начатое преступление полностью и навсегда, а не делает перерыва, чтобы приступить к его исполнению при более благоприятных обстоятельствах. Правовое последствие Д.о. от п. – полное исключение уголовной ответственности лица за преступление, к которому оно готовилось или на совершение которого покушалось, из-за отсутствия в его деянии состава преступления (нет признака прерванности деяния по независящим от лица обстоятельствам). Лицо, добровольно отказавшееся довести преступление до конца, подлежит уголовной ответственности лишь в том случае, если фактически совершенное им деяние содержит состав иного преступления (например, при добровольном отказе от совершения убийства с использованием огнестрельного оружия лицо подлежит ответственности за незаконное хранение или ношение огнестрельного оружия).

Последствия добровольного отказа соучастников преступления различаются в зависимости от вида соучастия. Организатор преступления и подстрекатель к преступлению не подлежат уголовной ответственности, если они предотвратили совершение исполнителем преступного акта своевременным сообщением органам власти или иными предпринятыми

мерами. Если добровольный отказ организатора и подстрекателя был неудавшимся, т. е. исполнитель все же совершил деяние, то организатор и подстрекатель подлежат уголовной ответственности как соучастники, а предпринятые ими меры могут быть признаны судом смягчающими обстоятельствами при назначении наказания. Добровольный отказ пособника состоит в том, что он предпринимает все зависящие от него меры, чтобы предотвратить совершение преступления. Даже если эти меры оказались безрезультатными и исполнитель довел преступление до конца, пособник, в отличие от организатора и подстрекателя, не подлежит уголовной ответственности.

Д.о. следует отграничивать от деятельного раскаяния. Добровольный отказ возможен лишь до наступления вредных последствий начатого деяния, т. е. при неоконченном преступлении, а деятельное раскаяние – уже после окончания преступления, когда наступили его вредные последствия.

*Минская В.С.*

## **Добровольцы**

**ДОБРОВОЛЬЦЫ** – в международном праве лица, добровольно вступающие в действующую армию одной из воюющих стран. Согласно V Гагской конвенции о правах и обязанностях нейтральных держав и лиц в случае сухопутной войны 1907 г. отдельные лица – Д. могут переходить границу, чтобы поступить на службу одного из воюющих государств. С точки зрения международного права действия Д. будут считаться правомерными, если они формально вступают в армию, ведущую справедливую войну в защиту своей страны от иностранного агрессора. Вступление в такую армию гражданина другого государства (лица без гражданства) не нарушает норм права вооруженных конфликтов. Статус Д. необходимо отличать от наем-ников, руководствующихся другими мотивами.

## **Добрые услуги**

**ДОБРЫЕ УСЛУГИ** – мирное средство разрешения споров между субъектами международного права с привлечением третьей, не участвующей в споре стороны (государства, международной организации, известного общественного или политического деятеля и т. д.). Функции третьей стороны ограничиваются установлением контактов между спорящими, обеспечением места встречи и созданием благоприятных условий для проведения между ними переговоров. Д.у. могут оказываться как в ответ на соответствующую просьбу одной либо обеих спорящих сторон, так и по инициативе самой третьей стороны или даже отдельных лиц. Возможно оказание Д.у. совместно несколькими государствами, международными организациями, видными лицами. Предложение Д.у. не должно рассматриваться в качестве недружественного акта по отношению к спорящим сторонам. Д.у. довольно часто перерастают в посредничество. Процедура Д.у. подробно регламентирована в Конвенции о мирном решении международных столкновений 1899 г. и одноименной конвенции 1907 г. Согласно этим конвенциям Д.у. применяются как в мирное время, так и в период войны. Они "имеют исключительно значение совета и отнюдь не могут почитаться обязательными". В разработке этих и иных положений вышеупомянутых конвенций исключительная роль принадлежит выдающемуся русскому юристу Ф.Ф. Мартенсу.

Д.у. закреплены в ст. 33.Устава ООН и нередки в практике государств. Так, Ништадтский мирный договор 1721 г. между Россией и Швецией, завершивший Северную войну (1700–1721), был заключен при Д.у. Англии и Франции. В 1962 г. в целях скорейшего преодоления кризиса в Карибском море СССР дал согласие на Д.у. Генерального секретаря ООН. Д.у. (впоследствии переросшие в посредничество) оказывал СССР в деле ликвидации вооруженного конфликта между Индией и Пакистаном. Итогом этой деятельности стала подписанная 10 января 1966 г. Ташкентская декларация, на основе которой были

нормализованы отношения между Индией и Пакистаном.

*Стародубцев Г.С.*

## **Доведение до самоубийства**

**ДОВЕДЕНИЕ ДО САМОУБИЙСТВА** – действие, характеризующееся применением к потерпевшему угроз, жестоким обращением с ним или систематическим унижением его человеческого достоинства. Квалифицируется ст. 110 УК в качестве преступления.

Преступление окончено с момента самоубийства потерпевшего или покушения на него. Потерпевшим может быть не только лицо, находящееся в материальной или иной зависимости от виновного, но и любое другое лицо. Под угрозами понимаются высказывания применить к потерпевшему физическое насилие, лишить его жизни, распространить ложные или иные могущие причинить вред интересам потерпевшего сведения и т. п. Жестокое обращение – это действия (нанесение побоев, истязание, лишение свободы и т. д.) или бездействие (непредоставление питания, одежды, крова со стороны лица, обязанного заботиться о потерпевшем), выражающие определенную линию поведения виновного. Не исключает, однако, ответственности и единичный акт жестокого обращения. Под унижением человеческого достоинства понимаются, например, такие деяния, как систематическая травля потерпевшего, нанесение ему оскорблений, распространение о нем клеветы. Единичные случаи унижения человеческого достоинства, хотя и послужившие причиной самоубийства потерпевшего или покушения на него, не образуют состава данного преступления. Ответственность за Д. до с. законом предусмотрена с 16 лет.

*Жевлаков Э.Н.*

## **Доверенность**

**ДОВЕРЕННОСТЬ** – в гражданском праве письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами. Д. может быть выдана только дееспособными гражданами (физическими лицами) и юридическими лицами. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет могут самостоятельно выдавать Д. в пределах тех прав, которые осуществляют сами (см. *Дееспособность* ).

Выдача Д. - односторонняя сделка. По содержанию и объему полномочий, которыми наделяется доверенное лицо, различаются три вида Д.:

а) генеральные (общие) Д. выдаются для совершения разнообразных сделок и иных юридических действий в течение определенного периода времени (например, Д., выдаваемая руководителю филиала юридического лица);

б) специальные Д. выдаются на совершение ряда однородных сделок или иных юридических действий. К ним можно отнести Д. для представительства в суде, арбитражном суде, на получение товарно-материальных ценностей от грузоперевозчика и т. п.;

в) разовые Д. выдаются для совершения конкретной сделки или иного юридического действия.

Д. - документ строго определенной письменной формы. Атрибуты формы Д. зависят от того, кем она выдана. Д., выданная гражданином, должна быть подписана им и удостоверена компетентным органом. Д. на совершение сделок, требующих нотариальной формы, должна быть нотариально удостоверена, за исключением случаев, предусмотренных законом.

К нотариально удостоверенным Д. приравниваются:

а) Д. военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других, военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальником такого учреждения, его заместителем по медицинской части, старшим или дежурным врачом;

б) Д. военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также Д. рабочих и служащих, членов их семей и

членов семей военнослужащих, удостоверенные командиром (начальником) этой части, соединения, учреждения или заведения;

в) Д. лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальником соответствующего места лишения свободы;

г) Д. совершеннолетних дееспособных граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, удостоверенные администрацией этого учреждения или руководителем (его заместителем) соответствующего органа социальной защиты населения. Д. на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий, вкладов граждан в банках и на получение корреспонденции, в том числе денежной и посылочной, может быть удостоверена также организацией, в которой доверитель работает или учится, жилищно-эксплуатационной организацией по месту его жительства и администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении. Д. от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это его учредительными документами, с приложением печати этой организации. Д. от имени юридического лица, основанного на государственной или муниципальной собственности, на получение или выдачу денег и других имущественных ценностей должна быть подписана также главным (старшим) бухгалтером этой организации.

Если в Д. указано право передоверия, совершение действий по ней можно передоверить иным лицам.

Срок действия Д. не может превышать 3 лет. Если срок в Д. не указан, она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения. Д., в которой не указана дата ее совершения, ничтожна. Удостоверенная нотариусом Д., предназначенная для совершения действий за границей и не содержащая указание о сроке ее действия, сохраняет силу до ее отмены лицом, выдавшим Д.

Действие Д. прекращается вследствие:

- а) истечения срока Д.;
- б) отмены Д. лицом, выдавшим ее;
- в) отказа лица, которому выдана Д.;
- г) прекращения юридического лица, от имени которого выдана Д.;
- д) прекращения юридического лица, которому выдана Д.;
- е) смерти гражданина, выдавшего Д. (или которому выдана Д.), признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

Лицо, выдавшее Д., может во всякое время отменить ее или передоверие, а лицо, которому Д. выдана, – отказаться от нее. Соглашение об отказе от этих прав ничтожно. С прекращением Д. теряет силу передоверие.

*Додонов В.И.*

## **Доверительная собственность**

**ДОВЕРИТЕЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ** (траст) (англ. *trust* – доверие) – система отношений, при которой учредитель траста – собственник (*сеттлор*) наделяет своими правами доверительного управляющего (*трасти*), а тот, выступая в роли собственника, тем не менее должен отдавать полученный доход выгодоприобретателю (бенефициару), действуя в его, а не в своих интересах (причем собственник-учредитель и выгодоприобретатель-бенефициар могут совпадать в одном лице). При этом считается, что каждый из названных участников отношений траста в определенном объеме имеет правомочия собственника, т. е. каждый из них является субъектом права собственности. Такая ситуация родилась и развивалась в англо-американском праве.

Взаимоотношения учредителя траста и управляющего предполагают высокую степень доверия, отвечающего неким представлениям о «справедливости», которые выработаны

особой ветвью английского прецедентного права – правом справедливости, сложившейся в практике суда лорда-канцлера в противовес прецедентам обычных судов, составляющим общее право. Они дают возможность должным образом контролировать действия управляющего-трасти. Но деления права на "общее право" и "право справедливости" не знает ни один правопорядок континентальной Европы, тогда как англосаксонской правовой, системе в свою очередь неизвестно деление прав на вещные и обязательственные (в связи с чем Д.с. невозможно отнести ни к вещным, ни к обязательственным правам).

С позиций континентального европейского права ни один из участников Д.с. не обладает всей совокупностью правомочий собственника, но каждый из них сохраняет у себя какую-то их часть, а само право собственности как бы «расщепляется» между несколькими субъектами. В англо-американском правопорядке такая ситуация не порождает противоречий, так как там право собственности состоит из множества различных правомочий (элементов), способных в разнообразных сочетаниях дать до полутора тысяч вариантов самостоятельных "прав собственности". Эти сложные построения, основанные на многовековых традициях англосаксонской правовой системы и уходящие корнями в феодальный правопорядок, чужды континентальной правовой системе. Один из ее основных постулатов – невозможность установления двух одинаковых прав собственности на одно и то же имущество, объясняющая невозможность «расщепления» права собственности. Идея "расщепленной собственности", господствовавшая в европейском праве в эпоху феодализма, была отвергнута в XIX в., получив замену в виде теории вещных прав.

Поэтому гражданское законодательство РФ не знает института Д.с., но предусматривает для собственника возможность передать свое имущество в доверительное управление другому лицу, что, как подчеркивает закон, не влечет перехода к доверительному управляющему права собственности на переданное ему имущество.

*Лит.: Нарышкина Р.Л. Доверительная собственность в гражданском праве Англии и США. М., 1965.  
Суханов Е.А.*

## **Доверительное управление имуществом**

*см. Договор доверительного управления имуществом.*

### **Доверительный управляющий**

**ДОВЕРИТЕЛЬНЫЙ УПРАВЛЯЮЩИЙ** – индивидуальный предприниматель или коммерческая организация (кроме унитарного предприятия), действующие от собственного имени в интересах выгодоприобретателя на основании договора доверительного управления, либо не являющийся предпринимателем гражданин или некоммерческая организация (кроме учреждения), выступающие от собственного имени в интересах других лиц по иным предусмотренным законом основаниям. В роли Д.у. не могут выступать государственные или муниципальные органы, а сами Д.у. не могут одновременно быть выгодоприобретателями в договорах доверительного управления имуществом. Д.у. не становится собственником переданного ему в управление имущества (хотя и может осуществлять любые правомочия собственника), а является его законным (титულным) владельцем в силу договора (т. е. имеет на данное имущество обязательственное, а не вещное право).

Д.у. вправе совершать с переданным ему в управление чужим имуществом любые юридические и фактические действия, необходимые в интересах выгодоприобретателя, за исключением тех, которые прямо запрещены ему законом или договором о доверительном управлении (п. 2 ст. 1012 ГК РФ). Эти действия он совершает от своего имени, информируя, однако, других лиц о том, в качестве кого он действует, либо проставляя пометку "Д.у." после указания своего имени или наименования в документах. При этом условии он становится стороной совершенных сделок, а долги по вытекающим из его действий

обязательствам удовлетворяются прежде всего за счет переданного ему в управление имущества. Лично-доверительных отношений между Д.у. и учредителем управления – собственником или выгодоприобретателем не возникает, поэтому слово «доверительный» имеет здесь условный, юридически незначимый характер. Всем этим положение Д.у. отличается от положения поверенного (в договоре поручения), комиссионера (в договоре комиссии), агента (в агентском договоре). Д.у. может также управлять недвижимым и ценным движимым имуществом подопечных, имуществом, переходящим в порядке наследования, имуществом банкротов и других лиц в прямо предусмотренных законом случаях. При этом его действия определяются по правилам о Д.у. в договоре доверительного управления, если иное не предусмотрено законом и не вытекает из существа соответствующих отношений.

*Суханов Е.А.*

## **Договор**

ДОГОВОР – соглашение двух или большего числа лиц об осуществлении определенных действий и установлении регулирующих такие действия взаимных прав и обязанностей, исполнение которых обеспечивается возможностью государственно организованного принуждения. Д. - важнейшее наряду с изданием законов и иных правовых актов средство правового регулирования деятельности людей.

Заключение Д. ведет к установлению юридической связи между его участниками. Издание законов и иных правовых актов, определяющих правила поведения широкого круга лиц, само по себе не порождает взаимоотношений между ними. В отличие от этого при заключении Д. возникают конкретные отношения между двумя или несколькими субъектами. Д. также определяет требования к содержанию и порядку совершения необходимых действий его участниками. Содержанием договорных связей является выполнение действий, ведущих к реализации целей участников Д. удовлетворению их интересов. Устанавливаемые Д. связи воплощаются действиями лиц, режее – воздержанием от соответствующих действий. Такие действия могут быть единичными либо систематическими, иметь сложный многозвенный характер. Д. определяет правовой режим действий лиц в рамках возникшей связи. Устанавливаемые участниками Д. права и принимаемые на себя обязанности юридически организуют, упорядочивают взаимосвязанную деятельность сторон, придавая их отношениям правовой вид и значение, превращают их в обязательство.

Отношения участников Д. характеризуются взаимным равенством в рамках договорной связи, безотносительно к тому, являются ли они гражданами, организациями, национально-государственными или административно-территориальными образованиями в лице их органов власти и управления. Совершение действий или предоставление имущества одним лицом обычно компенсируется встречным равноценным удовлетворением. Правовое и экономическое равенство сторон предопределяет их согласие относительно заключения Д. и выработки его содержания. Отход от принципа добровольности, понуждение к Д. могут иметь место лишь в случаях, предусмотренных законом. Независимость сторон в решении вопроса о вступлении в договорные отношения, выборе вида Д. и определении его содержания служат выражением принципа свободы договора, свойственного демократическим отношениям и рыночной экономике. Для гражданско-правовых Д. этот принцип закреплен ст. 421 ГК РФ. Проявлением свободы Д. является право сторон заключить Д., как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами, заключить смешанный Д., в котором содержатся элементы различных Д. Важным требованием свободы Д. служит возможность определять условия Д. по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующих условий предписано законом или иными правовыми актами.

Государство в лице органов судебной власти осуществляет защиту прав участников Д.

от нарушения со стороны контрагентов. Договорные права защищаются в равной степени с правами, установленными законом.

Многие определяемые в Д. вопросы вообще не регламентируются законом и иными правовыми актами, и, таким образом, их решение отнесено к усмотрению самих граждан и организаций – участников Д. Наряду с усмотрением сторон содержание Д. в той или иной степени непосредственно определяется законодательством или формируется с учетом законодательных установлений.

По характеру воздействия на содержание Д. положения законов и иных правовых актов подразделяются на три группы:

а) императивные установления, относящиеся к Д. в целом или отдельным его условиям, которыми стороны обязаны руководствоваться. Такие нормы обычно не включаются в текст Д., поскольку их повторение не вызывается необходимостью. Однако они фактически составляют часть Д.;

б) положения, относящиеся к Д. и обязательные для его участников, но требующие конкретизации применительно к условиям деятельности и интересам лиц. Многие правовые нормы сформулированы в общем виде и рассчитаны на их уточнение, детализацию самими исполнителями. Они включаются в текст Д. в качестве его условий после согласования взаимоприемлемой редакции соответствующего положения;

в) диспозитивные нормы, предполагающие, что в случае отсутствия в Д. иного решения стороны обязаны руководствоваться правилом, предусмотренным на этот счет в законодательстве.

Для гражданского права характерно преобладание в законе диспозитивных и общедозволительных установлений, повышающих степень свободы Д. В других правовых областях использование Д. сопряжено с большей императивной регламентацией прав и обязанностей субъектов.

Применяемые в общественной практике Д. характеризуются значительным разнообразием. Разграничения Д. могут проводиться по различным основаниям. Так, в зависимости от отрасли права, в сфере регулирования которой применяется Д., можно выделить Д. международные, гражданско-правовые, трудовые, административно-правовые и др. Внутри каждой отрасли права выделяют виды Д., характеризующиеся устойчивыми существенными признаками. Наиболее развитой является классификация гражданско-правовых Д., отличающихся множественностью типов и видов. Так, выделяют возмездные и безвозмездные Д., различающиеся по наличию или отсутствию у стороны обязанности оплатить стоимость или предоставить равноценное возмещение за полученную вещь либо иное благо. Приобрело актуальность выделение общих (генеральных) Д., определяющих основные условия взаимоотношений сторон, и отдельных Д., регулирующих разовые обязательства в общих рамках долгосрочного взаимодействия.

Наиболее значимо разделение Д. на имущественные и организационные. К имущественным относятся Д., направленные на регулирование деятельности лиц по поводу определенного блага. Их отличительная черта – интерес сторон в получении имущества или иного блага, удовлетворяемый исполнением обязательства. Среди имущественных Д. обычно выделяют три основные группы соответственно содержанию и направленности действий сторон: на передачу имущества, выполнение работ и оказание услуг. Организационные Д. предназначены создать условия и определить порядок осуществления соответствующей деятельности (предпринимательской, производственно-хозяйственной, учебной, оборонной и т. п.). Участники организационных Д. не преследуют непосредственной цели получения имущественного блага. На основании организационных Д. их участниками и иными лицами могут заключаться различные имущественные Д.

Содержанием Д. называют совокупность его условий, определяющих требования к предмету, состав и порядок подлежащих совершению сторонами действий. В гражданском праве принято выделять группу существенных условий Д. К ним относятся условия о предмете, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные

или необходимые для Д. данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Д. признается заключенным, если сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям Д. Порядок заключения Д. зависит от ряда обстоятельств, прежде всего от формы, в которой он совершается. Д. могут заключаться в устной или письменной, в том числе нотариально удостоверяемой форме. Форма Д. предусматривается законом, а если она не установлена, то соглашением сторон. Несоблюдение требуемой законом письменной формы влечет недействительность Д. лишь в случаях, когда такое последствие прямо указано в законе. Несоблюдение нотариальной формы ведет к признанию Д. незаключенным.

Если согласно закону или соглашению сторон Д. должен быть заключен в письменной форме, он может быть совершен путем:

- составления одного документа, подписанного сторонами;
- обмена письмами, телеграммами, телетайпограммами и т. п., подписанными стороной, которая их посылает.

Лица, подписывающие текст составленного Д. либо предложение о заключении и ответ о согласии заключить Д. на предложенных условиях, должны обладать необходимыми полномочиями. Д. от имени юридических лиц вправе подписывать их руководители (органы), полномочия которых предусмотрены уставом организации, или надлежащие представители.

Для отдельных видов Д. закон требует регистрации в соответствующих органах. Так, сделки с землей и другим недвижимым имуществом подлежат государственной регистрации. Д. коммерческой концессии регистрируется органом, осуществившим регистрацию лица, выступающего в качестве правообладателя. При несоблюдении требования о регистрации Д. считается ничтожным.

Односторонний отказ от Д. или одностороннее изменение его условий не допускаются. Исключение составляют случаи, когда возможность одностороннего прекращения или изменения условий Д. предусмотрена законом, самим Д. либо вытекает из его существа. По общему правилу Д. может быть изменен или расторгнут по соглашению между сторонами либо по решению суда. Соглашение, изменяющее или расторгающее Д., оформляется так же, как и заключение Д. Обращение в суд с иском об изменении или досрочном расторжении Д. допускается, если такая возможность предусмотрена законом или соглашением сторон.

*Пугинский Б.И.*

## **Договор аренды**

**ДОГОВОР АРЕНДЫ** (имущественного найма) – гражданско-правовой договор, по которому арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование (ст. 606 ГК РФ). Плоды, продукция и доходы, полученные арендатором в результате использования арендованного имущества, являются его собственностью.

Арендные правоотношения, регулируемые ГК РФ и другими правовыми актами, можно разделить на отдельные виды отношений, таких, как аренда предприятий, аренда зданий и сооружений, аренда земли, договор финансовой аренды, прокат, аренда транспортных средств и др. К отдельным видам Д.а. и Д.а. отдельных видов имущества применяются как положения об аренде, так и специальные параграфы ГК РФ.

ГК РФ детально регламентирует положения о существенных условиях Д.а. К ним можно отнести: стороны, предмет договора, условия о предмете договора, форму договора, срок, ответственность сторон и др.

Арендодателем имущества выступает прежде всего его собственник. Это физическое либо юридическое лицо, имеющее титул собственности. Арендодателями могут быть также лица, уполномоченные законом или собственником сдавать имущество в аренду. В качестве арендодателей при сдаче объектов государственной или муниципальной собственности



выступают юридические лица, за которыми имущество закрепляется на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, либо специально уполномоченные органы. На основании ст. 295 ГК РФ арендодателями объектов недвижимости могут быть предприятия, за которыми закреплено имущество на праве хозяйственного ведения, но при обязательном согласии собственника. Арендодателями земельных участков являются согласно ст. 260 ГК РФ собственники земельных участков; в соответствии со ст. 270 ГК РФ – лица, которым земельные участки предоставлены в постоянное пользование при условии обязательного согласия собственника. При сдаче в аренду земельных участков, находящихся в государственной собственности и не переданных в постоянное пользование, арендодателями выступают уполномоченные государством органы.

Д.а. сохраняется в силе при изменении сторон, которое может иметь место:

а) в случае перехода права собственности (хозяйственного ведения, оперативного управления, пожизненного наследуемого владения) на сданное в аренду имущество к другому лицу (изменение сторон в данной ситуации никоим образом не является основанием для изменения или расторжения Д.а.);

б) в случае смерти гражданина, арендующего недвижимое имущество. Тогда его права и обязанности по Д.а. переходят к наследнику, если законом или договором не предусмотрено иное. Арендодатель не вправе отказать такому наследнику во вступлении в договор на оставшийся срок его действия, за исключением случая, когда заключение договора было обусловлено личными качествами арендатора (ст. 617 ГК РФ).

Объектами аренды могут быть земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия и другие имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и другие вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования (непотребляемые вещи).

Законом могут быть установлены:

- виды имущества, сдача которого в аренду не допускается или ограничивается;
- особенности сдачи в аренду земельных участков и других обособленных природных объектов.

В Д.а. должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить имущество, подлежащее передаче арендатору в качестве объекта аренды. При отсутствии этих данных условие об объекте, подлежащем передаче в аренду, считается не согласованным сторонами, а соответствующий договор – не заключенным.

Д.а. на срок более года, а если хотя бы одной из сторон договора является юридическое лицо, независимо от срока, должен быть заключен в письменной форме. Необходимость государственной регистрации договора также является общим правилом, исключения из которого устанавливаются действующим законодательством.

Д.а. имущества, предусматривающий переход в последующем права собственности на это имущество к арендатору, заключается в форме, предусмотренной для договора купли-продажи такого имущества.

ГК РФ не устанавливает конкретные сроки действия Д.а., а относит это на усмотрение сторон: он заключается на срок, определенный самим договором. Если срок аренды в договоре не определен, Д.а. считается заключенным на неопределенный срок. В этом случае каждая из сторон вправе в любое время отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону за 1 месяц, а при аренде недвижимого имущества – за 3 месяца. Законом или договором может быть установлен иной срок для предупреждения о прекращении Д.а., заключенного на неопределенный срок.

Обязанность арендодателя – предоставить арендатору имущество в соответствии с условиями Д.а. и назначением имущества. Имущество сдается в аренду вместе со всеми его принадлежностями и относящимися к нему документами (техническим паспортом, сертификатом качества и т. п.), если иное не предусмотрено договором. В противном случае арендатор может потребовать предоставления ему таких принадлежностей и документов или расторжения договора, а также возмещения убытков. Когда арендодатель не предоставил

арендатору сданное внаем имущество в указанный в Д.а. срок (а если в договоре такой срок не указан – в разумный срок), арендатор вправе истребовать от него это имущество в соответствии со ст. 398 ГК РФ и потребовать возмещения убытков, причиненных задержкой исполнения, либо потребовать расторжения договора и возмещения убытков.

Арендодатель отвечает за недостатки сданного в аренду имущества, полностью или частично препятствующие пользованию им, даже если во время заключения Д.а. он не знал об этих недостатках. При их обнаружении арендатор вправе по своему выбору:

- потребовать от арендодателя либо безвозмездного устранения недостатков имущества, либо соразмерного уменьшения арендной платы, либо возмещения своих расходов на устранение недостатков имущества или непосредственно удержать сумму понесенных им расходов на устранение данных недостатков из арендной платы, предварительно уведомив об этом арендодателя;

- потребовать досрочного расторжения договора. Арендодатель, извещенный о требованиях арендатора или о его намерении устранить недостатки имущества за счет арендодателя, может без промедления произвести замену этого имущества другим аналогичным, находящимся в надлежащем состоянии, либо безвозмездно устранить недостатки имущества. Арендодатель не отвечает за недостатки сданного в аренду имущества, которые были им оговорены при заключении Д.а. или были заранее известны арендатору либо должны были быть обнаружены арендатором во время осмотра имущества или проверки его исправности при заключении договора или передаче имущества в аренду.

Передача имущества в аренду не является основанием для прекращения или изменения прав третьих лиц на это имущество. При заключении Д.а. арендодатель обязан предупредить арендатора обо всех правах третьих лиц на сдаваемое в аренду имущество (сервитуте, праве залога и т.п.). Неисполнение этой обязанности дает последнему право требовать уменьшения арендной платы либо расторжения договора и возмещения убытков.

Арендатор обязан своевременно вносить плату за пользование имуществом (арендную плату). Порядок, условия и сроки внесения арендной платы определяются Д.а. В случае когда договором они не определены, считается, что установлены порядок, условия и сроки, обычно применяемые при аренде аналогичного имущества при сравнимых обстоятельствах. Арендная плата устанавливается за все арендуемое имущество в целом или за каждую из его составных частей в виде:

- определенных в твердой сумме платежей, вносимых периодически или единовременно;

- установленной доли полученных в результате использования арендованного имущества продукции, плодов или доходов;

- предоставления арендатором определенных услуг;

- передачи арендодателю обусловленной договором вещи в собственность или в аренду;

- возложения на арендатора обусловленных договором затрат на улучшение арендованного имущества.

Стороны могут предусматривать в Д.а. иные формы оплаты аренды. Если иное не предусмотрено договором, размер арендной платы может изменяться по соглашению сторон в сроки, предусмотренные договором, но не чаще раза в год. Законом могут быть предусмотрены иные минимальные сроки пересмотра размера арендной платы для отдельных видов аренды, а также для аренды отдельных видов имущества. Если законом не установлено иное, арендатор вправе потребовать соответствующего уменьшения арендной платы, когда в силу обстоятельств, за которые он не отвечает, условия пользования, предусмотренные Д.а., или состояние имущества существенно ухудшились. Если иное не предусмотрено Д.а., в случае существенного нарушения арендатором сроков внесения арендной платы арендодатель вправе потребовать досрочного внесения арендной платы в установленное им время. При этом арендодатель не вправе требовать досрочного внесения арендной платы более чем за два срока подряд.

Арендатор обязан пользоваться арендованным имуществом в соответствии с условиями Д.а., а если такие условия в договоре не определены – в соответствии с назначением имущества. Арендатор, кроме того, вправе с согласия арендодателя сдавать арендованное имущество в субаренду (поднаем) и передавать свои права и обязанности по Д.а. другому лицу (перенаем), предоставлять арендованное имущество в безвозмездное пользование, а также отдавать арендные права в залог и вносить их в качестве вклада в уставный капитал хозяйственных товариществ и обществ или паевого взноса в производственный кооператив, если иное не установлено законом или иными правовыми актами. За исключением перенайма, ответственным по договору перед арендодателем остается арендатор.

Договор субаренды не может быть заключен на срок, превышающий срок Д.а. К договорам субаренды применяются правила о Д.а., если иное не установлено законом или иными правовыми актами. Если арендатор пользуется имуществом не в соответствии с условиями Д.а. или назначением имущества, арендодатель имеет право потребовать расторжения договора и возмещения причиненных убытков.

Арендодатель обязан производить за свой счет капитальный ремонт переданного в аренду имущества, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или Д.а. Капитальный ремонт должен производиться в срок, установленный договором, а если он не определен договором или вызван неотложной необходимостью – в разумный срок. Нарушение этой обязанности дает арендатору право по своему выбору либо произвести капитальный ремонт и взыскать с арендодателя стоимость ремонта или зачесть ее в счет арендной платы, либо потребовать соответственного уменьшения арендной платы или расторжения договора и возмещения убытков. Арендатор обязан поддерживать имущество в исправном состоянии, производить за свой счет текущий ремонт и нести расходы на содержание имущества, если иное не установлено законом или Д.а.

Прекращение договора субаренды при досрочном прекращении Д.а., если иное не предусмотрено договором аренды, влечет прекращение заключенного в соответствии с ним договора субаренды. Субарендатор в этом случае имеет право на заключение с ним Д.а. в пределах оставшегося срока субаренды на условиях, соответствующих условиям прекращенного Д.а. Если Д.а. является ничтожным, то ничтожными являются и заключенные в соответствии с ним договоры субаренды.

Арендодатель вправе требовать досрочного расторжения договора только после направления арендатору письменного предупреждения о необходимости исполнения им обязательства в разумный срок.

По требованию арендатора Д.а. может быть досрочно расторгнут судом в случаях, когда:

- арендодатель не предоставляет имущество либо создает препятствия пользованию им в соответствии с условиями договора или назначением имущества;
- переданное арендатору имущество имеет препятствующие пользованию им недостатки, которые не были оговорены арендодателем при заключении договора, не были заранее известны арендатору и не должны были быть обнаружены арендатором во время осмотра имущества или проверки его исправности при заключении договора;
- арендодатель не производит капитальный ремонт имущества (являющийся его обязанностью) в установленные Д.а. сроки, а при отсутствии их в договоре – в разумные сроки;
- имущество в силу обстоятельств, за которые арендатор не отвечает, окажется в состоянии, непригодном для использования.

Д.а. могут быть установлены и другие основания досрочного расторжения договора по требованию арендатора.

Арендатор, надлежащим образом исполнявший свои обязанности, по истечении срока договора имеет при прочих равных условиях преимущественное перед другими лицами право заключить Д.а. на новый срок. Арендатор обязан письменно уведомить арендодателя о

желании заключить такой договор в срок, указанный в Д.а., а если он не указан – в разумный срок до окончания действия договора. При заключении Д.а. на новый срок условия договора могут быть изменены по соглашению сторон. Если арендодатель отказался заключить такой договор, но в пределах года со дня истечения срока договора с арендатором заключил Д.а. с другим лицом, арендатор вправе по своему выбору потребовать в суде перевода на себя прав и обязанностей по заключенному договору и возмещения убытков, причиненных отказом возобновить с ним Д.а., либо только возмещения таких убытков. Если арендатор продолжает пользоваться имуществом после истечения срока договора, то при отсутствии возражений со стороны арендодателя договор считается возобновленным на тех же условиях на неопределенный срок.

При прекращении Д.а. арендатор обязан вернуть арендодателю имущество в том состоянии, в котором он его получил, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором.

Если арендатор не возвратил арендованное имущество либо возвратил его несвоевременно, арендодатель вправе потребовать внесения арендной платы за все время просрочки. В случае когда указанная плата не покрывает причиненных арендодателю убытков, он может потребовать их возмещения. Когда же за несвоевременный возврат арендованного имущества договором предусмотрена неустойка, убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки, если иное не предусмотрено договором. Произведенные арендатором улучшения арендованного имущества являются его собственностью, если они отделимы и если иное не предусмотрено Д.а. В случае когда арендатор произвел за счет собственных средств и с согласия арендодателя улучшения, не отделимые без вреда для имущества, арендатор имеет право (после прекращения договора) возместить стоимость этих улучшений, если иное не предусмотрено Д.а. Стоимость неотделимых улучшений арендованного имущества, произведенных арендатором без согласия арендодателя, возмещению не подлежит, если иное не предусмотрено законом. Улучшения арендованного имущества, как отделимые, так и неотделимые, произведенные за счет амортизационных отчислений от этого имущества, являются собственностью арендодателя.

В законе или Д.а. может быть предусмотрено, что арендованное имущество переходит в собственность арендатора по истечении срока аренды или до его истечения при условии, что он внес всю обусловленную договором выкупную цену. Если условие о выкупе арендованного имущества не предусмотрено в Д.а., оно может быть установлено дополнительным соглашением сторон, которые при этом вправе договориться о зачете ранее выплаченной арендной платы в выкупную цену. Законом могут быть установлены случаи запрещения выкупа арендованного имущества.

*Сальникова Е.В.*

## **Договор аренды транспортного средства**

*см. Аренда транспортного средства.*

## **Договор банковского вклада**

ДОГОВОР БАНКОВСКОГО ВКЛАДА (депозита) – договор, в силу которого одна сторона (банк), принявшая поступившую от другой стороны (вкладчика) или поступившую для нее денежную сумму (вклад), обязуется возвратить сумму вклада и выплатить проценты на нее в порядке и на условиях, предусмотренных договором.

Предметом Д.б.в. является принятая банком денежная сумма, которая именуется банковским вкладом. Стороны Д.б.в. именуются «банк» и «вкладчик».

Вкладчиком может быть как гражданин так и юридическое лицо. Д.б.в., в котором вкладчиком является гражданин, признается публичным договором.

Д.б.в., в котором стороной является юридическое лицо, обычно именуется договором банковского депозита.

В случае принятия вклада от гражданина лицом, не имеющим на это права, или с нарушением порядка, установленного законом или принятыми в соответствии с ним банковскими правилами, вкладчик может потребовать немедленного возврата суммы вклада, а также уплаты на нее процентов, предусмотренных ст. 395 ГК РФ и возмещения сверх суммы процентов всех причиненных убытков. Если таким лицом приняты на условиях Д.б.в. денежные средства юридического лица, договор является недействительным как не соответствующий требованиям закона.

Д.б.в. должен быть заключен в письменной форме, причем письменная форма Д.б.в. считается соблюденной, если внесение вклада удостоверено сберегательной книжкой, сберегательным или депозитным сертификатом либо иным выданным банком вкладчику документом, отвечающим требованиям, предусмотренным для таких документов законом, установленными в соответствии с ним банковскими правилами и применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота. Несоблюдение письменной формы Д.б.в. влечет недействительность этого договора. Такой договор является ничтожным.

Привлечение средств во вклады оформляется договором в письменной форме в двух экземплярах, один из которых выдается вкладчику. Если же заключение Д.б.в. удостоверяется, например, сберегательной книжкой, то это не письменная форма договора, а документ, при наличии которого письменная форма считается соблюденной.

Содержание Д.б.в. составляет существенное условие о его предмете, т. е. условие о валюте и размере денежной суммы, являющейся банковским вкладом. Для Д.б.в., вкладчиками по которым являются юридические лица, вторым существенным условием является срок договора.

Всякий Д.б.в. может быть заключен на условиях выдачи вклада по первому требованию (вклад до востребования), либо на условиях возврата вклада по истечении определенного договором срока (срочный вклад), либо на иных условиях их возврата, не противоречащих закону (например, по наступлении определенных обстоятельств).

Соблюдение срока, установленного Д.б.в., не обязанность, а право гражданина: он может дождаться его истечения, но может потребовать возврата вклада и ранее наступления срока. Условие договора об отказе гражданина от права получить вклад по первому требованию ничтожно. Данное правило применяется только к вкладчикам-гражданам, но не юридическим лицам; последние, заключив Д.б.в. на срок, не имеют права потребовать возврата суммы до его наступления, если только это право не предусмотрено в самом договоре. Именно поэтому условие о сроке Д.б.в. можно считать существенным только для договоров с участием вкладчиков – юридических лиц.

Д.б.в. – реальный договор. Он считается заключенным с момента внесения банку суммы вклада путем передачи наличных денег в кассу банка либо путем безналичного перечисления денег на обусловленный счет.

Вклады могут вноситься как непосредственно вкладчиками, так и третьими лицами. Статья 841 ГК РФ различает случаи внесения вкладов на уже открытый счет лицом, не являющимся владельцем счета, ст. 842 ГК РФ – внесение лицом вклада на чужое имя. Банк обязан зачислить денежные средства, поступившие в качестве банковского вклада на указанный в документах счет, вне зависимости от того, поступили ли эти средства от владельца счета или от третьего лица, если только Д.б.в. не предусмотрено иное. Вкладчик не может выдвигать какие-либо претензии к банку, зачислившему на его счет средства от третьего лица, поскольку вкладчик, предоставив третьему лицу данные о реквизитах своего счета, тем самым выражает согласие на получение денежных средств от этого лица.

Вклад может быть внесен в банк на имя определенного третьего лица – бенефициара. Такой Д.б.в. является договором в пользу третьего лица, однако правила ГК РФ об этих договорах применяются к нему лишь постольку, поскольку они не противоречат правилам о Д.б.в. Если иное не предусмотрено Д.б.в., такое лицо приобретает права вкладчика с момента

выражения им банку намерения воспользоваться такими правами. С этого момента Д.б.в. не может быть прекращен или изменен без согласия бенефициара. Кроме того, лицо, внесшее суммы на имя третьего лица, не может после выражения бенефициаром согласия воспользоваться предоставленными ему правами, само осуществлять права вкладчика.

Д.б.в. – односторонне обязывающий. Банку принадлежит право собственности на денежные средства, составляющие банковский вклад, чем и объясняется наличие у него правомочий владения, пользования и распоряжения этими средствами самостоятельно, своей властью и в своем интересе. Вкладчику принадлежит лишь право требования возврата суммы банковского вклада, которое по своей сути является обязательственным правом. Ему корреспондирует обязанность банка вернуть сумму вклада по первому требованию, если вкладчиком является гражданин, либо на условиях договора, если вкладчик – юридическое лицо.

Наряду с правом потребовать возврата суммы банковского вклада вкладчику принадлежит также право требования уплаты вознаграждения за использование внесенных им денежных средств. Этому праву корреспондирует обязанность банка уплатить такое вознаграждение, именуемое процентами на вклад или процентами по Д.б.в. Обязательность наличия права требовать и обязанности уплатить проценты на вклад называется принципом возмездности Д.б.в.

Банк обязан выплатить вкладчику проценты на сумму вклада в размере, определяемом Д.б.в., а если в договоре размер процентов не определен, то в размере, определяемом в соответствии с п. 1 ст. 809 ГК РФ.

По Д.б.в. до востребования банк вправе изменить размер подлежащих выплате процентов в одностороннем порядке при условии, что:

а) в договоре не предусмотрено иное;

б) банк сообщит об уменьшении размера процентов вкладчику за месяц до такого уменьшения, если иное не будет предусмотрено договором. По срочным Д.б.в. размер процентов не может быть односторонне уменьшен банком, если иное не предусмотрено законом, а для юридических лиц – законом или договором. Когда срочный вклад возвращается вкладчику по его требованию до истечения срока, проценты выплачиваются в размере, соответствующем размеру процентов, выплачиваемых банком по вкладам до востребования, если договором не предусмотрено иное.

Способы обеспечения банком возврата вкладов юридических лиц определяются Д.б.в.

При заключении Д.б.в. банк обязан предоставить вкладчику информацию об обеспеченности возврата вклада.

При невыполнении банком предусмотренных законом или Д.б.в. обязанностей по обеспечению возврата вклада, а также при утрате обеспечения или ухудшении его условий вкладчик (в том числе и юридическое лицо) вправе потребовать от банка немедленного возврата суммы вклада, уплаты на нее процентов в размере, определяемом в соответствии с п. 1 ст. 809 ГК РФ, и возмещения причиненных убытков. Исполнение Д.б.в. заключается в возврате банком по первому требованию вкладчика суммы вклада, а также в уплате процентов, начисленных по ставке, предусмотренной Д.б.в.

Возврат вклада "по первому требованию" означает выдачу или перечисление банком денежных средств в сумме банковского вклада немедленно после получения об этом надлежаще оформленного письменного распоряжения вкладчика или бенефициара в виде расходного кассового ордера (заявления) и (или) расчетного документа. Проценты на сумму банковского вклада начисляются со дня, следующего за днем ее поступления в банк, до дня, предшествующего ее возврату либо списанию со счета вкладчика по другим основаниям. Если иное не предусмотрено Д.б.в., проценты на сумму банковского вклада выплачиваются вкладчику по его требованию по истечении каждого квартала отдельно от суммы вклада, а не востребованные в этот срок проценты увеличивают сумму вклада, на которую начисляются проценты. При возврате вклада выплачиваются также и все начисленные к этому дню проценты. На требования о возврате вкладов не распространяется исковая

давность. На требования о выплате процентов по вкладам распространяется действие общего 3-летнего срока исковой давности.

*Белов В.А.*

## **Договор банковского депозита**

ДОГОВОР БАНКОВСКОГО ДЕПОЗИТА – то же, что и договор банковского вклада, но обычно обладающий следующими особенностями:

- а) вкладчиком выступает не физическое, а юридическое лицо;
- б) сумма депозита вносится на строго определенный и не подлежащий изменению срок;
- в) сумма депозита вносится на уже существующий в банке счет вкладчика и «депонируется» на нем, что выражается в ограничении права владельца счета распоряжаться этой суммой.

## **Договор банковского счета**

ДОГОВОР БАНКОВСКОГО СЧЕТА – договор, в силу которого одна сторона (банк) обязуется принимать и зачислять поступающие на счет, открытый другой стороне – клиенту (владельцу счета), денежные средства, выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проведении других операций по счету (п. 1 ст. 845 ГК РФ). Перечисленные услуги, которые банк обязуется оказывать клиенту, и составляют (по смыслу названной статьи) предмет Д.б.с.

От договора банковского вклада до востребования Д.б.с. отличает цель, ради которой он заключается. Целевое назначение Д.б.с. – обеспечение клиенту возможности в любой момент использовать денежные средства в пределах сумм, числящихся на счете. Договор же банковского вклада имеет целью получение клиентом (вкладчиком) части дохода от использования суммы банковского вклада самим банком. Д.б.с. – это договор об использовании денег клиентом; договор банковского вклада – это договор об использовании денег банком.

Договор банковского вклада, внесенного гражданином на условиях "до востребования", является разновидностью Д.б.с., поскольку:

- а) такой договор предполагает возможность использования гражданином средств, внесенных в банк, во всякое время;
- б) законодатель прямо допускает возможность производства безналичных расчетов с таких вкладов.

Должником по Д.б.с. может быть любая кредитная организация, которой в соответствии с законом и лицензией ЦБ предоставлено право заниматься профессиональной деятельностью по открытию и ведению банковских счетов. Счета граждан могут вести только банки, имеющие право принимать банковские вклады граждан (см. *Договор банковского вклада* ).

Кредитором (клиентом) по Д.б.с. может быть любое правоспособное лицо, как физическое, так и юридическое, включая банки. Д.б.с. между банками называется договором корреспондентского счета. Законодательством РФ установлены специальные виды банковских счетов, которые могут быть предметом Д.б.с. российских банков с нерезидентами РФ (см. *Банковский счет* ).

Каждый банк имеет собственные формуляры (образцы) Д.б.с. различных видов, которые также предоставляются потенциальным клиентам для ознакомления.

Д.б.с. присущи признаки публичного договора: обязанность банка заключить Д.б.с. со всяким потенциальным клиентом, обратившимся к нему с предложением открыть счет на объявленных банком условиях, и последствия необоснованного уклонения банка от этой обязанности. Банк вправе отказать в открытии счета только при отсутствии у него возможности принять на банковское обслуживание очередной счет соответствующего типа,

либо если отказ допускается законом или иными правовыми актами. При необоснованном отказе банка от заключения Д.б.с. клиент вправе принудить его к этому через суд и потребовать возмещения убытков, причиненных необоснованным отказом.

Статья 847 ГК РФ специально уточняет способ достижения договоренности сторон Д.б.с. о лицах, имеющих право распоряжаться денежными средствами, находящимися на счете. Клиент должен предоставить банку специальный документ, так называемую карточку с образцами подписей и печати, которая позволяла бы банку идентифицировать подписи под распоряжениями клиента, поступившими ему для исполнения. Если Д.б.с. предусмотрено распоряжение денежными суммами, находящимися на счете, электронными средствами платежа и другими документами с использованием в них аналогов собственноручной подписи, кодов, паролей и иных аналогичных средств, то банк определяет те условия, которые должно соблюсти лицо, желающее, чтобы его распоряжение счетом было расценено как правомочное и исполнено., Это может быть знание определенного набора символов (кода или пароля), необходимость «предъявления» особого документа (пластиковой карты, жетона, магнитного билета) или сочетание нескольких подобных условий.

Особые предписания существуют на тот случай, когда банк имеет право признать правомочными и исполнить распоряжения по счету, данные не клиентом (третьими лицами). По общему правилу все такие распоряжения исполняются только при наличии на это предварительного указания клиента, либо в форме индивидуального распоряжения исполнить требование конкретного лица, либо в виде общей формулы, включенной в Д.б.с., об обязанности банка исполнять распоряжения по счету лиц, соответствующих тем или иным характеристикам (например, кредиторов по договорам поставки, поручительства, займа). Важно, чтобы указание клиента было выражено в письменной форме и позволяло однозначно установить, имеет ли то или иное лицо право распоряжаться средствами на счете.

Д.б.с. в отличие от договора банковского вклада является двусторонне обязывающим. Из прав, принадлежащих клиенту, основным следует считать право во всякое время потребовать возврата (выдачи) денежных средств в пределах суммы, учтенной на счете. Этому праву корреспондирует обязанность банка такую выдачу произвести.

Другое основное право – право клиента требовать от банка:

- а) исполнения за его счет денежного обязательства клиента;
- б) принятия на себя клиентского долга по денежному обязательству.

Этому праву корреспондируют обязанности банка по распоряжению клиента:

- а) исполнить за счет клиента денежное обязательство последнего перед третьим лицом;
- б) принять на себя денежный долг клиента.

В повседневном и юридическом обиходе они называются обязанностями банка по безналичным расчетам, иногда – обязанностями по "списанию и перечислению средств со счета".

Списание и перечисление средств осуществляется по общему правилу в пределах сумм средств, числящихся на банковском счете, если Д.б.с. не предусмотрено условие об обязанности банка кредитовать счет или если банк самостоятельно не пожелает осуществить такое кредитование.

Банк не вправе определять и контролировать направления использования денежных средств клиента и устанавливать другие не предусмотренные законом или договором банковского счета ограничения его права распоряжаться денежными средствами по своему усмотрению. Он обязан исполнить любое законное распоряжение клиента по счету. В ГК РФ указаны два предписания, которыми банк мог бы обосновать задержку в исполнении или неисполнение распоряжений: об очередности платежей и об аресте средств на счете (приостановлении операций по нему). Никакие иные ограничения прав клиента на распоряжение денежными средствами, находящимися на счете, не допускаются.

Третье право кредитора – право требовать от банка признания себя должником по денежным обязательствам, принятым им по поручению должников клиента. Этому праву



требования корреспондирует обязанность банка зачислять поступающие на банковский счет клиента денежные средства от третьих лиц.

Обязанности банка, корреспондирующие второму и третьему правам клиента, – совершать для клиента операции, предусмотренные для счетов данного вида законом, установленными в соответствии с ним банковскими правилами и применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота, если Д.б.с. не предусмотрено иное.

Четвертое право клиента – право устранить от распоряжения средствами, учтенными на счете, третьих лиц. Ему корреспондирует обязанность банка списывать средства со счета только по распоряжению клиента, а без такового – только по решению суда, а также в случаях, установленных законом или предусмотренных договором между банком и клиентом.

Последнее, пятое право клиента – право получать проценты, начисляемые на остаток суммы средств на счете, если иное не предусмотрено Д.б.с. Данному праву корреспондирует обязанность банка начислять и выплачивать такие проценты.

Основное право банка, возникающее из Д.б.с., - использовать имеющиеся на счете денежные средства, гарантируя клиенту возможность беспрепятственно распоряжаться этими средствами.

Поскольку это право банка ограничивается правом клиента распоряжаться ими во всякое время по собственному усмотрению, причем используя для такого распоряжения имя, средства и репутацию банка, последнему предоставляется право требовать от клиента компенсации за такое обременение. Банк имеет право взимать с клиента вознаграждение и компенсировать за счет клиента свои расходы. Оплата расходов банка на совершение операций по счету производится клиентом всегда, но в некоторых случаях она имеет явную форму, а в некоторых – скрытую. О компенсации в явной форме говорят тогда, когда в Д.б.с. прямо установлена обязанность клиента оплачивать услуги банка по совершению операций с денежными средствами, числящимися на счете. При скрытой форме компенсации снижается процентная ставка, которую банк платит за использование денежных средств.

За:

- а) несвоевременное зачисление на счет поступивших клиенту денежных средств;
- б) их необоснованное списание банком со счета;
- в) невыполнение указаний клиента о перечислении денежных средств либо об их выдаче со счета банк обязан уплатить на эту (несвоеременно зачисленную, необоснованно списанную, неперечисленную или невыданную) сумму проценты в порядке ответственности за неисполнение денежного обязательства.

Банк обязан по распоряжению клиента выдавать или перечислять со счета его денежные средства не позже дня, следующего за днем поступления в банк соответствующего платежного документа, если иные сроки не предусмотрены законом, изданными в соответствии с ним банковскими правилами или Д.б.с. Аналогичные сроки установлены для зачисления поступивших на счет клиента денежных средств, но с той оговоркой, что более короткий срок может быть предусмотрен Д.б.с. (п. 1 ст. 849 ГК РФ).

Проценты за пользование банком денежными средствами зачисляются на счет по истечении каждого квартала либо в сроки, предусмотренные договором. Размер этих процентов определяется Д.б.с., а при отсутствии в договоре соответствующего условия – в размере, обычно уплачиваемом банком по вкладам до востребования.

Если Д.б.с. предусмотрена обязанность клиента вносить отдельную плату за услуги банка, то такая плата может взиматься банком по истечении каждого квартала из денежных средств клиента, находящихся на счете, если иное не предусмотрено Д. б,с.

Денежные требования банка к клиенту, связанные с кредитованием счета и оплатой услуг банка, а также требования клиента к банку об уплате процентов за пользование денежными средствами прекращаются зачетом, если иное не предусмотрено договором банковского счета. Зачет указанных требований осуществляется банком, который обязан информировать об этом клиента в порядке и в сроки, предусмотренные договором. а если

соответствующие условия сторонами не согласованы – в порядке и в сроки, являющиеся обычными для банковской практики (ст. 853 ГК РФ).

Д.б.с. предполагает многократное исполнение возникающих из него обязательств в течение неопределенно длительного срока, что нехарактерно для договора банковского вклада, обычно рассчитанного на установление и исполнение определенного количества обязательств, нередко – всего лишь двух (вернуть вклад и уплатить проценты).

Д.б.с. может быть расторгнут по заявлению клиента в любое время (п. 1 ст. 859 ГК РФ). Расторжение Д.б.с. является основанием закрытия счета клиента.

Д.б.с. может быть расторгнут и по требованию банка судом в случаях:

а) когда сумма денежных средств, хранящихся на счете клиента, окажется ниже минимального размера, предусмотренного банковскими правилами или договором, и не будет восстановлена в течение месяца со дня предупреждения банка об этом;

б) при отсутствии операций по счету в течение года, если иное не предусмотрено договором. Исходя из смысла данного предписания, а также из права всякого лица требовать заключения с ним Д.б.с., следует признать, что Д.б.с. не может предусматривать случаев его одностороннего расторжения со стороны банка (без обращения в суд). Всякое условие Д.б.с. о таком праве банка ничтожно (о видах Д.б.с. см. *Банковский счет* ; о договоре так называемого активного текущего счета см. *Кредит и Онкольный кредит* ).

Лит.:

*Ефимова Л.Г.* О правовой природе договора банковского счета и банковского вклада//Советское государство и право, 1992, № 4. С. 123–128;

*Коган М.Л.* Открытие счетов в коммерческих банках//Хозяйство и право, 1992, № 1.С.131–138, № 2.С.114–119;

*Мысловский Е.* Орудие преступления – расчетный счет//Бизнес и банки, 1993, № 2. С. 8;

*Новоселова Л.А.* О заключении договора банковского счета//Бизнес и банки, 1996, № 26. С. 13; ее же: Правовая природа отношений по использованию расчетного счета//Вестник МГУ. Серия «Право», 1990, № 6; см. также лит. к статье Договор банковского вклада.

*Белов В.А.*

## **Договор безвозмездного пользования имуществом**

ДОГОВОР БЕЗВОЗМЕЗДНОГО ПОЛЬЗОВАНИЯ ИМУЩЕСТВОМ (договор ссуды) – гражданско-правовой договор, по которому одна сторона (ссудодатель) обязуется передать или передает вещь в безвозмездное временное пользование другой стороне (ссудополучателю), а последняя обязуется вернуть эту же вещь в том состоянии, в каком она ее получила, с учетом нормального износа, или в состоянии, обусловленном договором. Д.б.п.и. регулируется гл. 36 ГК РФ. По своему характеру он близок к договору аренды (см. *Аренда* ). Главное различие между ними в том, что при аренде вещь передается во временное возмездное пользование, а договор ссуды безвозмезден. В силу значительного сходства к договору безвозмездного пользования применяются многие положения, регулирующие арендные отношения. Это касается:

а) определения объектов, передаваемых в пользование, которыми могут быть лишь вещи, не теряющие своих натуральных свойств в процессе использования. – так называемые непотребляемые вещи;

б) установления срока действия договора по соглашению сторон, а также возможности заключения договора на неопределенный срок.

*Шапкина Г.С.*

## **Договор в пользу третьего лица**

ДОГОВОР В ПОЛЬЗУ ТРЕТЬЕГО ЛИЦА – договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства

в свою пользу – выгодоприобретателю (бенефициару) (ст. 430 ГК РФ).

В современных условиях заключение этого договора получило широкое распространение, что связано с необходимостью ускоренного производства расчетов по заключаемым сделкам. Практически очень многие договоры могут принять его форму – купли-продажи, аренды, подряда, залога, хранения, банковского вклада и др. Иногда авторы рассматривают как данный договор также и учредительные договоры о создании юридических лиц.

Отличительная черта этих договоров – приобретение по ним прав одним лицом для другого, причем с ведома и согласия на это контрагента. Юридическое значение согласия бенефициара воспользоваться предоставленными ему по договору правами состоит в том, что с момента получения такого согласия хотя бы одной из сторон договора его стороны не вправе расторгнуть или изменять его без согласия третьего лица. Кроме того, прежний кредитор после получения от третьего лица согласия воспользоваться предоставленными ему правами, как правило, лишен возможности воспользоваться этими правами самостоятельно, т. е. третье лицо становится как бы на место кредитора, получает право требования от правопродшественника в порядке его уступки. Такое право не может быть получено им иначе, нежели с возражениями, которые должник мог бы выдвинуть против первоначального кредитора. Только после того, как третье лицо отказалось от права, предоставленного ему по договору, кредитор может воспользоваться данным правом, если это не противоречит закону, иным правовым актам и договору.

*Белое В.А.*

## **Договор возмездного оказания услуг**

ДОГОВОР ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ – в гражданском праве договор, согласно которому исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги (п. 1 ст. 779 ГК РФ).

Предметом договора являются услуги связи, медицинские, ветеринарные, аудиторские, консультационные, информационные услуги, услуги по обучению, туристическому обслуживанию, а также любые другие, кроме тех, которые оказываются по договорам, предусмотренным отдельными главами ГК РФ. При этом услуги рассматриваются как самостоятельный объект гражданского права. При их оказании продается не сам результат, а направленные к нему действия.

Сторонами Д.в.о.у. являются исполнитель и заказчик. Ими вправе быть как граждане, так и юридические лица. ГК РФ не предусматривает для данного договора ограничений по субъектному составу, однако они могут вытекать из самого его существа или быть установлены законом для конкретных видов услуг. Только юридическое лицо может быть исполнителем по договору об оказании услуг телефонной связи. Если деятельность по оказанию конкретного вида услуг лицензируется, то исполнитель должен получить соответствующую лицензию.

Форма заключения договора также зависит от конкретного вида услуги. Д.в.о.у. может быть публичным (например, такими являются договоры на оказание услуг связи, медицинских, гостиничных). Многие из них заключаются путем присоединения заказчика к договору.

Если иное не предусмотрено Д.в.о.у., исполнитель обязан оказать услуги лично. Заказчик должен оплатить оказанные ему услуги в сроки и в порядке, которые указаны в договоре. Заказчик вправе отказаться от исполнения Д.в.о.у. при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов. Исполнитель вправе отказаться от исполнения обязательств по Д.в.о.у. лишь при условии полного возмещения заказчику убытков.

К Д.в.о.у. применяются общие положения о подряде и бытовом подряде, если это не

противоречит специальным положениям ГК РФ, а также особенностям предмета Д.в.о.у. К услугам, оказываемым в целях удовлетворения личных потребностей граждан, применяется Закон РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 "О защите прав потребителей" и правовые акты Правительства РФ, принятые в соответствии с этим Законом.

## Договор государственного займа

ДОГОВОР ГОСУДАРСТВЕННОГО ЗАЙМА – договор займа, заемщиком по которому выступает государство – РФ или субъект РФ, а заимодавцем – гражданин или юридическое лицо. Правила законодательства о Д.г.з. применяются и к займам, выпускаемым муниципальными образованиями (муниципальным займам).

Государственные займы являются добровольными (п. 2 ст. 817 ГК РФ), изменение условий выпущенного в обращение займа недопустимо (п. 4 ст. 817 ГК РФ).

Д.г.з. может быть внутренним или внешним. О договоре внутреннего займа говорят, когда планируется привлекать средства заимодавцев – резидентов государства-заемщика. Заимодавцами же по договору внешнего займа выступают либо нерезиденты государства-заемщика, либо сами иностранные государства, либо международные организации (например, Международный валютный фонд).

Д.г.з. может иметь облигационную или безоблигационную форму. Как следует из наименования, Д.г.з. в облигационной форме заключается путем приобретения заимодавцем выпущенных государственных облигаций или иных государственных ценных бумаг, удостоверяющих право заимодавца на получение от заемщика денежных средств или, в зависимости от условий займа, иного имущества, установленных процентов либо иных имущественных прав в сроки, предусмотренные условиями выпуска займа в обращение. Государственные ценные бумаги иначе именуются инскрипциями. Практика показывает, что договор внутреннего государственного займа заключается только в облигационной форме; договор внешнего государственного займа – в обеих формах.

Порядок заключения и исполнения Д.г.з. с участием РФ регламентируется Законом РФ от 13 ноября 1992 г. № 3877-1 "О государственном внутреннем долге Российской Федерации". Д.г.з. заключаются в случаях и объемах, определенных Законом о государственном бюджете в виде верхнего предела размера государственного долга РФ на соответствующий год. От имени РФ заемщиком по Д.г.з. выступает Правительство РФ. В большинстве случаев Правительство издает лишь рамочные нормативные документы, касающиеся Д.г.з. того или иного типа, уполномочивая их заключение и обслуживание Минфину РФ. Обслуживание внутреннего государственного долга РФ, в том числе возникшего из Д.г.з., производится ЦБ, если иное не будет установлено Правительством РФ.

Существуют кратко-, средне- и долгосрочные Д.г.з. Краткосрочными Д.г.з. являются такие договоры, срок возврата займа по которым не превышает 1 года, среднесрочными – свыше 1 года, но не более 5 лет, а долгосрочными – свыше 5 лет. Максимальный срок государственного займа ограничен 30 годами.

### Лит.:

- Богачевский М.Б.* Государственный кредит в капиталистических странах. М., 1966;
- Вавилов Ю.Я.* Государственный кредит: прошлое и настоящее. М., 1992;
- Государственные займы в СССР: Учебн. пособ. М., 1956;
- Дымищ И.А.* Государственный кредит СССР, государственные займы, сберегательное дело в СССР. М., 1954;
- Козлов А.А.* Организация выпуска и обращения государственных краткосрочных облигаций (проект)//Деньги и кредит, 1993, № 3. С. 9–11;
- Любимов Н.Н.* Международный государственный кредит 1919–1943 гг. Экономические и правовые проблемы//Под ред. *М.И. Боголепова*. М., 1944;
- Мусатов В.Т.* Рынок государственных ценных бумаг//Бизнес и банки, 1993, № 7. С. 1;
- Попов А.И.* Капиталистический государственный кредит: Учебн. пособ. М., 1957;
- Энтов Р.М.* Государственный кредит США в период империализма. М., 1967.

## Договор дарения

ДОГОВОР ДАРЕНИЯ – гражданско-правовой договор, по которому одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому), вещь в собственность либо имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом (ст. 572 ГК РФ)..

Дарение – один из старейших договоров. Уже в римском праве периода республики (V–I вв. до н. э.) дарение признавалось одним из оснований возникновения права собственности. Позже в законодательстве империи получил исковую защиту особый тип неформального соглашения о дарении – *actum donationis*. Его основные положения в значительной степени были заимствованы дореволюционным российским правом.

Если в последнем Д.д. рассматривался исключительно как реальный и считался заключенным в момент передачи имущества, то в ГК РФ предусмотрена также возможность консенсуального Д.д. (о передаче дара в будущем). Обещание безвозмездно передать кому-либо вещь или имущественное право либо освободить кого-либо от имущественной обязанности (обещание дарения) признается Д.д. и связывает обещающего, если оно сделано в письменной форме и содержит ясно выраженное намерение совершить в будущем. Обещание подарить все свое имущество или часть своего имущества без указания на конкретный предмет дарения в виде вещи, права или освобождения от обязанности ничтожно.

Д.д. – один из двух договоров в гражданском праве РФ (наряду с договором ссуды), являющихся безвозмездными во всех случаях. Однако безвозмездность не означает отсутствия встречных обязательств вообще; речь идет только об отсутствии встречного имущественного предоставления. Так, при отчуждении дарителем дома он может оговорить себе право постоянного проживания в нем. В этом случае Д.д., являющийся по общему правилу односторонне обязывающим, будет выступать как договор двусторонне обязывающий.

Сторонами Д.д. – дарителем и одаряемым – могут быть граждане, юридические лица и государство. В качестве одаряемого последнее может выступать лишь в договоре пожертвования, поскольку всегда действует только в общих интересах. Даритель и одаряемый должны быть дееспособными. За недееспособных лиц действия по заключению Д.д. совершаются их законными представителями. Исключение составляют дети от 6 до 14 лет, которые могут выступать в качестве одаряемых вещами, совершение сделок с которыми не требует нотариального удостоверения либо государственной регистрации.

Предметом Д.д. могут быть вещи – движимые и недвижимые, имущественные права (требования) либо освобождение или обязательство освободить одаряемого от имущественной обязанности.

Дарение, сопровождаемое передачей дара, может быть совершено устно.

Письменная форма Д.д. обязательна в следующих случаях:

- когда даритель является юридическим лицом и стоимость дара превышает 5 установленных законом МРОТ;
- когда договор содержит обещание дарения в будущем;
- когда подарком является недвижимое имущество. Д.д. недвижимого имущества подлежит обязательной государственной регистрации.

Даритель вправе отменить дарение, если одаряемый совершил покушение на его жизнь, жизнь кого-либо из членов его семьи или близких родственников либо умышленно причинил дарителю телесные повреждения. В случае умышленного лишения его жизни одаряемым право требовать в суде отмены дарения принадлежит наследникам дарителя. Даритель вправе потребовать в судебном порядке отмены дарения, если обращение одаряемого с

подаренной вещью, представляющей для дарителя большую неимущественную ценность, создает угрозу ее безвозвратной утраты. В Д.д. может быть обусловлено право дарителя отменить дарение в случае, если он переживет одаряемого. В случае отмены дарения одаряемый обязан возвратить подаренную вещь, если она к этому моменту сохранилась.

Одаряемый вправе в любое время до передачи ему дара от него отказаться. В этом случае Д.д. считается расторгнутым. Если Д.д. заключен в письменной форме, отказ от дара должен быть совершен также в письменной форме. В случае, когда Д.д. зарегистрирован, отказ от принятия дара подлежит государственной регистрации.

Даритель вправе отказаться от исполнения договора, содержащего обещание передать в будущем одаряемому вещь или право либо освободить одаряемого от имущественной обязанности, если после заключения договора имущественное или семейное положение либо состояние здоровья дарителя изменилось настолько, что исполнение договора в новых условиях приведет к существенному снижению уровня его жизни. Правила об отказе от исполнения Д.д. и об отмене дарения не применяются к обычным подаркам небольшой стоимости.

Даритель несет ответственность за убытки, причиненные одаренному, если он знал или должен был знать о том, что вещь ему не принадлежит, или был не вправе распорядиться имуществом, но не предупредил об этом одаренного. Вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу одаряемого гражданина вследствие недостатков подаренной вещи, подлежит возмещению дарителем в соответствии с правилами, если доказано, что эти недостатки возникли до передачи вещи одаряемому, не относятся к числу явных, а даритель, хотя и знал о них, не предупредил одаряемого.

Не допускается дарение, за исключением обычных подарков, стоимость которых не превышает 5 установленных законом МРОТ:

- от имени малолетних и граждан, признанных недееспособными, их законными представителями;

- работникам лечебных, воспитательных учреждений, учреждений социальной защиты и других аналогичных учреждений гражданами, находящимися в них на лечении, содержании или воспитании, супругами и родственниками этих граждан;

- государственным служащим и служащим органов муниципальных образований в связи с их должностным положением или в связи с исполнением ими служебных обязанностей;

- в отношениях между коммерческими организациями (ст. 576 ГК РФ).

Юридическое лицо, которому вещь принадлежит на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, вправе подарить ее с согласия собственника, если законом не предусмотрено иное. Это ограничение не распространяется на обычные подарки небольшой стоимости. Дарение имущества, находящегося в общей совместной собственности, допускается по согласию всех участников совместной собственности.

ГК РФ регулируется отдельный вид дарения – пожертвования. Пожертвованием признается дарение вещи или права в общеполезных целях. От Д.д. пожертвование отличается тем, что предмет дарения предназначается неопределенному кругу лиц и используется по определенному назначению. Пожертвования могут делаться гражданам, лечебным, воспитательным учреждениям, учреждениям социальной защиты и другим аналогичным учреждениям, благотворительным, научным и учебным учреждениям, фондам, музеям и другим учреждениям культуры, общественным и религиозным организациям, а также государству и другим субъектам гражданского права. На принятие пожертвования не требуется чье-либо согласия. Пожертвование имущества гражданину должно быть, а юридическим лицам – может быть обусловлено жертвователем оговоркой об использовании этого имущества по определенному назначению.

Юридическое лицо, принимающее такое пожертвование, должно вести обособленный учет всех операций по его использованию. Если использование пожертвованного имущества в соответствии с указанным жертвователем назначением становится (вследствие

изменившихся обстоятельств) невозможным, оно может быть использовано по другому назначению лишь с согласия жертвователя. а в случае смерти гражданина-жертвователя или ликвидации юридического лица – по решению суда. Использование пожертвованного имущества не в соответствии с указанным назначением дает право жертвователю, его наследникам или иному правопреемнику требовать отмены пожертвования. Законодатель установил, что к пожертвованиям не применяются правила об отмене дарения и о правопреемстве при обещании дарения.

*Додонов В.Н.*

## **Договор доверительного управления имуществом**

ДОГОВОР ДОВЕРИТЕЛЬНОГО УПРАВЛЕНИЯ ИМУЩЕСТВОМ – договор, по которому одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление. а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя) (ст. 1012 ГК РФ). Д.д.у.и. не следует отождествлять с передачей имущества в доверительную собственность (траст).

Особенности Д.д.у.и. следующие:

а) учредителем доверительного управления может быть только собственник имущества;

б) договор устанавливает обязательственные отношения между учредителем доверительного управления и доверительным управляющим, не передавая ему права собственности;

в) существенное условие договора – обозначенный срок, поскольку из договора возникают длящиеся правоотношения;

г) в отличие от договоров поручения и комиссии доверительный управляющий вправе совершать не только юридические, но и фактические действия в интересах собственника или выгодоприобретателя;

д) доверительный управляющий действует от своего имени, но обязательно указывает, что действует в качестве доверительного управляющего – если он не сделает подобного оповещения, то будет отвечать по обязательствам своим личным имуществом, а не имуществом, переданным ему в доверительное управление; в письменных документах после обозначения имени должна быть пометка "Д.У."

Завещатель вправе назначить исполнителя завещания ("душеприказчика"), в функции которого входит охрана наследственного имущества и управление им до передачи его наследникам. Недвижимое и ценное движимое имущество подопечного может быть по Д.д.у.и. передано лицу, не являющемуся опекуном или попечителем, а в отношении остального имущества последние сохраняют свои полномочия. Орган опеки и попечительства заключает Д.д.у.и., основываясь на акте учреждения опеки или попечительства. В этом случае воля собственника имущества замещается волей органа управления.

Д.д.у.и. оформился в законодательстве РФ лишь с принятием в 1995 г. второй части ГК РФ, хотя возможность заключения таких договоров предусматривалась уже в первой части (п. 4 ст. 209 ГК РФ).

Учредителем доверительного управления может быть как гражданин, так и юридическое лицо. Лишены права учреждать доверительное управление юридические лица, владеющие имуществом на праве хозяйственного ведения или оперативного управления. Управление имуществом может потребовать совершения сделок предпринимательского характера. В связи с этим исполнителем завещания при необходимости управлять наследственным имуществом с осуществлением предпринимательской деятельности не может стать любой субъект гражданского права, но лишь предприниматель или коммерческая организация. В качестве выгодоприобретателя может быть назначено любое

лицо, – как физическое, так и юридическое – кроме доверительного управляющего. Выгодоприобретатель не участвует в Д.д.у.и. в качестве стороны (см. *Договор, в пользу третьего лица*).

Д.д.у.и. заключается в интересах собственника имущества либо выгодоприобретателя, указываемого собственником. Имущество передается доверительному управляющему на отдельный баланс. Последний несет гражданско-правовую ответственность перед учредителем управления.

Объектом договора может быть любое имущество (за некоторыми исключениями), принадлежащее учредителю на праве собственности, в том числе недвижимое имущество, ценные бумаги, права, удостоверенные бездокументарными ценными бумагами, исключительные права, защищаемые как авторским, так и патентным правом. Однако в отношении движимого имущества доверительное управление может быть учреждено при условии, что оно обособлено и учитывается отдельно, так как по истечении срока действия договора оно должно быть возвращено учредителю управления. Как правило, доверительное управление учреждается для достаточно сложных и ценных объектов, таких, как предприятие, жилой дом, гостиница и т.п. Допускается передача в доверительное управление объектов, обремененных залогом. Однако доверительный управляющий должен быть предупрежден о том, что переданное ему имущество обременено. В противном случае он вправе потребовать в суде расторжения договора и уплаты причитающегося ему вознаграждения за год.

Не могут быть самостоятельным объектом доверительного управления денежные средства, за исключением случаев, предусмотренных законом. Так, кредитная организация, которая на основании лицензии ЦБ имеет право осуществлять банковские операции, может заключать договоры доверительного управления денежными средствами и иным имуществом физических и юридических лиц. Другие организации осуществляют доверительное управление денежными средствами физических и юридических лиц только при наличии лицензии, выданной в установленном ФЗ порядке. Денежные средства – вещи, определяемые родовыми признаками, и при передаче их в доверительное управление право собственности на них переходит к доверительному управляющему, а учредителю предоставляется право требовать от контрагента организации эффективного управления соответствующей денежной суммой. При передаче в доверительное управление ценных бумаг учредитель управления не утрачивает на них права собственности.

Права доверительного управляющего в отношении ценных бумаг могут быть ограничены специальными нормативными актами. Такое ограничение имеет место, например, при передаче по конкурсу в доверительное управление акций, закрепленных в федеральной собственности. Согласно Указу Президента РФ от 9 декабря 1996 г. № 1660 "О передаче в доверительное управление закрепленных в федеральной собственности акций акционерных обществ, созданных в процессе приватизации" доверительный управляющий не вправе распоряжаться акциями (дарить, продавать, передавать в залог и т.д.), а его голосование по важнейшим вопросам деятельности АО должно быть письменно согласовано с федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на то Правительством РФ. При передаче в доверительное управление ценных бумаг допускается их объединение, хотя бы они и были переданы в управление разными лицами.

В Д.д.у.и. должны быть указаны:

- состав имущества, передаваемого в доверительное управление;
- наименование юридического лица или имя гражданина, в интересах которых осуществляется управление имуществом (учредителя управления или выгодоприобретателя);
- размер и форма вознаграждения управляющему, если выплата вознаграждения предусмотрена договором;
- срок действия договора.

Доверительное управление предполагается безвозмездным, если иное не установлено договором или законом. Вознаграждение доверительному управляющему, а также



возмещение понесенных им расходов, связанных с управлением, выплачивается за счет доходов от переданного в управление имущества.

Договор не может быть заключен на срок более 5 лет, однако если по истечении срока, предусмотренного договором, ни одна из сторон не заявит о прекращении его действия, он считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, которые были установлены первоначально. Для отдельных видов имущества, передаваемого в доверительное управление, законом могут быть установлены иные предельные сроки.

Д.д.у.и. должен быть заключен в письменной форме. Несоблюдение этого требования закона не влечет недействительности договора, но в случае спора лишает стороны права ссылаться на свидетельские показания в подтверждение факта заключения договора и его условий. Лишь договор доверительного управления недвижимостью подлежит государственной регистрации так же, как договор купли-продажи недвижимости. Передача имущества в доверительное управление оформляется в том же порядке, что и переход права собственности на это имущество.

Передаваемое имущество должно быть индивидуализировано и четко отграничено от другого имущества учредителя управления и имущества доверительного управляющего. В период действия договора указанное имущество не может быть объектом взыскания подол-гам учредителя управления, за исключением двух случаев: объявления его банкротом, когда это имущество включается в конкурсную массу; передачи в управление заложенного имущества.

В отношениях между сторонами Д.д.у.и. предусмотрена повышенная ответственность управляющего за то, что в результате отсутствия должной заботливости об интересах учредителя управления или выгодоприобретателя им были причинены убытки. Выгодоприобретателю возмещается упущенная выгода, учредителю управления – убытки, причиненные утратой или повреждением имущества, с учетом его естественного износа, а также упущенная выгода. В этих целях договором может быть предусмотрено предоставление управляющим залога учредителю управления.

Д.д.у.и. должен четко определить пределы полномочий доверительного управляющего. Последствия выхода за пределы полномочий, определенных договором, несет управляющий. В случае возникновения убытков он обязан покрыть их за счет своего имущества. Вместе с тем закон предоставляет доверительному управляющему права, обеспечивающие защиту переданного ему имущества. В период действия договора он наделяется правами титульного владельца и может требовать устранения всякого нарушения его прав наравне с собственником имущества.

Доверительный управляющий не вправе по собственному усмотрению передать управление имуществом другому лицу. Однако совершать действия, необходимые для управления имуществом, он может поручить поверенному. Такое поручение доверительный управляющий дает в случаях, предусмотренных Д.д.у.и., либо по письменному разрешению учредителя управления, либо тогда, когда он вынужден к этому в силу обстоятельств для обеспечения интересов учредителя управления или выгодоприобретателя и не имеет возможности получить указания учредителя управления в разумный срок. Поверенный не замещает его в договоре доверительного управления, и за действия поверенного управляющий отвечает, как за свои собственные.

Существенной обязанностью доверительного управляющего является представление отчетов о своей деятельности учредителю управления и выгодоприобретателю. Сроки и порядок представления отчетов должны быть определены в договоре. Выплата вознаграждения и возмещения необходимых расходов доверительному управляющему могут быть поставлены в зависимость от сроков представления и рассмотрения отчетов.

Д.д.у.и. прекращается вследствие смерти лица, являющегося выгодоприобретателем, или ликвидации юридического лица; если выгодоприобретатель отказывается от получения выгод по договору. В договоре может быть предусмотрено, что права гражданина-выгодоприобретателя перейдут к его наследникам, а юридического лица – к

правопреемникам. Основания прекращения договора, относящиеся к личности доверительного управляющего, следующие: смерть гражданина, признание его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим., а также признание индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом). Если банкротом оказывается учредитель управления, договор также прекращается, потому что все имущество учредителя, в том числе и переданное в учредительное управление, включается в конкурсную массу.

Доверительный управляющий или учредитель управления могут заявить об отказе от договора, если какие-то обстоятельства сделали невозможным для управляющего лично осуществлять доверительное управление. Эти обстоятельства должны быть доказаны стороной, заявляющей об отказе. Учредитель управления вправе отказаться от договора и по другим причинам, но тогда на него возлагается обязанность выплатить управляющему обусловленное договором вознаграждение. Договор прекращается также вследствие признания несостоятельным (банкротом) гражданина-предпринимателя, являющегося учредителем управления. Во всех случаях отказа от договора одной из сторон другая сторона должна быть уведомлена об этом за 3 месяца до прекращения договора, если Д.д.у.и. не предусмотрен другой срок уведомления (более короткий или более длинный).

*Залесский В.В.*

## **Договор займа**

**ДОГОВОР ЗАЙМА** – договор, по которому одна сторона (заимодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить заимодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества (п. 1 ст. 807 ГК РФ).

Предметом Д.з. могут быть денежные знаки и вещи, определенные родовыми признаками. Иностранная валюта и валютные ценности – ценные бумаги, выраженные в иностранной валюте, благородные металлы и драгоценные камни – могут быть предметом Д.з., заключенного на территории РФ ее резидентами с соблюдением правил ГК РФ и валютного законодательства.

В случае если предметом Д.з. являются вещи, определенные родовыми признаками, они обязательно должны быть потребляемыми. Договор о передаче с условием возврата заменимых, но непотребляемых вещей будет договором ссуды или имущественного найма, но не займа. При этом под потребляемостью вещей нужно понимать возможность необратимого использования тех их свойств, в которых состоит ценность соответствующих предметов. Обычно это физические свойства предметов (например, таких, как зерно, сахар, бензин, лес, ткань), но иногда это могут быть и юридические свойства (в случае займа ценных бумаг массовых эмиссий или денежных суррогатов).

Предмет Д.з. иногда определяется термином «заем» (например, в словосочетаниях "сумма займа"), который обозначает также процесс исполнения Д.з. со стороны заимодавца (словосочетание "дать заем").

В Д.з. могут вступать любые правоспособные физические лица (граждане): полностью дееспособные – самостоятельно, через помощников (патронов) или договорных представителей, а частично или ограниченно дееспособные и недееспособные – через своих законных представителей (родителей, усыновителей, опекунов или попечителей).

Для участия в качестве заемщиков по Д.з. юридических лиц не нужно какой-либо специальной правоспособности – достаточно лишь того, чтобы:

- а) закон не запрещал получение займов для юридических лиц того вида, к которому относится предполагаемый заемщик;
- б) устав юридического лица не содержал прямого запрещения получать займы;
- в) заем использовался в уставных целях этой организации.

Заемщиком, таким образом, может быть по общему правилу любая организация, в том числе и некоммерческая.

Займодавцем по Д.з. может быть лишь та организация, для которой нет запретов на выдачу займов в законе или ее уставе. Предоставление займа связано с исполнением контрагентом (заемщиком) иного обязательства, отвечающего уставной правоспособности займодавца. Например, торговое предприятие вправе дать заем предприятию – заготовителю сельхозпродукции с тем, чтобы последнее закупило такую у ее производителей, переработало и поставило займодавцу.

Д.з. может быть заключен между гражданами как в устной, так и в письменной форме – последняя обязательна, если его сумма превышает не менее чем в 10 раз установленный законом МРОТ. В случае когда займодавцем является юридическое лицо, письменная форма договора обязательна вне зависимости от суммы (п. 1 ст. 808 ГК РФ). Однако предписание об обязательности письменной формы Д.з. не означает необходимости составлять отдельный документ.

Документами, доказывающими факт совершения Д.з., могут быть любые акты (расписки, обязательства), выданные заемщиком при условии, что они:

а) удостоверяют передачу ему займодавцем определенной денежной суммы или определенного количества вещей;

б) предполагают обязанность заемщика возвратить предмет, переданный ему займодавцем.

На случай несоблюдения простой письменной формы установлено (п. 2 ст. 812 ГК РФ), что оспаривание Д.з. по безденежности путем свидетельских показаний не допускается, за исключением случаев, когда он был заключен под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя заемщика с займодавцем или стечения тяжелых обстоятельств.

Д.з. может быть заключен путем выдачи (заемщиком займодавцу) векселя – простого или переводного, а в случаях, предусмотренных законом или иными правовыми актами, – путем выпуска и продажи облигаций. К правоотношениям из векселя нормы о Д.з. применяются постольку, поскольку они не противоречат ФЗ РФ от 11 марта 1997 г. № 48-ФЗ "О переводном и простом векселе".

В отличие от большинства договоров, рассматриваемых в ГК РФ, Д.з. – реальная сделка. Д.з. считается заключенным с момента передачи денег или других вещей. Любые документы, хотя бы и подписанные сторонами и устанавливающие обязанность одной из них дать заем, а другой – через некоторое время его возвратить, не могут считаться документами о Д.з. до тех пор, пока не состоялась передача суммы займа.

Реальная природа Д.з. делает особо актуальной заботу исправного займодавца о доказательствах того, что сумма займа им действительно передана, а заемщик эту сумму получил. Обыкновенно доказательством служит расписка заемщика (так называемый долговой документ или заемное обязательство), а в случаях передачи взаем вещей – двусторонний акт их приемки-передачи. Иногда документ о Д.з. составляется таким образом, что самый факт его существования свидетельствует о состоявшейся передаче займа. Для этого в договоре указывается не на обязанность займодавца передать сумму займа, а на ее фактическое исполнение: такой-то и такой-то передал такому-то, а последний получил от первого то-то и то-то (употребляются глаголы в прошедшем времени). Иногда в конце документа помещается фраза о том, что подписание настоящего договора заемщиком означает, что сумму займа он получил сполна и не имеет никаких претензий к займодавцу по факту безденежности договора.

Заемщик вправе оспаривать Д.з. доказывая, что деньги или другие вещи в действительности не получены им от займодавца или получены в меньшем количестве, чем указано в Д.з. Если будет установлено, что предмет займа в действительности не был получен от займодавца, Д.з. считается незаключенным. Если же заемщик докажет, что деньги или вещи получены им в меньшем количестве, чем указано в Д.з., договор считается

заключенным на это (фактически полученное) количество денег или вещей.

К передаче суммы денег по Д.з. приравнивается перечисление денежных сумм в безналичном порядке.

Как и большинство реальных договоров, Д.з. имеет односторонне-обязывающий характер. Обязанная сторона в Д.з. – заемщик, управомоченная – займодавец. Основная обязанность заемщика по Д.з. – вернуть займодавцу полученную сумму займа в срок и в порядке, которые предусмотрены Д.з. Если срок возврата займа договором не установлен или определен моментом востребования, сумма займа должна быть возвращена в течение 30 дней со дня предъявления займодавцем требования об этом, если иное не предусмотрено Д.з. (ст. 810 ГК РФ). В договоре может быть обусловлен возврат суммы займа по частям в определенные сроки.

Вторая обязанность всякого заемщика по всякому Д.з. – уплатить проценты за пользование предметом займа, если иное не предусмотрено законом или Д.з. (ст. 809 ГК РФ). Обычно ставка процентов на сумму займа определяется в Д.з. или существующей в месте жительства (нахождения) займодавца ставкой банковского процента (ставкой рефинансирования) на день уплаты заемщиком суммы долга.

Д.з. предполагается беспроцентным, если в нем прямо не предусмотрено иное, в случаях, когда:

а) договор заключен между гражданами на сумму, не превышающую 50-кратного установленного законом МРОТ, и не связан с осуществлением предпринимательской деятельности хотя бы одной из сторон;

б) по договору заемщику передаются не деньги, а другие вещи, определенные родовыми признаками.

Третья обязанность заемщика по Д.з. - использовать сумму займа по строго целевому назначению (целевой заем) – не составляет необходимой принадлежности всякого Д.з. Такая обязанность более характерна для кредитного договора и составляет в обоих случаях своеобразное обязательственно-правовое обременение права собственности заемщика на предмет займа, т. е. элемент, присущий праву собственности как исключение. Но если Д.з. предусматривает обязанность использовать полученные средства на определенные цели, то заемщик должен обеспечить возможность осуществления займодавцем контроля за целевым использованием суммы займа (п. 1 ст. 814 ГК РФ) – это четвертая его обязанность. Методы осуществления такого контроля зависят от фактической ситуации. Так, в случае денежного займа займодавцы обычно предоставляют заем путем оплаты согласованных с заемщиком расходов последнего, чем и обеспечивается невозможность использования средств на иные цели.

Остальные обязанности заемщика также не являются необходимыми элементами Д.з., однако они получили весьма широкое распространение в предпринимательской практике. Это обязанности заемщика по обеспечению исполнения своих обязательств из Д.з. и по сохранению качества предоставленного обеспечения. Обычно исполнение обязательств по Д.з. обеспечивается залогом имущества заемщика или третьих лиц, поручительство, и либо банковской гарантией. Если до наступления срока возврата займа качество обеспечения ухудшилось (реализация заложенного имущества стала невозможной, его цена существенно упала, разорился поручитель или прекратил платить банк-гарант), займодавец вправе потребовать замены обеспечения новым, равноценным ранее существовавшему.

В случаях когда заемщик не возвращает в срок сумму займа, на эту сумму подлежат уплате проценты со дня, когда она должна была быть возвращена, до дня ее возврата займодавцу независимо от уплаты процентов за пользование займом, если иное не предусмотрено законом или Д.з. (п. 1 ст. 811 ГК РФ). Ответственность заемщика за нарушение иных обязанностей может быть установлена Д.з.

Исполнение обязанности по возврату суммы займа считается состоявшимся с момента получения всей этой суммы займодавцем (его уполномоченным лицом) или с момента зачисления соответствующих денежных средств на его банковский счет.

Поскольку предмет Д-з. – деньги или заменимые вещи, кредитор не может отказаться от принятия просроченного исполнения. Нельзя отказываться и от принятия частичного платежа по возврату займа, а также от принятия всей суммы займа вместо ее оговоренной части.

Допустимость досрочного возврата займа поставлена законодателем в зависимость от того, является ли он процентным или беспроцентным. Сумма беспроцентного займа может быть возвращена заемщиком досрочно, если иное не предусмотрено Д.з., а сумма займа, предоставленного под проценты, – только с согласия заимодавца. Причем о возможности предусмотреть в Д.з. иное правило не упоминается.

Сроки и порядок исполнения обязанности уплаты процентов по Д.з. должны быть в нем определены. При отсутствии в Д.з. соглашения об этом проценты выплачиваются ежемесячно до дня возврата суммы займа.

Момент исполнения обязанности по уплате процентов в деньгах определяется так же, как и момент исполнения обязательства по возврату суммы займа. Нельзя отказаться от приема уплаты процентов с просрочкой или от приема частичной уплаты.

Надлежащее исполнение Д.з. прекращает договор. Одностороннее расторжение Д.з. обычно происходит по инициативе заимодавца в случаях, установленных законом. Так, заимодавец имеет право потребовать досрочного возврата займа и уплаты процентов при:

- а) невыполнении заемщиком условия Д.з. о целевом использовании суммы займа;
- б) воспрепятствовании заимодавцу в контроле за целевым использованием займа;
- в) нарушении заемщиком срока, установленного для возврата очередной части займа;
- г) невыполнении заемщиком предусмотренных Д.з. обязанностей по обеспечению возврата суммы займа, а также при утрате обеспечения или ухудшении его условий по обстоятельствам, за которые заимодавец не отвечает;
- д) просрочке уплаты процентов за пользование суммой займа (как правило, предусматривается во всех Д.з.).

Первые два условия применимы только к Д.з., содержащим условие о целевом использовании займа, третье – если Д.з. предусмотрено возвращение займа по частям (в рассрочку), четвертое – в Д.з. с условиями обеспечения обязательств из такового (см. также *Договор государственного займа*).

*Белов В.А.*

## **Договор имущественного страхования**

ДОГОВОР ИМУЩЕСТВЕННОГО СТРАХОВАНИЯ – гражданско-правовой договор, по которому одна сторона (страховщик) обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию) при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возместить другой стороне (страхователю) или иному лицу, в пользу которого заключен договор (выгодоприобретателю), причиненные вследствие этого события убытки в застрахованном имуществе либо убытки в связи с иными имущественными интересами страхователя (выплатить страховое возмещение) в пределах определенной договором суммы (страховой суммы).

Согласно ст. 929 ГК РФ по Д.и.с. могут быть, в частности, застрахованы следующие имущественные интересы:

- а) риск утраты (гибели), недостачи или повреждения определенного имущества;
- б) риск ответственности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц, а в случаях, предусмотренных законом, также ответственности по договорам – риск гражданской ответственности;
- в) риск убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения своих обязательств контрагентами предпринимателя или изменения условий этой деятельности по не зависящим от предпринимателя обстоятельствам, в том числе риск неполучения ожидаемых доходов – предпринимательский риск.

Имущество может быть застраховано по Д.и.с. в пользу лица (страхователя или выгодоприобретателя), имеющего основанный на законе, ином правовом акте или договоре интерес в сохранении этого имущества. Д.и.с., заключенный при отсутствии у страхователя или выгодоприобретателя интереса в сохранении застрахованного имущества, недействителен. Д.и.с. в пользу выгодоприобретателя может быть заключен без указания имени или наименования выгодоприобретателя (страхование "за счет кого следует"). При заключении такого договора страхователю выдается страховой полис на предъявителя. При осуществлении прав по такому договору этот полис необходимо представить страховщику.

## **Договор комиссии**

ДОГОВОР КОМИССИИ – договор, по которому одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента, причем по всякой совершенной комиссионером во исполнение поручения сделке приобретает права и становится обязанным сам комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки (ст. 990 ГК РФ).

Сторонами Д.к. могут быть любые правоспособные физические лица (граждане) по общим правилам: полностью дееспособные – самостоятельно, через помощников (патронов) или договорных представителей, а частично или ограниченно дееспособные и недееспособные – через своих законных представителей (родителей, усыновителей, опекунов или попечителей).

Для участия юридического лица в Д.к. на стороне комитента не нужно какой-либо специальной правоспособности. Комитентом может быть по общему правилу любая организация, в том числе и некоммерческая.

Комиссионером может быть лишь та организация, для которой нет запретов на участие в Д.к. в законе или уставе.

ГК РФ не содержит специальных правил о форме этого договора. Д.к., заключаемый в письменной форме, может совершаться как путем составления отдельного документа, так и путем выдачи комиссионером комитенту одностороннего обязательства заключить сделку.

В некоторых случаях значение документа, оформляющего Д.к., может иметь и такой односторонний акт комиссионера, в котором сущность комиссионного поручения хотя прямо и не выражена, но вытекает из иных данных этого акта и обычной практики. Таковы, например, квитанции (накладные) книжных магазинов о приеме "на реализацию" книг и печатной продукции.

Единственное существенное условие Д.к. – о его предмете, т. е. о существовании сделки, которую надлежит совершить комиссионеру, предмете самой этой сделки и ее сумме (цене).

В процессе переговоров о заключении Д.к. любая из сторон может настоять на включении в договор и иных условий, как-то: условия о сроке действия договора, территории его исполнения, об обязанности комитента не предоставлять третьим лицам право совершать в его интересах и за его счет сделки, совершение которых поручено комиссионеру, об ассортименте товаров, являющихся предметом комиссии, вознаграждении комиссионера, запрещении субкомиссии и т. п. Кроме того, законом и иными правовыми актами могут быть предусмотрены особенности отдельных видов Д.к., в том числе определены и иные условия, являющиеся существенными для Д.к. того или иного типа.

По общему правилу Д.к. является двусторонне-обязывающим и консенсуальным. Обычно инициатива заключения Д.к. исходит от комитента, обращающегося с офертой соответствующего содержания к предполагаемому комиссионеру. По достижении договоренности о существенном условии – предмете Д.к. – договор следует считать заключенным и подлежащим исполнению.

Комитент по Д.к. вправе требовать:

- а) надлежащего исполнения комиссионного поручения;

б) передачи всего имущества или уступки комиссионером всех прав, приобретенных по заключенной сделке;

в) отчета комиссионера о выполнении поручения;

г) возмещения комиссионером убытков, причиненных нарушением сделки, заключенной комиссионером, со стороны третьего лица.

Этим правам соответствуют обязанности комиссионера:

а) исполнить комиссионное поручение;

б) передать имущество или уступить права, приобретенные в ходе выполнения поручения;

в) предоставить по требованию комитента отчет о выполнении поручения;

г) возложить на комиссионера ответственность за нарушение заключенной им сделки третьим лицом.

Комитент вправе считать сделку исполненной и требовать от комиссионера передачи всего того, что он должен был получить по сделке, согласно условиям Д.к., если от комиссионера не поступило уведомления об ином.

Обыкновенно передача комитенту всего приобретенного по Д.к. происходит по исполнению комиссионного поручения одновременно с представлением комитенту отчета об исполнении Д.к. Комитент, имеющий возражения по отчету, должен сообщить о них комиссионеру в течение 30 дней со дня получения отчета, если соглашением сторон не установлен иной срок. В противном случае отчет (при отсутствии иного соглашения) считается принятым.

Если же Д.к. имеет своим предметом только заключение сделки, но не ее исполнение, у комитента возникает право потребовать от комиссионера уступки прав, приобретенных им в ходе исполнения комиссионного поручения. В случае неисполнения третьим лицом сделки, заключенной с ним комиссионером, он обязан немедленно сообщить об этом комитенту, собрать необходимые доказательства, а также по требованию комитента передать ему права по такой сделке с соблюдением норм об уступке требования. Уступка прав комитенту по сделке допускается независимо от соглашения комиссионера с третьим лицом, запрещающего или ограничивающего такую уступку. Ответственность перед третьим лицом за нарушение этого соглашения несет сам комиссионер.

Комиссионер, обнаруживший при получении от третьего лица исполнения по заключенной сделке недостатки в предоставляемом имуществе, обязан принять меры по охране прав комитента, собрать необходимые доказательства и обо всем без промедления сообщить комитенту. Те же самые действия комиссионер обязан предпринять и в том случае, если во время нахождения у него имущества комитента таковому был причинен ущерб действиями третьих лиц. Комитенту, не получившему подобное сообщение, по-видимому, должно принадлежать право отказаться от принятия предоставляемого комиссионером исполнения.

Право требовать от комиссионера возмещения убытков, причиненных нарушением сделки третьим лицом, принадлежит комитенту тогда, когда комиссионер не проявил необходимой осмотрительности в выборе этого лица либо Принял на себя ручательство за исполнение сделки (делькредере). Доказывание того, что комиссионер не проявил надлежащей осмотрительности в выборе контрагента, является бременем комитента. Поручитель же несет ответственность за нарушение обязательства третьим лицом, которая на практике выражается в виде уплат санкций и возмещения убытков, причиненных нарушением обязательства.

Делькредере – своеобразный способ обеспечения исполнения обязательств, созданных в ходе исполнения Д.к.

В ГК РФ предусмотрено право комитента потребовать от комиссионера застраховать переданное последнему имущество и (или) имущество, которое должно быть получено им в будущем (предмет комиссии). Комиссионер, вопреки указаниям комитента не застраховавший находящееся у него имущество последнего, отвечает за любую гибель или

повреждение этого имущества так же, как отвечал бы страховщик, застраховавший это имущество от соответствующего риска (ст. 998 ГК РФ).

Основное право комиссионера – получить комиссионное вознаграждение. Данному праву корреспондирует обязанность комитента его уплатить. Если Д.к. размер вознаграждения или порядок его уплаты не предусмотрен и не может быть определен исходя из условий договора, вознаграждение уплачивается после исполнения Д.к. в размере, в котором оно обычно взимается за выполнение аналогичных комиссионных поручений при сравнимых обстоятельствах. Причем право комиссионера на вознаграждение сохраняется, даже если он не исполнил Д.к. по причинам, зависящим от комитента. Сохраняется это право и за фактически совершенные сделки, даже когда комиссионер отказался исполнять поручение, если Д.к. не предусмотрено иное (п. 3 ст. 1004 ГК РФ).

От комиссионного нужно отличать вознаграждение, уплачиваемое комитентом комиссионеру за делькредере. Это совершенно отдельное вознаграждение, размер и порядок уплаты которого определяются в соглашении о делькредере, обычно воплощаемом в тех же документах, что и сам Д.к.

Второе право комиссионера – на возмещение ему комитентом всех расходов, понесенных в связи с исполнением поручения. Сумма расходов комиссионера на хранение находящегося у него имущества комитента обычно не возмещается, если в законе или Д.к. не установлено иное. Комиссионер сохраняет свое право на возмещение понесенных расходов даже в случае неисполнения им Д.к. по причинам, зависящим от комитента, и в частности в случае отзыва комитентом комиссионного поручения.

Даже в случае отказа комиссионера от исполнения Д.к. его право на возмещение расходов по сделкам, совершенным до момента заявления отказа, сохраняется, если иное не предусмотрено Д.к.

Право субкомиссии, т. е. право возложить исполнение собственной обязанности из Д.к. на третье лицо, принадлежит комиссионеру, если иное не предусмотрено Д.к., а субкомиссия устанавливается в целях исполнения Д.к. Право субкомиссии принадлежит комиссионеру всегда, но может быть осуществлено им только при условии, что иначе комиссионное поручение не будет исполнено. Поскольку субкомиссионер выбирается комиссионером самостоятельно, на собственный страх и риск, на последнего возлагается и ответственность за все действия субкомиссионера.

Комиссионер вправе отступить от указаний комитента, если по обстоятельствам дела это необходимо в интересах комитента и комиссионер не мог предварительно запросить комитента либо не получил в разумный срок ответ на свой запрос. Комиссионер обязан уведомить комитента о допущенных отступлениях, как только уведомление стало возможным. Комиссионеру, действующему в качестве предпринимателя, может быть предоставлено комитентом право отступать от его указаний без предварительного запроса. В этом случае комиссионер обязан в разумный срок уведомить комитента о допущенных отступлениях, если иное не предусмотрено Д.к.

Комиссионер, продавший имущество по цене ниже согласованной с комитентом, обязан возместить последнему разницу, если не докажет, что у него не было другой возможности и продажа по более низкой цене предупредила еще большие убытки. В случае когда комиссионер был обязан предварительно запросить комитента, комиссионер должен также доказать, что он не имел возможности это сделать.

Если комиссионер купил имущество по цене выше согласованной, комитент, не желающий принять такую покупку, обязан заявить об этом комиссионеру в разумный срок по получении от него извещения о заключении сделки с третьим лицом. В противном случае покупка признается принятой. Если комиссионер сообщил, что принимает разницу в цене на свой счет, комитент не вправе отказаться от заключенной для него сделки.

Комиссионер вправе удерживать находящиеся у него вещи, которые подлежат передаче комитенту либо лицу, указанному комитентом, в обеспечение своих требований по Д.к.

Право комиссионера на удовлетворение своих требований из причитающихся



комитенту сумм основано на праве прекратить обязательство зачетом встречных требований.

Комиссионер имеет право требовать от комитента принятия исполненного по Д.к. Комитент по требованию комиссионера обязан:

- а) принять от комиссионера все исполненное по Д.к.;
- б) осмотреть имущество, приобретенное для него комиссионером, и известить последнего без промедления об обнаруженных в этом имуществе недостатках;
- в) освободить комиссионера от обязательств, принятых им на себя перед третьим лицом по исполнению комиссионного поручения (ст. 1000 ГК РФ).

Надлежащим исполнением Д.к. признается не просто совершение сделки, составляющей его предмет, а совершение этой сделки комиссионером лично и в соответствии с указаниями (инструкциями) комитента, а при отсутствии в Д.к. таких указаний – в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. Если комиссионеру удалось совершить сделку на условиях более выгодных, чем те, которые были указаны комитентом, дополнительная выгода делится между комитентом и комиссионером поровну (при условии, что иное не предусмотрено соглашением сторон) (ст. 992 ГК РФ).

Д.к. прекращается вследствие:

- а) отказа комитента от исполнения договора;
- б) отказа комиссионера от исполнения договора;
- в) смерти комиссионера, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
- г) признания индивидуального предпринимателя, являющегося комиссионером, несостоятельным (банкротом).

Право отмены комиссионного поручения принадлежит комитенту во всех случаях и может быть осуществлено им. в любое время. Комиссионер вправе требовать возмещения убытков, вызванных отменой поручения (ст. 1003 ГК РФ). Для того чтобы комитент имел право возмещать комиссионеру не все понесенные отказом от договора убытки, а только утраченное вознаграждение и фактически понесенные расходы, он должен уведомить комиссионера о предполагаемом отказе от договора не позднее чем за 30 дней, если более продолжительный срок уведомления не предусмотрен Д.к. Однако это возможно только в Д.к., который заключен без указания срока его действия. Досрочно разрывая договор, заключенный на определенный срок, комитент обязан возмещать комиссионеру убытки в полном объеме, вне зависимости от того, предупреждался ли им комиссионер о планируемом расторжении или нет.

Комитент после отмены поручения обязан в срок, установленный договором комиссии, а если такой срок не установлен, то незамедлительно распорядиться своим находящимся в ведении комиссионера имуществом. Если комитент не выполнит эту обязанность, комиссионер вправе сдать имущество на хранение за счет комитента либо продать его по возможно более выгодной для комитента цене.

Комиссионер вправе отказаться только от такого Д.к., который заключен без указания срока его действия, при условии уведомления комитента не позднее чем за 30 дней, если более продолжительный срок не предусмотрен Д.к. Отказаться от срочного Д.к. комиссионер может только тогда, когда такое право прямо оговорено Д.к. Несмотря на заявленный отказ, комиссионер обязан в течение срока, установленного для осуществления комитентом права распорядиться предметом комиссии, принимать меры, необходимые для обеспечения сохранности имущества комитента (предмета комиссии).

Комитент, получив уведомление об отказе комиссионера исполнить поручение, должен распорядиться своим находящимся в ведении комиссионера имуществом в течение 15 дней со дня получения уведомления, если Д.к. не установлен иной срок. Если он не выполнит эту обязанность, комиссионер вправе сдать имущество на хранение за счет комитента либо продать его по возможно более выгодной цене.

*Белов В.А.*

## Договор коммерческой концессии

ДОГОВОР КОММЕРЧЕСКОЙ КОНЦЕССИИ – договор, в соответствии с которым одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю, в том числе право на фирменное наименование и (или) коммерческое обозначение правообладателя, на охраняемую коммерческую информацию, а также на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав – товарный знак, знак обслуживания и т. д. (ст. 1027 ГК РФ). Один из видов договоров, направленных на установление делового сотрудничества между предпринимательскими организациями. В зарубежной практике получил широчайшее распространение под названием договора франшизы. Имеется несколько разновидностей договора франшизы, отличающихся разной степенью взаимодействия сторон, объемом и характером оказываемых при этом услуг.

Д.к.к. предусматривает использование комплекса исключительных прав, деловой репутации и коммерческого опыта правообладателя в определяемом сторонами объеме, с указанием или без указания территории использования применительно к определенной сфере предпринимательской деятельности (продаже товаров, полученных от право-обладателя или производимых пользователем, осуществлению иной торговой деятельности, выполнению работ, оказанию услуг). Сторонами по Д.к.к. могут быть предпринимательские организации и граждане, действующие в качестве индивидуальных предпринимателей.

Д.к.к. должен быть заключен в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора. Д.к.к. регистрируется органом, осуществившим регистрацию лица, выступающего в качестве правообладателя. Если правообладатель зарегистрирован в иностранном государстве, регистрация Д.к.к. осуществляется органом, осуществившим регистрацию лица, являющегося пользователем.

Д. к.к. обязывает правообладателя оказывать пользователю постоянное техническое и консультативное содействие, включая обучение и повышение квалификации работников, контролировать качество товаров (работ, услуг), производимых пользователем на основании Д.к.к. С учетом характера и особенностей осуществляемой деятельности последний обязан:

- использовать фирменное наименование и коммерческое обозначение правообладателя указанным в договоре образом;
- обеспечить соответствие качества производимых им на основе договора товаров (работ, услуг) качеству аналогичных товаров (работ, услуг), производимых непосредственно правообладателем;
- соблюдать инструкции и указания правообладателя при осуществлении предоставленных по договору прав;
- оказывать покупателям (заказчикам) все дополнительные услуги, на которые они могли бы рассчитывать, получая товар (работу, услугу) непосредственно у правообладателя;
- не разглашать секреты производства правообладателя и другую полученную от него конфиденциальную коммерческую информацию;
- информировать покупателей (заказчиков) о том, что он использует фирменное наименование, товарный знак или иное средство индивидуализации в силу Д.к.к.

Д.к.к. может предусматривать обязательство правообладателя не предоставлять другим лицам аналогичные комплексы исключительных прав для их реализации на закрепленной за пользователем территории либо воздерживаться от собственной аналогичной деятельности на этой территории, а также иные ограничительные условия. Д.к.к. нередко предусматривает, что стороны также осуществляют куплю-продажу товаров. Поэтому они должны согласовывать эти аспекты своих взаимоотношений: минимальные объемы продаж, ассортимент товаров, цены и порядок расчетов и т. д. Для продвижения товаров, закупленных у правообладателя, пользователь может привлекать агентов, действующих на

согласованной территории.

Пользователь во взаимоотношениях с третьими лицами действует, как правило, на свой страх и риск. Он покупает и продает товары и оказывает услуги от своего имени и за свой счет, хотя и использует в своей деятельности фирменное наименование, товарный знак и другие исключительные права, принадлежащие правообладателю. Вместе с тем осуществление правообладателем контроля за надлежащим использованием его исключительных прав создает зависимость, отсутствующую в обычных договорах купли-продажи. Вознаграждение по Д.к.к. может выплачиваться в форме фиксированных разовых или периодических платежей, отчислений от выручки, наценки на оптовую цену товаров, передаваемых правообладателем для перепродажи, или в иной форме, предусмотренной договором. Правообладатель несет субсидиарную ответственность по предъявляемым к пользователю требованиям о несоответствии качества товаров (работ, услуг), реализуемых пользователем по Д.к.к. По требованиям, предъявляемым к пользователю как изготовителю товаров правообладателя, последний несет солидарную ответственность.

Д.к.к. находит применение в РФ в основном в случаях предоставления иностранными юридическими лицами прав на использование своих фирменного наименования и знака обслуживания российским организациям в сфере торговли и общественного питания. В этих отношениях Д.к. к. дополняется обязательствами пользователя о покупке принадлежащих правообладателю товаров и продаже их потребителям на указанной в договоре территории, использовании фирменного оборудования, технологий.

*Пугинский Б.И.*

## **Договор контрактации**

ДОГОВОР КОНТРАКТАЦИИ – договор, в соответствии с которым производитель обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю – лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи (ст. 535 ГК РФ).

Д.к. – разновидность договора купли-продажи, а также договора поставки (являющегося разновидностью договора купли-продажи). Поэтому помимо четырех статей ГК РФ, специально посвященных Д.к., к отношениям по Д.к. также применяются правила о договоре поставки, а в соответствующих случаях о поставке товаров для государственных нужд.

Если иное не предусмотрено Д.к., заготовитель обязан принять сельскохозяйственную продукцию у производителя по месту ее нахождения и обеспечить ее вывоз. В случае когда сельскохозяйственная продукция принимается в месте нахождения заготовителя или ином указанном им месте, он не вправе отказаться от принятия продукции, соответствующей условиям Д.к. и переданной заготовителю в обусловленный договором срок. Д.к. может быть предусмотрена обязанность заготовителя, осуществляющего переработку сельскохозяйственной продукции, возвращать производителю по его требованию отходы от такой переработки с оплатой по цене, определенной договором. Производитель обязан передать заготовителю выращенную (произведенную) сельскохозяйственную продукцию в количестве и ассортименте, предусмотренных Д.к. Производитель, не исполнивший обязательство либо ненадлежащим образом исполнивший обязательство, несет ответственность только при наличии его вины.

*Лапченков Н.В.*

## **Договор купли-продажи**

ДОГОВОР КУПЛИ-ПРОДАЖИ – гражданско-правовой договор, по которому одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне

(покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену) (п. 1 ст. 454 ГК РФ).

К отдельным видам Д.к.-п. относятся: договоры розничной купли-продажи, договор поставки товаров, договор поставки товаров для государственных нужд, договор контрактации, договор энергоснабжения, договор продажи недвижимости, договор продажи предприятия. К ним применяются общие положения о Д.к.-п., если иное не предусмотрено в самом ГК РФ.

К купле-продаже ценных бумаг и валютных ценностей положения, предусмотренные ГК РФ, применяются, если отдельным законом не установлены специальные правила их купли-продажи. Такое же правило распространяется на особенности купли и продажи товаров отдельных видов, определенных действующим законодательством. Продажа имущественных прав охватывается положениями, предусмотренными ГК РФ, если иное не вытекает из содержания или характера этих прав.

В международном торговом обороте Д.к.-п. регулируются чаще всего Венской конвенцией о международных договорах купли-продажи товаров 1980 г. Согласно ст. 1 Конвенции ее положения применяются к Д.к.-п. между сторонами, предприятия которых находятся в разных государствах:

а) когда договор заключается между контрагентами, находящимися в государствах – участниках Конвенции;

б) когда к отношениям сторон договора применимо, согласно нормам международного частного права, право государства – участника Конвенции.

В отношении договоров международной купли-продажи товаров нормы ГК РФ действуют в случае, если стороны полностью или частично исключили применение Конвенции либо когда конкретный вопрос в Конвенции прямо не разрешен и не может быть урегулирован в соответствии с ее общими принципами, а коллизионное право отсылает к гражданскому праву РФ. В зарубежных странах регулирование Д.к.-п. товаров осуществляется различными источниками. Так, для ряда стран континентальной правовой системы характерно наличие норм о Д.к.-п. одновременно в гражданских и торговых кодексах. В некоторых странах изданы специальные акты о Д.к.-п., в частности в Англии – Закон о продаже товаров 1979 г.

По праву всех стран Д.к.-п. рассматривается как двусторонний, возмездный, консенсуальный.

Предмет Д.к.-п. любого вида – товар. Товаром по Д.к.-п. выступают любые вещи, не исключенные законом из гражданского оборота.

Договор может быть заключен на куплю-продажу товара, имеющегося у продавца в момент заключения договора, а также товара, который будет создан или приобретен продавцом в будущем, если иное не установлено законом или не вытекает из характера товара. Предмет Д.к.-п. может считаться согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара.

Основная обязанность продавца по Д.к.-п., - передать покупателю товар, предусмотренный договором. Если иное не предусмотрено Д.к.-п., продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т. п.), предусмотренные действующим законодательством.

В качестве одного из условий Д.к.-п. может быть оговорен срок исполнения обязанности передать товар, а если договор не позволяет определить этот срок, то он должен быть исполнен в разумный срок (ст. 314 ГК РФ). Д.к.-п. признается заключенным с условием его исполнения к строго определенному сроку, если из договора ясно вытекает, что при нарушении срока его исполнения покупатель утрачивает интерес к договору. Продавец вправе исполнить такой договор до наступления или после истечения определенного в нем срока только с согласия покупателя.

Продавец обязан передать покупателю товар свободным от любых прав третьих лиц, за

исключением случая, когда покупатель согласился принять товар, обремененный вещными и обязательственными правами. Неисполнение продавцом этой обязанности дает покупателю право требовать уменьшения цены товара либо расторжения Д.к.-п., если не будет доказано, что покупатель знал или должен был знать о правах третьих лиц на этот товар. Указанные выше правила соответственно применяются и в том случае, когда в отношении товара к моменту его передачи покупателю имелись притязания третьих лиц, о которых продавцу было известно, если эти притязания впоследствии признаны в установленном порядке правомерными. Определенные обязанности продавца существуют и в случае изъятия товара. При изъятии товара у покупателя третьими лицами по основаниям, возникшим до исполнения Д.к.-п., продавец обязан возместить покупателю понесенные им убытки, если не докажет, что покупатель знал или должен был знать о наличии этих оснований. Соглашение сторон об освобождении продавца от ответственности в случае истребования приобретенного товара у покупателя третьими лицами или о ее ограничении недействительно.

Количество товара, подлежащего передаче покупателю, предусматривается Д.к.-п. в соответствующих единицах измерения или в денежном выражении. Условие о количестве товара может быть согласовано путем установления в договоре порядка его определения. Если Д.к.-п. не позволяет определить количество подлежащего передаче товара, договор считается незаключенным. Если продавец передал в нарушение Д.к.-п. покупателю меньшее количество товара, чем определено договором, покупатель вправе, если иное не предусмотрено договором, либо потребовать передать недостающее количество товара, либо отказаться от переданного товара и от его платы, а если товар оплачен, потребовать возврата уплаченной суммы.

Если продавец передал покупателю товар в количестве, превышающем указанное в Д.к.-п., покупатель обязан известить об этом продавца в порядке, предусмотренном п. 1 ст. 483 ГК РФ. В случае когда в разумный срок после получения сообщения покупателя продавец не распорядится соответствующей частью товара, покупатель вправе, если иное не предусмотрено договором, принять весь товар. В случае принятия покупателем товара в количестве, превышающем указанное в Д.к.-п. дополнительно принятый товар оплачивается по цене, определенной для товара, принятого в соответствии с договором, если иная цена не определена соглашением сторон.

К условиям договора относится ассортимент товаров. Под ассортиментом понимается совокупность товаров определенного наименования, различаемых по отдельным признакам с указанием количества подлежащих поставке товаров каждого признака. Если по Д.к.-п. передаче подлежат товары в определенном соотношении по видам, моделям, размерам, цветам или иным признакам (ассортимент), продавец обязан передать покупателю товары в ассортименте, согласованном сторонами. Если же ассортимент в Д.к.-п. не определен и в договоре не установлен порядок его определения, но из существа обязательства вытекает, что товары должны быть переданы покупателю в ассортименте, продавец вправе передать покупателю товары в ассортименте, исходя из потребностей покупателя, которые были известны продавцу на момент заключения договора, или отказаться от исполнения договора. Покупатель вправе отказаться от товаров в ассортименте, не соответствующем договору, а если они оплачены, потребовать возврата уплаченной суммы.

Если продавец передал покупателю наряду с товарами, ассортимент которых соответствует Д.к.-п., товары с нарушением условия об ассортименте, покупатель может по своему выбору:

- принять товары, соответствующие условию об ассортименте, и отказаться от остальных;
- отказаться от всех переданных товаров;
- потребовать заменить товары, не соответствующие условию об ассортименте, товарами в ассортименте, предусмотренном договором;
- принять все переданные товары.

При отказе от товаров, ассортимент которых не соответствует условию Д.к.-п., или предъявлении требования о замене товаров, не соответствующих условию об ассортименте, покупатель вправе также отказаться от оплаты этих товаров, а если они оплачены, потребовать возврата уплаченной суммы. Товары, не соответствующие условию Д.к.-п. об ассортименте, считаются принятыми, если покупатель в разумный срок после их получения не сообщит продавцу о своем отказе от товаров.

Если покупатель не отказался от товаров, ассортимент которых не соответствует Д.к.-п., он обязан их оплатить по цене, согласованной с продавцом. В случае когда продавцом не приняты необходимые меры по согласованию цены в разумный срок, покупатель оплачивает товары по цене, которая в момент заключения договора при сравнимых обстоятельствах обычно взималась за аналогичные товары (ст. 467. 468 ГК РФ).

Продавец обязан передать покупателю товар, качество которого соответствует Д.к.-п. При отсутствии в Д.к.-п. условий о качестве товара продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется. Если продавец при заключении договора был поставлен покупателем в известность о конкретных целях приобретения товара, продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для использования в соответствии именно с этими целями. При продаже товара по образцу и (или) по описанию продавец обязан передать покупателю товар, который соответствует образцу и (или) описанию.

Если в установленном законом порядке предусмотрены обязательные требования к качеству продаваемого товара, то продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязан передать покупателю товар, соответствующий этим требованиям. По соглашению сторон может быть передан товар, соответствующий повышенным требованиям к качеству по сравнению с обязательными требованиями, установленными в предусмотренном законом порядке. Товар, который продавец обязан передать покупателю, должен соответствовать требованиям (предусмотренным ст. 469 ГК РФ) в момент передачи покупателю, если иной момент определения соответствия товара этим требованиям не предусмотрен Д.к.-п., и в пределах разумного срока должен быть пригодным именно для тех целей, для которых товары такого рода обычно используются.

В случае когда Д.к.-п. предусмотрено предоставление гарантии качества товара, продавец обязан передать покупателю товар, который должен соответствовать требованиям, предусмотренным ст. 469 ГК РФ, в течение определенного времени, установленного договором (гарантийного срока). Гарантия качества товара распространяется и на все составляющие его части (комплектующие изделия), если иное не предусмотрено Д.к.-п. В соответствии с Законом РФ от 10 июня 1993 г. № 5154-1 "О стандартизации" на территории РФ действуют государственные стандарты (ГОСТы). Требования к качеству, закрепленные в ГОСТах, можно подразделить на обязательные и рекомендательные.

*Гарантийный срок* – еще один элемент Д.к.-п. товара. Гарантийный срок начинает течь с момента передачи товара покупателю (ст. 457 ГК РФ), если иное не предусмотрено Д.к.-п. Если покупатель лишен возможности использовать товар, в отношении которого договором установлен гарантийный срок, по обстоятельствам, зависящим от продавца, гарантийный срок не течет до устранения соответствующих обстоятельств продавцом. Если иное не предусмотрено договором, гарантийный срок продлевается на время, в течение которого товар не мог использоваться из-за обнаруженных в нем недостатков, при условии извещения продавца о недостатках товара в порядке, установленном ст. 483 ГК РФ. Если иное не предусмотрено в Д.к.-п., гарантийный срок на комплектующее изделие считается равным гарантийному сроку на основное изделие и начинается одновременно с гарантийным сроком на основное изделие. На товар (комплектующее изделие), переданный продавцом взамен товара (комплектующего изделия), в котором в течение гарантийного срока были обнаружены недостатки (ст. 476 ГК РФ), устанавливается гарантийный срок той же продолжительности, что и на замененный, если иное не предусмотрено Д.к.-п.

Законом, иными правовыми актами, обязательными требованиями государственных

стандартов или другими обязательными правилами может быть определен срок, по истечении которого товар считается непригодным для использования по назначению (срок годности). Товар, на который установлен срок годности, продавец обязан передать покупателю с таким расчетом, чтобы он мог быть использован до истечения срока годности. Срок годности товара определяется периодом времени, исчисляемым со дня его изготовления, в течение которого товар пригоден к использованию, либо датой, до наступления которой товар пригоден к использованию.

Если товар имеет недостатки и они не были оговорены продавцом, покупатель, которому передан товар ненадлежащего качества, вправе по своему выбору потребовать от продавца:

- соразмерного уменьшения покупной цены;
- безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок;
- возмещения своих расходов на устранение недостатков товара (ст. 475 ГК РФ).

В случае существенного нарушения требований к качеству товара (обнаружения неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков) покупатель вправе по своему выбору:

- отказаться от исполнения Д.к.-п. и потребовать возратить уплаченную за товар денежную сумму;
- потребовать заменить товар ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору.

Требования об устранении недостатков или о замене товара могут быть предъявлены покупателем, если иное не вытекает из характера товара или существа обязательства. В случае ненадлежащего качества части товаров, входящих в комплект, покупатель вправе действовать в соответствии со ст. 475 ГК РФ в отношении этой части товаров. Указанные в данной статье правила применяются, если ГК РФ или другим законом не установлено иное.

Продавец отвечает за недостатки товара, если покупатель докажет, что они возникли до его передачи покупателю или по причинам, возникшим до этого момента. Иное правило действует в отношении товара, на который продавцом предоставлена гарантия качества: продавец отвечает за недостатки товара, если не докажет, что они возникли после его передачи покупателю вследствие нарушения правил пользования товаром или его хранения, либо действий третьих лиц, либо непреодолимой силы. Если на товар не установлен гарантийный срок или срок годности, требования, связанные с недостатками товара, могут быть предъявлены покупателем при условии, что они были обнаружены в разумный срок, но в пределах 2 лет со дня передачи товара покупателю либо в пределах более длительного срока, когда такой срок установлен законом или Д.к.-п. Срок для выявления недостатков товара, надлежащего перевозке или отправлению по почте, исчисляется со дня доставки товара в место его назначения.

Если на товар установлен гарантийный срок (срок годности), покупатель вправе предъявить требования, связанные с недостатками товара, при их обнаружении в течение гарантийного срока (срока годности). В случаях когда предусмотренный договором гарантийный срок составляет менее 2 лет и недостатки товара обнаружены покупателем по истечении гарантийного срока, но в пределах 2 лет со дня передачи товара покупателю, продавец несет ответственность, если покупатель докажет, что недостатки товара возникли до его передачи покупателю или по причинам, возникшим до этого момента.

Продавец обязан передать покупателю товар, соответствующий условиям Д.к.-п. о комплектности (ст. 478 ГК РФ), а если таких условий в договоре нет – товар, комплектность которого определяется обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. При этом обязательство считается исполненным с момента передачи всех товаров, включенных в комплект. Если иное не предусмотрено Д.к.-п. и не вытекает из существа обязательства, продавец обязан передать покупателю все товары, входящие в

комплект, одновременно.

Продавец обязан передать покупателю товар в таре и (или) упаковке, за исключением товара, который по своему характеру этого не требует. Если Д.к.-п. не определены требования к таре и упаковке, то товар должен быть затарен и (или) упакован обычным для него способом, а при отсутствии такового – способом, обеспечивающим сохранность товаров такого рода при обычных условиях хранения и транспортировки. Если в установленном законом порядке предусмотрены обязательные требования к таре и (или) упаковке, продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязан эти требования выполнить.

Когда покупатель приобрел товар и обнаружил, что нарушены условия Д.к.-п. о количестве, ассортименте, качестве, комплектности, таре и (или) об упаковке товара, он обязан в срок, предусмотренный законом, иными правовыми актами или договором известить продавца об этом, а если такой срок не установлен – в разумный срок после того, как нарушение соответствующего условия договора должно было быть обнаружено исходя из характера и назначения товара (п. 1 ст. 483 ГК РФ). В случае невыполнения данного предписания продавец вправе отказаться полностью или частично от удовлетворения требований покупателя о передаче ему недостающего количества товара, замене товара, не соответствующего условиям Д.к.-п. о качестве или ассортименте, устранении недостатков товара, доукомплектовании товара или замене некомплектного товара комплектным, затаривании и (или) об упаковке товара либо замене ненадлежащей тары и (или) упаковки товара, если докажет, что невыполнение этого правила покупателем повлекло невозможность удовлетворить его требования или влечет для продавца несоизмеримые расходы по сравнению с теми, которые он понес бы, если бы его известили своевременно (п. 2 ст. 483 ГК РФ). Если продавец знал или должен был знать о том, что переданные покупателю товары не соответствуют условиям Д.к.-п., он не вправе ссылаться на положения, предусмотренные соответственно п. 1 и 2 ст. 483 ГК РФ.

Покупатель обязан принять переданный ему товар, за исключением случаев, когда он вправе потребовать замены товара или отказаться от исполнения Д.к.-п. При этом он обязан (если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или Д.к.-п.) совершить действия, которые в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями необходимы для обеспечения передачи и получения соответствующего товара, как-то:

- сообщить свой адрес или адрес лица, которому должен быть доставлен товар;
- направить своего представителя в место нахождения товара, если это предусмотрено договором, и т. д.

В случаях когда покупатель в нарушение закона, иных правовых актов или Д.к.-п. не принимает товар или отказывается его принять, продавец вправе потребовать от покупателя принять товар или отказаться от исполнения договора.

Одно из существенных условий Д.к.-п. товаров – цена товара. Покупатель обязан оплатить товар по цене, предусмотренной Д.к.-п., либо, если она договором не предусмотрена и не может быть определена исходя из его условий – по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, а также совершить за свой счет действия, которые необходимы для осуществления платежа. Когда цена установлена в зависимости от веса товара, она определяется по весу нетто, если иное не предусмотрено Д.к.-п.

Если Д.к.-п. предусматривает, что цена товара подлежит изменению в зависимости от показателей, обуславливающих цену товара (себестоимость, затраты и т. п.), но при этом не определен способ пересмотра цены, она определяется исходя из соотношения этих показателей на момент заключения договора и на момент передачи товара. При просрочке продавцом исполнения обязанности передать товар цена определяется исходя из соотношения этих показателей на момент заключения договора и на момент передачи товара (см. также *Цена*).

Покупатель обязан оплатить товар непосредственно до или после передачи ему товара. Иное может быть предусмотрено нормативно-правовыми актами. Если Д.к.-п. не регулирует



рассрочку оплаты товара, покупатель обязан уплатить продавцу цену переданного товара полностью. Когда покупатель своевременно не оплачивает переданный в соответствии с Д.к.-п. товар, продавец вправе потребовать оплаты товара и уплаты процентов. Если покупатель в нарушение Д.к.-п. отказывается принять и оплатить товар, продавец вправе по своему выбору потребовать оплаты товара либо отказаться от исполнения договора. В случаях когда продавец в соответствии с Д.к.-п. обязан передать покупателю не только товары, которые не оплачены, но и другие товары, продавец вправе приостановить их передачу до полной оплаты всех ранее переданных товаров, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором. ГК РФ отдельно регулирует случаи оплаты товара, проданного в кредит (ст. 488), и оплаты товара в рассрочку (ст. 489).

Д.к.-п. может быть предусмотрена обязанность продавца или покупателя страховать товар. В случае когда обязанная сторона не осуществляет страхование, другая сторона вправе застраховать товар и потребовать от обязанной стороны возмещения расходов (либо отказаться от исполнения договора).

В случаях когда в Д.к.-п. предусмотрено, что право собственности на переданный покупателю товар сохраняется за продавцом до оплаты товара или наступления иных обстоятельств, покупатель не вправе до перехода к нему права собственности отчуждать товар или распоряжаться им иным образом, если иное не предусмотрено законом или договором либо не вытекает из назначения и свойств товара (ст. 491 ГК РФ). В случаях когда в срок, предусмотренный договором, переданный товар не будет оплачен или не наступят иные обстоятельства, при которых право собственности переходит к покупателю, продавец вправе потребовать от покупателя возвратить ему товар, если иное не предусмотрено договором.

*Додонов В.Н., Сальникова Е.В.*

## **Договор личного страхования**

ДОГОВОР ЛИЧНОГО СТРАХОВАНИЯ – гражданско-правовой договор, по которому страховщик взамен уплаченной страхователем суммы обязуется выплатить единовременно или выплачивать периодически обусловленную договором страховую сумму (страховое обеспечение) в случае причинения вреда жизни или здоровью страхователя или застрахованного лица, достижения им определенного возраста или наступления в его жизни иного предусмотренного договором события (п. 1 ст. 934 ГК РФ).

В РФ Д.л.с. – одна из основных форм страховых правоотношений. Д.л.с. является публичным договором. Его публичный характер связан с тем, что подавляющее большинство Д.л.с. – стандартные и заключаются со множеством страхователей, равноправие которых должно быть надежно обеспечено. Д.л.с. (в отличие от страхования имущественного) характеризуется следующими особенностями:

а) наличие специфических личных интересов застрахованного лица (например, интереса в получении выплаты определенной денежной суммы при смерти или повреждении здоровья, при достижении известного возраста и т. п.);

б) особый характер некоторых рисков, на случай которых заключаются Д.л.с. (дожитие до определенного возраста, которое лишено свойства причинения вреда интересам застрахованного лица и др.);

в) появление особой фигуры застрахованного лица, которое может не совпадать ни со страхователем, ни с выгодоприобретателем;

г) выплата страховой суммы производится в форме страхового обеспечения, которое определяется сторонами договора по их усмотрению;

д) страховая выплата может осуществляться частями в течение длительного времени;

е) только Д.л.с. может иметь накопительный характер.

*Мионов И.В.*

## **Договор мены**

ДОГОВОР МЕНЫ – гражданско-правовой договор, по которому каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороне один товар в обмен на другой.

Д.м. является консенсуальным, возмездным и взаимным.

К Д.м. применяются соответственно правила ГК РФ о договоре купли-продажи, если это не противоречит правилам ГК РФ о Д.м. и существу мены. При этом каждая из сторон признается продавцом товара, который она обязуется передать, и покупателем товара, который она обязуется принять в обмен.

Субъектами Д.м. могут быть граждане и юридические лица. Выступление государства в гражданско-правовом Д.м. обычно не допускается, поскольку натуральный обмен противоречит основным принципам бюджетного устройства страны.

Единственным существенным условием Д.м. является условие о предмете. Поскольку ГК РФ не устанавливает на сей счет никаких ограничений, предметом Д.м. могут быть не только любые вещи, не изъятые из гражданского оборота, но также и имущественные права.

Цена Д.м. – это стоимость каждого из встречных предоставлений. Если из Д.м. не вытекает иное, товары, подлежащие обмену, предполагаются равноценными, а расходы на их передачу и принятие осуществляются в каждом случае той стороной, которая несет соответствующие обязанности. В случае когда по Д.м. обмениваемые товары признаются неравноценными, сторона, передающая товар, цена которого ниже, должна оплатить разницу в ценах непосредственно до или после исполнения ее обязанности передать товар, если иной порядок оплаты не предусмотрен договором. Если законом или Д.м. не предусмотрено иное, право собственности на обмениваемые товары переходит к сторонам, выступающим по Д.м. в качестве покупателей, одновременно после исполнения обязательств передать соответствующие товары обеими сторонами. В международном торговом обороте Д.м. обычно именуется бартерной сделкой.

## **Договор найма жилого помещения**

ДОГОВОР НАЙМА ЖИЛОГО ПОМЕЩЕНИЯ – гражданско-правовой договор, по которому одна сторона – собственник жилого помещения или управомоченное им лицо (наймодатель) – обязуется предоставить другой стороне (нанимателю) жилое помещение за плату во владение и пользование для проживания в нем. Юридическим лицам жилое помещение может быть предоставлено во владение и (или) пользование на основе договора аренды или иного договора. При этом юридическое лицо может использовать жилое помещение только для проживания граждан. В государственном и муниципальном жилищном фонде социального использования жилые помещения предоставляются гражданам по договору социального найма жилого помещения. Проживающие по такому договору наниматель и члены его семьи пользуются всеми правами и несут все обязанности по Д. н. ж. п. В случае смерти нанимателя или его выбытия из жилого помещения договор заключается с одним из членов семьи, проживающих в жилом помещении. Договор социального найма жилого помещения заключается по основаниям, на условиях и в порядке, предусмотренных жилищным законодательством.

Объектом Д.н.ж.п. может быть изолированное жилое помещение, пригодное для постоянного проживания (квартира, жилой дом, часть квартиры или жилого дома). Пригодность его для проживания определяется в порядке, предусмотренном жилищным законодательством. Д.н.ж.п. заключается в письменной форме на срок, не превышающий 5 лет. Если в договоре срок не определен, он считается заключенным на 5 лет. По истечении срока Д.н.ж.п. наниматель имеет преимущественное право заключить его на новый срок. Переход права собственности на занимаемое по договору найма жилое помещение не влечет расторжения или изменения Д.н.ж.п. При этом новый собственник становится наймодателем на условиях ранее заключенного договора найма. Нанимателем по Д.н.ж.п. может быть

только граждан. В договоре должны быть указаны граждане, постоянно проживающие в жилом помещении вместе с нанимателем. Все они имеют равные с нанимателем права по пользованию жилым помещением. Отношения между ними определяются законом. Наниматель несет ответственность перед наймодателем за действия граждан, постоянно проживающих совместно с ним, если эти действия нарушают условия Д.н.ж.п.

Размер платы за жилое помещение устанавливается по соглашению сторон в Д.н.ж.п. Когда в законе определен максимальный размер платы за жилое помещение, установленная в договоре плата не должна превышать этот размер. Одностороннее изменение оплаты не допускается, за исключением случаев, предусмотренных законом или договором.

Наниматель жилого помещения вправе с согласия других граждан, постоянно проживающих с ним, в любое время расторгнуть Д.н.ж.п. с письменным предупреждением наймодателя за 3 месяца. Д.н.ж.п. может быть расторгнут в судебном порядке по требованию наймодателя в случаях:

– невнесения нанимателем платы за жилое помещение за 6 месяцев, если договором не установлен более длительный срок, а при краткосрочном найме – в случае невнесения платы более 2 раз по истечении установленного договором срока платежа;

– разрушения или порчи жилого помещения нанимателем или другими гражданами, за действия которых он отвечает.

По Д.н.ж.п. наниматель с согласия наймодателя может передать на срок часть или все нанятое им помещение поднанимателю. Поднаниматель не приобретает самостоятельного права пользования жилым помещением. Ответственным перед наймодателем по Д.н.ж.п. остается наниматель. Договор поднайма жилого помещения может быть заключен при условии соблюдения требований законодательства о норме жилой площади на одного человека.

## **Договор нормативного содержания**

ДОГОВОР НОРМАТИВНОГО СОДЕРЖАНИЯ – соглашение двух или более субъектов, в котором содержатся нормы, регулирующие их взаимоотношения. Является одним из источников права. Примером такого соглашения может служить Федеративный договор, заключенный между субъектами РФ. Д.н.с. характеризуется тем, что его участники добровольно вступают в него и возлагают на себя обязанности, вытекающие из его содержания.

## **Договор о морской перевозке груза**

ДОГОВОР О МОРСКОЙ ПЕРЕВОЗКЕ ГРУЗА – договор, по которому перевозчик или фрахтовщик обязуется перевезти вверенный ему отправителем груз в порт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель или фрахтователь обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату (фрахт).

Основные положения о правовом регулировании данного договора содержатся в КТМ. Соглашения сторон, не соответствующие правилам КТМ, недействительны.

Предметом Д. о м.п.г. является оказание услуг по перевозке – перемещению груза из одного морского порта (порта отправления) в другой (порт назначения). Кроме того, предметом некоторых Д. о м.п.г. может быть предоставление внаем (аренду) для размещения перевозимого груза всего судна, части его или определенных судовых помещений. Такой договор называется договором фрахтования, или чартером. По договору фрахтования одна сторона (фрахтовщик) обязуется предоставить другой стороне (фрахтователю) за плату всю или часть вместимости одного или нескольких транспортных средств на один или несколько рейсов для перевозки грузов, пассажиров и багажа.

Сторонами Д. о м.п.г. могут быть как грузоотправитель и перевозчик – лицо, перевозящее груз, так и грузоотправитель и фрахтовщик – лицо, сдающее в аренду судно или

его части и связанное договорными отношениями с перевозчиком. В последнем случае грузоотправитель, снимающий судно или его часть, именуется фрахтователем. Обычно перевозчики работают с фрахтователями, а уже последние заключают договоры перевозки непосредственно с отправителями грузов.

Перевозчиком и фрахтователем всегда выступают специализированные организации.

Участником Д. о м.п.г. (но не его стороной) является также грузополучатель. В случае если грузополучатель не совпадает в одном лице с грузоотправителем, к такому Д. о м.п.г. применяются правила о договорах в пользу третьего лица.

Наличие и содержание Д. о м.п.г. могут быть доказываемы чартером, коносаментом или другими письменными доказательствами. Чартер должен содержать наименование сторон, размер фрахта, обозначение судна и груза, места погрузки, а также места назначения или направления судна. Чартер подписывается фрахтовщиком и фрахтователем либо их представителями.

Существенными условиями Д. о м.п.г. являются:

- а) условие о предмете договора – откуда и куда должен быть доставлен груз;
- б) условие о предмете перевозки – что должно быть доставлено;
- в) условие о судне, а при договоре фрахтования – о помещениях судна, в которых должна осуществляться перевозка;
- г) условие о лице, которому надлежит выдать груз в порту назначения (получателе груза).

Д. о м.п.г. заключается по инициативе грузоотправителя. действия которого выражаются в доставке груза в порт и представлении перевозчику всех документов. касающихся груза согласно портовым, таможенным, санитарным или иным административным правилам, и который отвечает перед перевозчиком за убытки, происшедшие вследствие несвоевременной передачи, неправильности или неполноты этих документов. Перевозчик принимает груз и выдает грузоотправителю коносамент.

Д. о м.п.г. является, таким образом, договором реальным и считается заключенным с момента принятия груза к перевозке. Груз считается принятым с момента выдачи грузоотправителю коносамента.

До заключения Д. о м.п.г. отправитель и перевозчик могут достигнуть соглашения о:

- а) сроке, в течение которого груз должен быть погружен на судно (сталийном времени);
- б) времени ожидания (контрсталийном времени);
- в) размере платы, взимаемой за контрсталийное время (демередже);
- г) размере вознаграждения за окончание погрузки груза до истечения сталийного времени (диспач).

При отсутствии таких соглашений применяются сроки и размеры, обычно принятые в порту погрузки. В случае отсутствия норм об обычных размерах указанных ставок размер платы за простой определяется расходами по содержанию судна и экипажа, а вознаграждение за досрочное окончание погрузки исчисляется в половинном размере платы за простой.

К правам перевозчика относятся:

а) право отказаться от приема к перевозке груза, который нуждается в специальной таре и упаковке для предохранения от утраты, недостачи и повреждения, но, тем не менее, предъявлен к перевозке без такой тары, в таре неисправной или поврежденной;

б) право перегрузить груз на иное, чем назначенное в договоре, судно, если перегрузка является следствием технической необходимости, возникшей после начала погрузки, или происходит с согласия грузоотправителя;

в) право разместить груз на палубе по собственному усмотрению, если только речь не идет о чартере с условием предоставления определенных помещений судна;

г) право по истечении контрсталийного времени отправить судно в плавание, если даже весь условленный груз не погружен на судно по причинам, не зависящим от перевозчика. При этом он сохраняет право на получение полного фрахта;

д) право выгрузить, уничтожить или обезвредить опасный или ставший опасным груз, при приемке которого перевозчик не мог путем наружного осмотра удостовериться в его свойствах, с сохранением права на полную стоимость фрахта;

е) право выдать груз в порту назначения лицу, легитимированному коносаментом;

ж) право продать груз, невостребованный в течение 2 месяцев по прибытии в порт назначения, а скоропортящийся груз – в любое время;

з) право требования уплаты провозных платежей (фрахта).

Грузоотправитель вправе требовать:

а) предоставления для перевозки судна, приведенного в мореходное состояние, с трюмами и другими помещениями, в которых перевозится груз, в состоянии, обеспечивающее надлежащий прием, перевозку и сохранность груза;

б) обратной выдачи груза в месте отправления до отхода судна, выдачи груза в промежуточном порту или не тому лицу, которое указано в коносаменте, при условии предъявления всех выданных отправителю экземпляров коносамента или предоставления соответствующего обеспечения и с соблюдением правил КТМ об отказе от договора;

в) приема груза, доставленного до окончания стальной или контрстальной времени, если стороны условились о таком, хотя бы принятие и укладка груза могли задержать судно более установленного срока, при условии, что для перевозки этого груза предоставлено все судно и при возмещении убытков за каждый день сверх контрстальной времени;

г) выхода судна в плавание, хотя бы не весь груз был погружен – в случае, если отправителю предоставлено для перевозки все судно;

д) доставки груза в порт назначения в обычно принятые сроки и выдачи его уполномоченному коносаменту лицу.

КТМ уделяет большое внимание вопросу об ответственности перевозчика за нарушение Д. о м.п.г. По общему правилу перевозчик отвечает за утрату, недостачу и повреждение принятого к перевозке груза, если не докажет, что утрата, недостача или повреждение произошли не по его вине, в частности вследствие:

а) непреодолимой силы;

б) опасностей и случайностей на море и в других судоходных водах;

в) спасания человеческих жизней, судов и грузов;

г) пожара, возникшего не по вине перевозчика;

д) действий или распоряжений властей (задержание, арест, карантин и т. д.);

е) военных действий и народных волнений;

ж) действий или упущений отправителя или получателя;

з) скрытых недостатков груза, его свойств или естественной убыли;

и) незаметных по наружному виду недостатков тары и упаковки груза или сплотки леса в плоту;

к) недостаточности или неясности марок;

л) забастовок или иных обстоятельств, вызвавших приостановление или ограничение работы полностью или частично.

Данные правила применяются с момента принятия груза к перевозке до момента его выдачи.

Д. о м.п.г. прекращается вне зависимости от воли сторон и без обязанности одной стороны возместить другой вызванные этим убытки, если после заключения договора и до отхода судна из места погрузки вследствие обстоятельств, не зависящих от сторон:

а) судно погибнет или будет насильственно захвачено;

б) судно будет признано негодным к плаванию;

в) погибнет груз, индивидуально определенный;

г) погибнет груз, определяемый родовыми признаками, после сдачи его для погрузки, а отправитель не успеет сдать другой груз вместо погибшего.

Договор прекращается вследствие указанных обстоятельств и во время рейса, причем

перевозчику причитается фрахт пропорционально фактически пройденному расстоянию, исходя из количества спасенного и сданного груза.

Каждая из сторон вправе отказаться от Д. о м.п.г. без возмещения другой стороне убытков в следующих возникших до отхода судна из места погрузки случаях:

- а) военных или иных действий, могущих угрожать опасностью захвата судна или груза;
- б) блокады места отправления или места назначения груза;
- в) задержания судна по распоряжению властей по причинам, не зависящим от той или другой стороны по договору;
- г) привлечения судна для специальных надобностей государства;
- д) запрещения органами власти вывоза из места отправления или ввоза в место назначения груза, который предназначен к перевозке. То же право принадлежит любой из сторон договора, если любое из перечисленных обстоятельств произошло во время рейса.

**Лит.:**

- Маковский А.Л.* Правовое регулирование морских перевозок грузов. М., 1961;  
*Самойлович П.Л.* Договор морской перевозки по советскому праву. М., 1952;  
*Бойцов Ф.С., Иванов Г.Г., Маковский А.Л.* Морское право: Учебник. Изд. 2-е. М., 1985;  
*Ермаков В.В.* Морское право: Учебник для морских академий. М., 1994;  
*Жудро А.К., Джавад Ю.Х.* Морское право. М., 1974;  
*Кейлин А.Д.* Советское морское право. М., 1954;  
*Федоров А.Ф.* Морское право. Одесса, 1913;  
Типовые чартера для фрагтования морских судов и комментариев к ним/Под ред. *Б.В. Амброжис*. М.-Л., 1936.  
*Ануфриева Л.П.*

## **Договор о совместной деятельности**

см. *Договор простого товарищества.*

## **Договор о счете депо**

см. *Депозитарный договор.*

## **Договор об организации перевозок грузов**

ДОГОВОР ОБ ОРГАНИЗАЦИИ ПЕРЕВОЗОК ГРУЗОВ – договор, по которому перевозчик обязуется в установленные сроки принимать, а грузовладелец – предъявлять к перевозке грузы в обусловленном объеме. Заключается между перевозчиком и грузовладельцем при необходимости осуществления систематических перевозок грузов. Применение таких договоров и их роль на отдельных видах транспорта различаются, но их заключение преследует одну цель: согласовать такие взаимоотношения сторон, которые, учитывая специфику отдельных видов транспорта, не урегулированы должным образом соответствующими актами, а также способствовать выполнению перевозочного процесса на определенный период. Благодаря этому договору обеспечивается четкая координация деятельности всех участников транспортного процесса – грузоотправителя, перевозчика, грузополучателя. В договоре определяются объемы, сроки и другие условия предоставления транспортных средств и предъявления грузов для перевозки, порядок расчетов, а также иные условия организации перевозок. Данные договоры получили распространение еще в начале 1930-х гг. и стали широко применяться на речном, морском и автомобильном транспорте (годовые, навигационные договоры). Никаких конкретных обязанностей по совершению отдельной перевозки заключение такого договора само по себе не порождает. ГК РФ рекомендует участникам перевозочного процесса (перевозчику и грузоотправителю) заключать подобные договоры. Стороны сами определяют (в зависимости от объема перевозок грузов), на какой срок они будут их заключать.

*Егизаров В.А.*

## **Договор перевозки грузов**

ДОГОВОР ПЕРЕВОЗКИ ГРУЗОВ – договор, по которому транспортная организация (перевозчик) обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату (п. 1 ст. 785 ГК РФ). Д.п.г. – возмездный договор, основная форма регулирования взаимоотношений перевозчика и клиентуры.

При заключении и исполнении Д.п.г. все его стороны имеют одну цель (она и характеризует предмет Д.п.г.) и выражают совпадающее и направленное на достижение этой цели волеизъявление – доставить принятый к перевозке груз в установленное место и выдать (получить его) управомоченному лицу.

Заключение Д.п.г. можно разделить на две части. Первая – заключение договора между грузоотправителем и перевозчиком, в котором грузоотправитель сдает в надлежащем порядке груз, а перевозчик, принимая его, обязуется доставить его по назначению. Вторая часть – это подключение к договору грузополучателя. В большинстве случаев этим моментом является поступление в его адрес грузовой квитанции (коносамент), что, как правило, происходит задолго до прибытия самого груза. С момента получения такой квитанции у грузополучателя возникают не только права, но и обязанности (принять груз в установленном порядке, уплатить провозные платежи и т. д.). Однако возможны случаи, когда грузовая квитанция (либо коносамент) по тем или иным причинам не получена.

Тем не менее согласно ст. 37 ТУЖД и ст. 92 УВВТ СССР грузоотправитель (грузополучатель) вправе и в этом случае осуществить переадресовку груза (в указанных статьях ничего не говорится о необходимости иметь в этот момент грузовую квитанцию). В соответствии со ст. 102 УВВТ предусмотрена обязанность грузополучателя дать в установленные сроки указание перевозчику о том, как поступить с грузом, задержанным в пути в связи с помехой в виде длительного препятствия к движению. Поэтому грузополучатель является стороной в Д.п.г. и без наличия грузовой квитанции.

По своей правовой природе Д.п.г. является трехсторонним договором, в котором все его участники имеют определенные права и обязанности.

### **Лит.:**

*Петров И.Н.* Повысить ответственность перевозчика за сохранность груза. М. 1974;

*Тарасов М.А.* Договор перевозки. Изд. Ростовского университета. 1965;

*Масевич М.Г.* Договор поставки и его роль в укреплении хозрасчета. Алма-Ата, 1964; М. 1957;

*Яичков К.К.* Договор перевозки грузов по советскому праву. М., 1958;

*Смирнов В.Т.* Советское гражданское право. Т. 2. Л., 1971. С. 222;

*Александров-Дольник М.К.* Содержание договора грузовой перевозки//Совгосправо, 1954, № 4.

*Егизаров В.А.*

## **Договор перевозки пассажира**

ДОГОВОР ПЕРЕВОЗКИ ПАССАЖИРА – договор, по которому перевозчик обязуется перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа – также доставить багаж в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу; пассажир обязуется уплатить установленную плату за проезд, а при сдаче багажа – и за провоз багажа (п. 1 ст. 786 ГК РФ). Д.п.п. – возмездный договор между перевозчиком и пассажиром. Пассажиром считается лицо, перевозимое на транспорте, которое не входит в состав служебного персонала (экипажа) данного транспортного средства и имеет проездной билет.

Правом заключения договора на проезд в качестве пассажира за установленную плату

пользуется любое лицо.

Гражданину может быть отказано в перевозке только в случаях, когда:

- а) на транспортном средстве не окажется свободных мест;
- б) перевозка пассажиров приостановлена по распоряжению правительства или в иных случаях, предусмотренных законодательством РФ;
- в) пассажир находится в нетрезвом состоянии, которое может угрожать безопасности других пассажиров;
- г) пассажир не подчиняется правилам, действующим на соответствующем виде транспорта.

В транспортных уставах, кодексах, а также в изданных на каждом виде транспорта Правилах перевозки пассажиров определяются их права, причем допускается возможность увеличения объема этих прав в процессе исполнения обязательства по перевозке. Пассажир имеет право:

- а) получить место в соответствии с приобретенным билетом;
- б) провезти с собой бесплатно одного ребенка в возрасте до 5 лет, если ребенок не занимает отдельного места;
- в) провезти бесплатно вещи (ручную кладь) в пределах норм, установленных специальными правилами;
- г) сдать вещи для перевозки багажом за плату по тарифу.

Документом, оформляющим Д.п.п., является проездной билет. Билет удостоверяет наличие договора и внесение пассажиром проездной платы. В проездном билете перечислены все основные условия договора перевозки пассажира: цена, время отправления, срок годности и т.п. Билеты на всех видах транспорта, кроме воздушного и железнодорожного, выдаются без указания имени пассажира. Билет не является ценной бумагой.

Одна из важных гарантий прав пассажира – предоставляемая ему возможность отказаться от поездки, т. е. от исполнения заключенного договора. При заблаговременной сдаче проездных документов перевозчику пассажир получает стоимость билета. Это условие действует на всех видах транспорта. Считая договор расторгнутым по инициативе пассажира, транспортные организации удерживают при этом (в зависимости от момента расторжения договора) определенную сумму. Цель удержания – не возместить потери, а взыскать заранее объявленную штрафную неустойку за односторонний отказ от исполнения договора.

Утерянные пассажиром проездные документы не возобновляются, и стоимость их не возвращается. Пассажир, утерявший билет, освобождается от уплаты штрафа, если факт утери билета будет доказан, но на дальнейший путь он обязан приобрести новый билет, т. е. заключить новый Д.п.п. Если пассажиром представлены доказательства заключения договора на проезд на точно определенном месте в данном подвижном составе, то у перевозчика нет достаточных оснований требовать заключения нового Д.п.п.

Билет выдается на определенный маршрут и с определенным сроком действия. В поездах дальнего следования, на речных судах при дальности переезда свыше 500 км и на морских судах при дальности переезда более 200 миль пассажиру разрешается сделать одну остановку с предельным сроком на 10 суток, а на железнодорожном транспорте, кроме того, можно один раз изменить маршрут, указанный в билете, не меняя станцию назначения. При этом плацкарта теряет свою действительность и стоимость ее пассажиру не возвращается. Доплата за «скорость», «купейность» и «мягкость» сохраняет свое действие наравне с билетом. На воздушном транспорте остановки в пути нужно оговорить при заключении договора.

Статьей 795 ГК РФ установлена ответственность перевозчика за задержку отправления транспортного средства или опоздание его прибытия в пункт назначения (за исключением перевозок в городском и пригородном сообщении). Перевозчик уплачивает пассажиру штраф в размере, установленном соответствующим транспортным уставом или кодексом,



если не докажет, что задержка или опоздание имели место вследствие непреодолимой силы, устранения неисправности транспортных средств, угрожающей жизни и здоровью пассажиров, или иных обстоятельств, не зависящих от него. В случае отказа пассажира от договора из-за задержки транспортного средства перевозчик обязан возратить ему провозную плату. Если во время перевозки пассажиру причинены увечье или смерть, перевозчик несет ответственность по общим правилам (ст. 800 ГК РФ), если законом или Д.п.п. не предусмотрена его повышенная ответственность.

*Егуазаров В.А.*

## **Договор подряда**

ДОГОВОР ПОДРЯДА – гражданско-правовой договор, по которому одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его (ст. 702 ГК РФ). В отличие от ГК РСФСР в этой статье нет упоминания о том, что подрядные работы выполняются из материалов и за риск подрядчика, однако эти условия можно найти в последующих статьях ГК РФ. Нововведением является использование в правилах о Д.п. некоторых норм??? – продажи (например, в отношении качества работ в ст. 721 ГК РФ). Важный момент – исключение из числа разновидностей Д.п. договоров на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ, которые переведены в разряд совершенно самостоятельного типа договоров.

По своей юридической природе Д.п. относится к числу возмездных, взаимных, консенсуальных. В качестве отдельных видов ГК РФ предусматривает бытовой подряд (ст. 730–739), строительный подряд (ст. 740–757), подряд на выполнение проектных и изыскательских работ (ст. 758–762). Специальные положения предусмотрены также в отношении подрядных работ для государственных нужд (ст. 763–768).

Законодательное признание индивидуального предпринимательства, в том числе с использованием наемного труда, исключило прежние ограничения на возможность выступления граждан в качестве подрядчиков. Что касается юридических лиц, то они связаны лишь рамками уставной(специальной)правоспособности. Следовательно, как граждане, так и организации могут быть любыми сторонами Д.п.

Предметом Д.п. согласно ГК РФ (ст. 702 и др.) являются материальный (овеществленный) и индивидуально определенный результат работы подрядчика.

Форма Д.п. должна соответствовать общим правилам о форме сделок. Наиболее распространена простая письменная форма.

Цена Д.п. определяется стоимостью выполняемых подрядчиком работ. Как правило, она выражается в денежной сумме (хотя не исключены случаи натуральной оплаты услуг подрядчика, например, в сельскохозяйственном производстве). Цена в Д.п. включает компенсацию издержек подрядчика и причитающееся ему вознаграждение. Цена работы может быть определена путем составления сметы. В случае когда работа выполняется по смете, составленной подрядчиком, она становится частью Д.п. с момента подтверждения ее заказчиком. Цена работы (смета) может быть приблизительной или твердой. При отсутствии других указаний в Д.п. цена работы считается твердой.

Если возникла необходимость в проведении дополнительных работ и по этой причине – в существенном превышении определенной (приблизительно) цены работы, подрядчик обязан своевременно предупредить об этом заказчика. Заказчик, не согласившийся на превышение указанной в Д.п. цены работы, вправе отказаться от договора. В этом случае подрядчик может требовать от заказчика оплаты выполненной части работы. Подрядчик, своевременно не предупредивший заказчика о необходимости превышения указанной в договоре цены, обязан выполнить договор, сохраняя право на оплату работы по цене, определенной в договоре.

В Д.п. указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По

согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки). Если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не предусмотрено договором, подрядчик несет ответственность за нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков.

Права и обязанности сторон в Д.п. носят взаимный характер. Подрядчик обязан:

а) за свой риск выполнить определенную работу по заданию заказчика из его или своих материалов. При этом работа должна быть выполнена доброкачественно, соответствовать ГОСТам, ТУ или иной нормативно-технической документации, а при ее отсутствии – обычно предъявляемым требованиям;

б) своевременно предупредить заказчика о непригодности или недоброкачественности предоставленного им материала;

в) информировать заказчика о любых иных, не зависящих от подрядчика обстоятельствах, грозящих годности или прочности выполняемой им работы;

г) принять все меры к обеспечению сохранности вверенного ему заказчиком имущества (согласно ст. 714 ГК РФ он несет ответственность за всякое упущение, повлекшее за собой его утрату или повреждение);

д) передать заказчику информацию, касающуюся эксплуатации или иного использования предмета Д.п.

Заказчик обязан:

а) оплатить Д.п. по сдаче всей работы подрядчиком (законом или договором может быть предусмотрен и иной порядок выплаты вознаграждения);

б) принять работу в сроки и в порядке, которые предусмотрены договором. Санкцией за неисполнение этой обязанности является переход риска случайной гибели результата работы на заказчика с момента передачи результата работы;

в) в ходе принятия выполненной работы осмотреть ее и при обнаружении явных отступлений от условий договора, ухудшивших работу, или иных недостатков немедленно заявить об этом подрядчику. При невыполнении этого правила заказчик теряет возможность в дальнейшем ссылаться на недостатки работы, которые могли быть установлены при обычном способе ее приемки. Заказчик, обнаруживший после приемки работы отступления в ней от Д.п. или иные недостатки, которые не могли быть обнаружены при обычном способе приемки (скрытые недостатки), обязан известить подрядчика об этом в разумный срок по их обнаружении;

г) оказывать содействие подрядчику в выполнении работы на условиях, предусмотренных договором.

Обе стороны обязаны сохранять коммерческую тайну, ставшую известной им при выполнении Д.п.

При выполнении работы заказчик вправе, не вмешиваясь в хозяйственную самостоятельность подрядчика, контролировать выполнение работ, давать указания о способе их выполнения, конкретизировать требования к результату выполняемой работы, не изменяя существа задания. Это право предоставлено заказчику с целью своевременно выявить отступления подрядчика от условий договора, сроков выполнения работы и устранить эти нарушения. Если в ходе выполнения работы заказчику станет очевидно, что работа не будет выполнена надлежащим образом, он вправе вмешаться, установив подрядчику разумный срок для устранения недостатков. Если же подрядчик не исправит недостатки к установленному сроку, заказчик может отказаться от договора либо поручить исправление работ другому лицу за счет подрядчика, а сверх того потребовать возмещения убытков.

Подрядчик вправе приостановить исполнение договора при невыполнении заказчиком своих обязанностей.

Если иное не предусмотрено договором, подрядчик самостоятельно определяет способы реализации задания заказчика. Работа выполняется иждивением подрядчика – из его материалов, его силами и средствами. Подрядчик несет ответственность за ненадлежащее

качество предоставленных им материалов и оборудования, а также за предоставление материалов и оборудования, обремененных правами третьих лиц. Если из закона или Д.п. не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае он выступает в роли генерального подрядчика. С согласия генерального подрядчика заказчик вправе заключить договоры на выполнение отдельных работ с другими лицами.

В этом случае указанные лица несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение работы непосредственно перед заказчиком. Если иное не предусмотрено Д.п., заказчик может в любое время до сдачи ему результата работы отказаться от исполнения договора, уплатив подрядчику часть установленной цены пропорционально части работы, выполненной до получения извещения об отказе заказчика от исполнения договора. Заказчик также обязан возместить подрядчику убытки, причиненные прекращением Д.п., в пределах разницы между ценой всей работы и выплаченной суммой.

При случайной гибели предмета подряда либо невозможности окончания работы, возникшей не по вине сторон, подрядчик не вправе требовать вознаграждения за выполненную им работу. Риск подрядчика распространяется именно на получение вознаграждения, поскольку риск случайной гибели или порчи материала несет сторона, предоставившая материал. Подрядчик, однако, вправе требовать выплаты вознаграждения, если гибель предмета подряда или невозможность окончания работы произошли по обстоятельствам, зависящим от заказчика: вследствие предоставления недоброкачественного материала, выполнения его неверных указаний о способе работы, просрочки в принятии выполненной работы.

Невыполнение заказчиком возложенных на него по договору обязанностей влечет, как правило, лишь выплату подрядчику вознаграждения в полном объеме.

Если подрядчик ненадлежащим образом выполнил работу, отступив от условий договора, либо допустил иные недостатки в работе, заказчику предоставлено право выбрать один из следующих вариантов поведения:

- а) потребовать безвозмездного исправления недостатков в работе в разумный срок;
- б) потребовать соразмерного уменьшения установленной за работу цены;

в) потребовать возмещения понесенных заказчиком необходимых расходов по исправлению своими средствами недостатков работы при условии, что такое право заказчика предусмотрено договором. Эти правила применяются в тех случаях, когда имеющиеся в работе недостатки могут быть исправлены либо носят незначительный характер. Если же отступления от условий договора и допущенные недостатки существенны, заказчик вправе расторгнуть договор и потребовать возмещения убытков.

Подрядчик вправе вместо устранения недостатков безвозмездно выполнить работу заново, возместив заказчику убытки за просрочку. Заказчик в этом случае обязан вернуть ранее полученный результат работы подрядчику. Если работа выполняется впервые либо заказчик потребовал выполнить работу по новой технологии, подрядчик вправе предложить заказчику снять с него риск возможных недостатков результата работы.

В странах континентальной правовой системы подряд рассматривается как самостоятельный вид договора, определяемый установленными в законе признаками. В англо-американской системе права подрядные отношения традиционно считаются одним из видов договора личного найма, но при этом существенной особенностью его признается известная самостоятельность исполнителя работы, который в связи с этим именуется независимым контрагентом.

Лит.:

Гражданское право: Учебник. Часть II. М., 1997;

Гражданское право в 2-х т. Т.2: Учебник. М., 1993.

*Додонов В.Н.*

## Договор пожизненного содержания с иждивением

ДОГОВОР ПОЖИЗНЕННОГО СОДЕРЖАНИЯ С ИЖДИВЕНИЕМ – гражданско-правовой Договор, по которому получатель ренты – гражданин передает принадлежащий ему жилой дом, квартиру, земельный участок или иную недвижимость в собственность плательщика ренты, который обязуется осуществлять пожизненное содержание с иждивением гражданина и (или) указанного им третьего лица (лиц). К договору применяются правила о пожизненной ренте, если иное не предусмотрено действующим законодательством.

Предметом договора может быть только недвижимость. Объем рентных платежей должен быть таким, чтобы обеспечивать все необходимые потребности иждивенца (жилье, питание, одежда, уход). Договором может быть предусмотрена оплата ритуальных услуг.

Получателем ренты может быть только физическое лицо. Плательщиком – физические и юридические лица.

В договоре должна быть определена стоимость всего объема содержания с иждивением. При этом стоимость общего объема содержания в месяц не может быть менее 2 МРОТ.

ГК РФ предусмотрена возможность замены пожизненного содержания периодическими платежами.

Плательщик ренты вправе отчуждать, сдавать в залог или иным способом обременять недвижимое имущество, переданное ему в обеспечение пожизненного содержания, только с предварительного согласия получателя ренты.

Плательщик ренты обязан принимать необходимые меры для того, чтобы в период предоставления пожизненного содержания с иждивением использование указанного имущества не приводило к снижению его стоимости. Принятие этих мер обусловлено возможностью прекращения договора пожизненного содержания и возврата имущества получателю ренты. Обязательство пожизненного содержания с иждивением прекращается смертью получателя ренты. Договор может быть расторгнут в судебном порядке при существенном нарушении плательщиком ренты своих обязательств. В этом случае получатель ренты вправе потребовать возврата недвижимого имущества, переданного в обеспечение пожизненного содержания, либо выплаты ему выкупной цены на условиях, установленных ст. 594 ГК РФ. При этом плательщик ренты не вправе требовать компенсации расходов, понесенных в связи с содержанием получателя ренты.

*Сальникова Е.В.*

## Договор поручения

ДОГОВОР ПОРУЧЕНИЯ – гражданско-правовой договор, по которому одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия. Д.п. наряду с агентским договором и договором комиссии относится к так называемым посредническим договорам. Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя (ст. 971 ГК РФ). Приведенное определение воспринято отечественным законодателем из ГК Франции 1804 г. Д.п. известен и ГК РСФСР; получил дальнейшее развитие в связи с введением института коммерческого представительства.

Как самостоятельный вид договора Д.п. известен только странам континентальной правовой системы. Д.п. (лат. *man datum*) ведет происхождение из римского права и появился из курса "*ex officio utque amicitia*" (из общественного долга и дружбы), в силу чего ему присущ лично-доверительный характер.

Сторонами Д.п. могут быть дееспособные граждане и юридические лица.

Д.п. является консенсуальным и, если он возмездный, – двусторонним. Двусторонними

также являются Д.п., исполнение которых связано с материальными издержками, поскольку на доверителя в данных случаях возлагается обязанность по их компенсации.

Предметом Д.п. могут быть только юридические действия поверенного – подписание документов, приемка работ и товаров, совершение сделок и т. п. Фактические действия – поиск контрагентов, осмотр товаров, наведение справок и т. п. – не имеют самостоятельного значения. Будучи подчиненными цели выполнения юридических действий, они не входят в состав предмета Д.п., а являются лишь условиями его надлежащего исполнения.

Цель Д.п. – осуществление поверенным прав доверителя, приобретение, изменение, прекращение для него субъективных прав и обязанностей путем совершения сделок. Поэтому Д.п. является не чем иным, как договором о представительстве. В силу этого нормы гл. 49 ГК РФ, посвященной Д.п., применяются в совокупности с правилами гл. 10 ГК РФ о представительстве и доверенности.

Д.п. может быть заключен как в письменной, так и в устной форме с соблюдением общих предписаний ГК РФ о форме сделок. На основании Д.п. доверитель выдает поверенному доверенность, чем легализует (легитимирует) поверенного в качестве представителя перед третьими лицами. Д.п. может быть заключен с указанием срока, в течение которого поверенный вправе действовать от имени доверителя, или без такого указания. По общему правилу Д.п. является безвозмездным. В случаях когда он связан с осуществлением хотя бы одной из сторон предпринимательской деятельности, доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если договором не предусмотрено иное. Поверенный исполняет данное ему поручение в соответствии с указаниями доверителя. Они должны быть правомерными, осуществимыми и конкретными. Поверенный вправе отступить от указаний, если по обстоятельствам дела это необходимо в интересах доверителя и поверенный не мог предварительно запросить доверителя либо не получил в разумный срок ответа на свой запрос. Поверенный обязан при первой возможности уведомить доверителя о допущенных отступлениях.

Особенностью Д.п. является право любой из сторон прекратить его в одностороннем порядке, что вытекает из лично-доверительной природы этого вида договора. Д.п. прекращается вследствие:

- а) отмены поручения доверителем;
- б) отказа поверенного;
- в) смерти доверителя или поверенного, признания кого-либо из них недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

## **Договор поставки**

ДОГОВОР ПОСТАВКИ – договор, в силу которого поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые либо закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в других целях, не связанных с личным, семейным, домашним или иным подобным использованием.

Д.п. – один из видов договора купли-продажи. Выработан российской хозяйственной и правовой практикой. Широко используется в законодательстве России начиная с XVII в. В советский период являлся основным договором, регулировавшим обязательства по передаче на плановой основе продукции и товаров между предприятиями и организациями-поставщиками и покупателями.

В РФ Д.п. применяется во внутреннем хозяйственном обороте. В целях развития экономического сотрудничества стран – членов СНГ в 1992 г. принято Соглашение об общих условиях поставок товаров между организациями государств СНГ, предусматривающее использование Д.п.

Обязанность передачи товаров в обусловленные сроки предполагает:

- а) среднесрочный или долгосрочный характер отношений сторон;

б) повторяемость, регулярность совершаемых операций по передаче, приемке и оплате стоимости отдельных партий товара.

Отдаленность моментов заключения и исполнения договора друг от друга дает поставщику возможность планировать свое производство, приобретать необходимые для этого материалы и комплектующие, заказывать транспорт. Для покупателя создаются возможности равномерного устойчивого снабжения материальными и товарными ресурсами.

Длительный характер отношений предопределяет особые возможности Д.п., качественно отличающие его от разовых сделок купли-продажи. Контрагенты могут решать в Д.п. вопросы долговременного сотрудничества, предусматривать взаимные обязательства по расширению и обновлению ассортимента товаров, улучшению качества и технико-экономических показателей изделий, внедрению и использованию прогрессивных видов тары, упаковки, транспортировки и хранения товаров, по рационализации погрузочно-разгрузочных работ и др.

Возмещение поставщику финансовых затрат на выполнение таких обязанностей в течение срока действия договора обеспечивается обязательством покупателя по приемке и оплате стоимости товаров, поставляемых в соответствии с договором. Отдельные виды работ могут финансироваться покупателем путем коммерческого кредита в форме авансовых платежей, предварительной оплаты стоимости товара либо прямых займов.

В случае когда сторонами предусмотрена поставка товаров в течение срока действия договора отдельными партиями, должны быть определены также сроки поставки отдельных партий (периоды поставки). Если в договоре периоды поставки не определены, то товары должны поставляться равномерными партиями ежемесячно, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, существа обязательства или обычаев делового оборота. Досрочная поставка товаров производится только с согласия покупателя. Возможность досрочной поставки иногда предусматривается договором либо даваемым покупателем подтверждением согласия на такую поставку. Товары, поставленные досрочно и принятые покупателем, засчитываются в счет количества товаров, подлежащих поставке в следующем периоде. При систематическом характере отгрузок товара в договоре наряду с определением периодов может быть установлен график поставки товаров (декадный, суточный, часовой и т. п.). Условие о графике является обычным для Д.п.

Поставка осуществляется путем отгрузки (передачи) товаров покупателю или лицу, указанному в договоре в качестве получателя. Д.п. может предусматриваться право покупателя давать поставщику указания об отгрузке товаров (отгрузочные разрядки). Содержание разрядки, а также срок ее направления поставщику определяются договором. Товары, поставленные одному получателю сверх количества, предусмотренного в договоре или отгрузочной разрядке, не могут засчитываться в покрытие недопоставки другим получателям, если иное не предусмотрено в договоре.

Возможность направления отгрузочных разрядок предусмотрена ГК РФ лишь для Д.п. Выдача таких разрядок служит способом организации поставки товаров различным получателям, в интересах которых покупатель заключил договор с поставщиком. Обязанность доставки товаров возлагается на поставщика, если только договором не предусмотрена их выдача в месте нахождения поставщика (выборка товаров). Отгрузка производится транспортом, предусмотренным договором, и на определенных в договоре условиях. Поставщик, допустивший недопоставку товаров в отдельном периоде поставки, обязан восполнить недопоставленное количество товаров в следующем периоде (периодах) в пределах срока действия договора. Ассортимент товаров, недопоставка которых подлежит восполнению, определяется соглашением сторон. При отсутствии такого соглашения поставщик обязан восполнить недопоставленное количество товаров в ассортименте, установленном для того периода, в котором допущена недопоставка.

*Пугинский Б.И.*

## **Договор присоединения**

**ДОГОВОР ПРИСОЕДИНЕНИЯ** – договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могут быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом (ст. 428 ГК РФ). Юридическое значение Д.п. состоит в том, что присоединившаяся к договору сторона вправе потребовать его расторжения или изменения, если Д.п.:

а) хотя и не противоречит закону и иным правовым актам, но лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида;

б) исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств;

в) содержит другие, явно обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она, исходя из своих разумно понимаемых интересов, не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора.

Однако требование о расторжении или об изменении Д.п., предъявленное стороной, присоединившейся к договору в связи с осуществлением своей предпринимательской деятельности, не подлежит удовлетворению даже при наличии перечисленных выше условий, если присоединившаяся сторона знала или должна была знать, на каких условиях заключает договор.

*Белов В.А.*

## **Договор продажи недвижимости**

**ДОГОВОР ПРОДАЖИ НЕДВИЖИМОСТИ** – особый вид договора купли-продажи, по которому продавец обязуется передать в собственность покупателя земельный участок, здание, сооружение, квартиру или другую недвижимость (п. 1 ст. 549 ГК РФ). Д.п.н. заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение формы Д.п.н. влечет его недействительность. Переход права собственности на недвижимость по Д.п.н. к покупателю подлежит государственной регистрации в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним (введен ФЗ РФ от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним"). Исполнение Д.п.н. сторонами до государственной регистрации перехода права собственности не является основанием для изменения их отношений с третьими лицами. По договору продажи здания, сооружения или другой недвижимости покупателю одновременно с передачей права собственности на такую недвижимость передаются права на ту часть земельного участка, которая занята этой недвижимостью и необходима для ее использования.

В случае когда продавец является собственником земельного участка, на котором находится продаваемая недвижимость, покупателю передается право собственности либо предоставляется право аренды или предусмотренное Д.п.н. иное право на соответствующую часть земельного участка. Продажа недвижимости, находящейся на земельном участке, не принадлежащем продавцу на праве собственности, допускается без согласия собственника этого участка, если это не противоречит условиям пользования таким участком, установленным законом или договором. При продаже такой недвижимости покупатель приобретает право пользования соответствующей частью земельного участка на тех же условиях, что и продавец недвижимости.

В Д.п.н. должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить недвижимое имущество, подлежащее передаче покупателю по договору, в том числе данные, определяющие расположение недвижимости на соответствующем земельном участке либо в составе другого недвижимого имущества. При отсутствии этих данных в договоре условие о недвижимом имуществе, подлежащем передаче, считается не согласованным сторонами, а соответствующий договор – незаключенным. Существенным условием договора продажи жилого дома, квартиры, части жилого дома или квартиры, в которых проживают лица.

сохраняющие в соответствии с законом право пользования этим жилым помещением после его приобретения покупателем, является перечень этих лиц с указанием их прав на пользование продаваемым жилым помещением.

## **Договор продажи предприятия**

ДОГОВОР ПРОДАЖИ ПРЕДПРИЯТИЯ – особый вид договора купли-продажи, по которому продавец обязуется передать в собственность покупателя предприятие в целом как имущественный комплекс, за исключением прав и обязанностей, которые он не вправе передавать другим лицам (п. 1 ст.559 ГК РФ). Права на фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и другие средства индивидуализации продавца и его товаров, работ или услуг, а также принадлежащие ему на основании лицензии права использования таких средств индивидуализации переходят к покупателю, если иное не предусмотрено договором. Права продавца, полученные им на основании разрешения (лицензии) на занятие соответствующей деятельностью, не подлежат передаче покупателю предприятия, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Передача в составе предприятия обязательств, исполнение которых покупателем невозможно при отсутствии у него такого разрешения (лицензии), не освобождает продавца от соответствующих обязательств перед кредиторами. За неисполнение таких обязательств продавец и покупатель несут перед кредиторами солидарную ответственность. Д.п.п. заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами, с обязательным приложением к нему акта инвентаризации, бухгалтерского баланса, заключения независимого аудитора о составе и стоимости предприятия, а также перечня всех долгов (обязательств), включаемых в состав предприятия, с указанием кредиторов, характера, размера и сроков их требований.

Несоблюдение формы Д.п.п. влечет его недействительность. Д.п.п. подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента ее осуществления. Передача предприятия покупателю осуществляется по передаточному акту, в котором указываются данные о составе предприятия и об уведомлении кредиторов о продаже предприятия, а также сведения о выявленных недостатках переданного имущества и перечень имущества, обязанности по передаче которого не исполнены продавцом ввиду его утраты. Предприятие считается переданным покупателю со дня подписания передаточного акта обеими сторонами.

## **Договор простого товарищества**

ДОГОВОР ПРОСТОГО ТОВАРИЩЕСТВА – договор, по которому двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели (ст. 1041 ГК РФ).

Предмет Д.п.т. характеризуется прежде всего его целью. В наиболее распространенных случаях этой целью является извлечение прибыли, но встречаются и Д.п.т., преследующие иные цели – построить дом, проложить дорогу, озеленить территорию, оказывать услуги и т. п. Отношения участников Д.п.т. друг с другом всегда имеют фидуциарный, т. е. лично-доверительный, характер.

Сторонами Д.п.т., заключаемого для осуществления предпринимательской деятельности, могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации.

Д.п.т. заключаются в письменной форме путем составления одного документа, удостоверяющего полномочия каждого товарища на ведение общих дел, что освобождает участников от выдачи доверенностей одному или нескольким из них или друг другу.

Всякий Д.п.т. должен содержать три элемента – условие о цели (предмете)



деятельности. условие о вкладах и условие о характере товарищества (открытое оно или негласное).

Вклады товарищей предполагаются равными по стоимости, если иное не следует из Д.п.т. или фактических обстоятельств (например, при внесении товарищами только денежных вкладов различных размеров). Денежная оценка вклада товарища производится по соглашению между товарищами и, как правило, отражается в Д.п.т.

Простое товарищество может быть открытым или негласным. Если в Д.п.т. нет специального указания, простое товарищество считается открытым. В отношениях с третьими лицами каждый товарищ выступает от своего собственного имени и лично отвечает по заключенным им сделкам. Однако возможна и общая ответственность товарищей, если они раскрыли контрагенту существование товарищества.

Д.п.т. является консенсуальным и многосторонне-обязывающим договором.

Все нормы ГК о правах и обязанностях товарищей относятся либо к их общему имуществу, либо к их общей деятельности.

В общее имущество входит:

а) имущество, которым они обладали на праве собственности и внесли его как вклад по Д.п.т.;

б) произведенная в результате совместной деятельности продукция;

в) полученные от такой деятельности плоды и доходы.

Оно признается общей долевой собственностью товарищей, если иное не установлено законом или Д.п.т. либо не вытекает из существа обязательства.

Пользование этим имуществом товарищей осуществляется по их общему согласию, а при недостижении согласия – в порядке, устанавливаемом судом. Прибыль, полученная товарищами в результате совместной деятельности, распределяется пропорционально стоимости их вкладов в общее дело, если иное не предусмотрено Д.п.т. или иным соглашением товарищей. Товарищ, не вносящий вклада в общее имущество, со временем может стать участником общего имущества за счет получения доходов на собственную долю общего дела. Соглашение об устранении кого-либо из товарищей от участия в прибыли (соглашение о "львином товариществе") ничтожно.

Обязанности товарищей по содержанию общего имущества и порядок возмещения расходов, связанных с выполнением этих обязанностей, определяются Д.п.т. Там же регулируется порядок покрытия иных расходов и убытков, связанных с совместной деятельностью товарищей. При отсутствии такого соглашения каждый товарищ несет расходы и убытки пропорционально стоимости его вклада в общее дело. Соглашение, полностью освобождающее кого-либо из товарищей от участия в покрытии общих расходов или убытков (соглашение о "львином товариществе" второго типа), ничтожно.

Ведение бухгалтерского учета общего имущества товарищей может быть поручено ими одному из участвующих в Д.п.т. юридических лиц. Если такого поручения не имеется, учет обязан вести каждый участник Д.п.т. (исключая граждан, не являющихся предпринимателями).

Принципом внутренних отношений товарищей является их общее согласие, если иное не предусмотрено Д.п.т.

При ведении общих дел каждый товарищ вправе действовать от имени всех остальных, если Д.п.т. не установлено, что ведение дел осуществляется отдельными участниками либо совместно всеми участниками Д.п.т. В последнем случае для совершения каждой сделки требуется согласие всех товарищей. Всякий участник Д.п.т. вправе совершать сделки как в отношении себя лично, так и в отношении себя и всех других товарищей. Внешне последнее обстоятельство должно иметь вид указания им в документах о том, что данное лицо действует как участник такого-то Д.п.т.

Объем полномочий каждого товарища определяется:

а) либо доверенностью, выданной ему остальными товарищами;

б) либо доверенностями, выданными каждым товарищем отдельно;

в) либо Д.п.т., совершенным в письменной форме.

В последнем случае изменение круга полномочий или их отмена в отношении какого-либо из участников могут быть произведены только соглашением всех товарищей, изменяющим Д.п.т., в то время как полномочия, оформленные доверенностью, могут быть во всякое время изменены или отозваны односторонним волеизъявлением доверителя.

Если товарищ, совершивший сделку от имени всех остальных, превысил свои полномочия, то, несмотря на это, ответственность перед третьими лицами по такой сделке товарищи несут сообща, если только они не докажут, что в момент заключения сделки третье лицо знало или должно было знать о превышении товарищем своих полномочий. После того как третье лицо получит удовлетворение по такой сделке, участники, понесшие вследствие этого убытки, вправе требовать их возмещения от товарища, совершившего сделку с превышением полномочий. Последний, однако, не лишен права доказывать, что заключенные им сделки были необходимыми в интересах всех товарищей или, по крайней мере, у него в момент заключения сделок были достаточные основания так полагать. Исходя из этого он может требовать возмещения произведенных им за свой счет расходов.

Всякая документация, связанная с ведением общих дел товарищества, должна быть открыта для ознакомления любому товарищу, независимо от того, уполномочен ли он вести общие дела или нет. Отказ от этого права или его ограничение, в том числе по соглашению товарищей, ничтожны.

Если Д.п.т. не связан с осуществлением его участниками предпринимательской деятельности, каждый товарищ отвечает по общим договорным обязательствам всем своим имуществом пропорционально стоимости его вклада в общее дело. Объем ответственности определяется суммой убытков и иных платежей, причитающихся с товарищей за нарушение обязательства; именно в этом объеме и определяются доли каждого товарища по принципу пропорциональности. По общим обязательствам, возникшим не из договора (например, из векселя, обязательства вследствие причинения вреда, обязательства вследствие неосновательного обогащения, объявления конкурса и т. п.), товарищи несут солидарную ответственность.

Если же Д.п.т. связан с осуществлением его участниками предпринимательской деятельности, товарищи отвечают солидарно по всем общим обязательствам независимо от оснований их возникновения.

Любой кредитор всякого участника Д.п.т. по обязательствам, принятым последним лично на себя, вправе предъявить требование о выделе его доли в общем имуществе с целью обращения взыскания на нее.

В силу лично-доверительного характера Д.п. т, законодательно не регулируются отношения по его исполнению. Порядок и сроки внесения вкладов в общее дело, принципы и сроки осуществления тех или иных фактических и юридических действий, ведения общих дел, распределения и покрытия прибылей и убытков – все это оставлено на усмотрение самих товарищей.

Д.п.т. прекращается вследствие:

- а) объявления кого-либо из товарищей недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
- б) объявления кого-либо из товарищей несостоятельным (банкротом);
- в) отказа кого-либо из товарищей от дальнейшего участия в бессрочном Д.п.т.;
- г) расторжения Д.п.т., заключенного с указанием срока, по требованию одного из товарищей;
- д) выдела доли товарища по требованию его кредитора;
- е) смерти товарища или ликвидации либо реорганизации участвующего в Д.п.т. юридического лица;
- ж) истечения срока Д.п.т.

Прекращение Д.п.т. по обстоятельствам п. «а-д» может произойти только в отношении недееспособного (ограниченно дееспособного, безвестно отсутствующего, несостоятельного,

отказавшегося, вышедшего или выделившегося) участника с остальными товарищами. В отношениях между остальными участниками Д.п.т. может сохранить силу, если это обстоятельство будет прямо предусмотрено Д.п.т. или последующим соглашением товарищей.

Прекращение Д.п.т. по основанию п. «е» также происходит только в отношении умершего (ликвидированного или реорганизованного) участника с остальными товарищами. В отношениях между остальными участниками, а также остальными участниками и наследником (правопреемником) умершего (реорганизованного) товарища Д.п.т. может сохранить силу, если это обстоятельство будет прямо предусмотрено Д.п.т. или последующим соглашением товарищей.

При прекращении Д.п.т. вещи, переданные в общее владение и (или) пользование товарищей, возвращаются предоставившим их товарищам без вознаграждения, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

С момента прекращения договора его участники несут солидарную ответственность по неисполненным обязательствам, принятым ими в период действия Д.п.т. (общим обязательствам) в отношении третьих лиц. Лицо, вышедшее из товарищества, сохранившее свое существование, продолжает отвечать по обязательствам, созданным товариществом во время его участия в нем так, как если бы оно осталось участником Д.п.т.

Порядок одностороннего расторжения Д.п.т. зависит от того, был ли он заключен бессрочно либо с указанием срока действия или конечной цели создания. В первом случае заявление об отказе товарища от Д.п.т. должно быть сделано им не позднее чем за 3 месяца до предполагаемого выхода из договора. Причем всякое соглашение об ограничении права на отказ от бессрочного Д.п.т. является ничтожным. В двух последних случаях сторона Д.п.т. вправе требовать расторжения договора в отношениях между собой и остальными товарищами по уважительной причине с возмещением остальным товарищам реального ущерба, причиненного расторжением договора.

**Лит.:**

*Журавлев Н.* Гражданско-правовые последствия признания недействительными договоров о совместной деятельности//Советская юстиция, 1985, № 2;

*Козлова Н.В.* Полное и командитное товарищества: особенности учредительного договора//Хозяйство и право, 1992. № 7. С. 121–132;

*Масевич М.Г.* Договор о совместной деятельности//Советское государство и право. 1979, № 6. С. 135–139.

*Белов В.А.*

## **Договор ренты**

**ДОГОВОР РЕНТЫ** – договор, в силу которого одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренту в виде определенной денежной суммы либо предоставления средств на его содержание в иной форме (п. 1 ст. 583 ГК РФ). Д.р., устанавливающий обязанность выплачивать ренту бессрочно, именуется договором постоянной ренты;

Д.р., устанавливающий обязанность выплачивать ренту в течение срока жизни получателя ренты. – договором пожизненной ренты. Разновидность последнего – договор пожизненного содержания с иждивением.

Плательщиками ренты могут быть любые правоспособные граждане, коммерческие организации, а также некоммерческие организации в случае, когда предпринимательская деятельность с имуществом, использование которого является источником выплаты ренты, разрешена их учредительными документами и соответствует целям их деятельности. Получателями постоянной ренты могут быть только граждане, а также некоммерческие организации, если это не противоречит закону и соответствует целям их деятельности, а получателями пожизненной ренты – только граждане. Поскольку право получения

постоянной ренты не связано с личностью рентополучателя, оно может быть передано путем уступки требования и переходить по наследству либо в порядке правопреемства при реорганизации юридических лиц, если иное не предусмотрено законом или Д.р. Право получения пожизненной ренты связано с личностью рентополучателя, а потому не может быть предметом уступки требования или иных сделок и не переходит к наследникам.

Получателем пожизненной ренты может быть как тот гражданин, который передал имущество под выплату ренты, так и любой другой гражданин (выгодоприобретатель), а также сразу несколько граждан, т. е. договор пожизненной ренты может принимать форму договора в пользу третьего лица, а также договора с множественностью лиц на активной (кредиторской) стороне. В последнем случае доли всех рентополучателей считаются равными, если иное не предусмотрено Д.р., а в случае смерти одного из получателей ренты его доля переходит к пережившим его получателям ренты, если Д.р. не предусмотрено иное.

Д.р. подлежит нотариальному удостоверению, а Д.р., предусматривающий отчуждение недвижимого имущества под выплату ренты, – также государственной регистрации.

Существенным условием является условие о предмете договора – размере ренты, а для постоянной ренты – также и о форме ее выплаты. Постоянная рента выплачивается по общему правилу в деньгах. Д.р. может быть предусмотрена и выплата ренты путем предоставления вещей, выполнения работ или оказания услуг, соответствующих по стоимости денежной сумме ренты.

Пожизненная рента определяется в Д.р. только как денежная сумма, периодически выплачиваемая получателю ренты в течение его жизни.

Если иное не предусмотрено Д.р., размер выплачиваемой ренты увеличивается пропорционально увеличению МРОТ, Размер пожизненной ренты, определяемый в договоре, в расчете на месяц должен быть не менее одного МРОТ.

Кроме того, плательщик ренты должен обеспечить исполнение своих обязательств либо застраховать в пользу получателя ренты риск ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение этих обязательств.

Д.р. всегда имеет реальный характер и заключается путем передачи имущества под выплату ренты.

Имущество, которое отчуждается под выплату ренты, может быть передано получателем ренты в собственность плательщика ренты за плату или бесплатно. В случае когда Д.р. предусматривает передачу имущества за плату, к отношениям сторон по передаче и оплате применяются правила о договоре купли-продажи, а в случае, когда такое имущество передается бесплатно, – правила о договоре дарения. Случайная гибель или случайное повреждение имущества, переданного под выплату пожизненной ренты, не освобождают плательщика ренты от обязательства выплачивать ее на условиях, предусмотренных договором пожизненной ренты (ст. 600 ГК РФ).

Договор постоянной ренты имеет двусторонне обязывающий характер. Основное право рентополучателя – требовать выплаты ренты в сроки, размере и порядке, определенных Д.р. (Право требования выплаты ренты с недвижимого имущества по отношению ко всем третьим лицам является вещным правом.) Этому праву корреспондирует обязанность плательщика производить соответствующие выплаты.

Основное право плательщика – право на выкуп постоянной ренты. Отказ плательщика от дальнейшей выплаты ренты путем ее выкупа действителен при условии, что он заявлен плательщиком ренты в письменной форме не позднее чем за 3 месяца до прекращения выплаты ренты или за более длительный срок, предусмотренный договором. При этом обязательство по выплате ренты не прекращается до получения всей суммы выкупа получателем ренты, если иной порядок не предусмотрен договором.

Условие договора постоянной ренты об отказе плательщика постоянной ренты от права на ее выкуп ничтожно. Однако договором может быть предусмотрено, что право на выкуп постоянной ренты не может быть осуществлено при жизни получателя ренты либо в течение иного срока, не превышающего 30 лет с момента заключения договора.

Еще одно право получателя постоянной ренты – требовать выкупа у него постоянной ренты. Получатель постоянной ренты вправе требовать выкупа ренты плательщиком в случаях, когда:

а) плательщик ренты просрочил ее выплату более чем на 1 год, если иное не предусмотрено договором постоянной ренты;

б) плательщик ренты нарушил свои обязательства по обеспечению выплаты ренты (ст. 587 ГК РФ):

в) плательщик ренты признан неплатежеспособным либо возникли иные обстоятельства, очевидно свидетельствующие, что рента не будет выплачиваться им в размере и в сроки, которые установлены договором;

г) недвижимое имущество, переданное под выплату ренты, поступило в общую собственность или разделено между несколькими лицами;

д) в других случаях, предусмотренных договором.

Выкуп постоянной ренты производится по цене, определенной Д.р. При отсутствии в нем такого условия – по цене, соответствующей годовой сумме подлежащей выплате ренты, если имущество под выплату ренты было передано за плату. Если же имущество передано под выплату ренты бесплатно, в выкупную цену наряду с годовой суммой рентных платежей включается цена переданного имущества.

Пожизненная рента выкупу не подлежит.

При случайной гибели или случайном повреждении имущества, переданного за плату, плательщик ренты вправе требовать соответственно прекращения обязательства либо изменения условий выплаты ренты.

За просрочку выплаты ренты плательщик уплачивает получателю проценты.

Постоянная рента выплачивается по окончании каждого календарного квартала, а пожизненная – по окончании каждого календарного месяца (если иное не предусмотрено договором). При передаче под выплату ренты земельного участка или другого недвижимого имущества получатель ренты в обеспечение обязательства плательщика ренты приобретает право залога на это имущество.

*Белов В.А.*

## **Договор складского хранения**

ДОГОВОР СКЛАДСКОГО ХРАНЕНИЯ – гражданско-правовой договор, в силу которого одна сторона – товарный склад (хранитель) – обязуется за вознаграждение хранить товары, переданные ему товаровладельцем (поклажедателем), и возвратить эти товары в сохранности.

Впервые урегулирован законодательством РФ как один из подвидов договора хранения в гл. 47 ГК РФ. С развитием рыночных отношений в РФ

Д.с.х. получает все большее распространение.

Товарным складом является организация, осуществляющая в качестве предпринимательской деятельности хранение товаров и оказывающая связанные с хранением услуги. Определенными особенностями характеризуется положение складов общего пользования, которые в силу закона, иных правовых актов или выданного этой организации разрешения (лицензии) обязаны принимать товары на хранение от любого товаровладельца. Д.с.х., заключаемый складом общего пользования, признается публичным договором. В качестве товаровладельца (поклажедателя) могут выступать организации и граждане, осуществляющие индивидуальную предпринимательскую деятельность. Товарный склад при приеме товара на хранение обязан за свой счет произвести осмотр товаров и определить их количество и внешнее состояние.

Д.с.х. заключается в простой письменной форме. Эта форма считается соблюденной, если склад выдал в подтверждение принятия товаров на хранение один из следующих документов:

- двойное складское свидетельство, простое складское свидетельство;
- складскую квитанцию.

К хранителю товара может заявляться требование о выдаче его по частям. В этом случае в обмен на первоначальное держателю выдается новое свидетельство на товар, оставшийся на складе.

Товарный склад отвечает за утрату, недостачу, повреждение либо выдачу ненадлежащему лицу товара, принятого по Д.с.х., если не докажет, что утрата, недостача или повреждение произошли вследствие непреодолимой силы, либо из-за свойств вещи, о которых хранитель не знал и не должен был знать, либо в результате умысла или грубой неосторожности поклажедателя.

Размер вознаграждения за хранение либо тарифы, на основании которых оно исчисляется, а также порядок оплаты хранения должны указываться в складских свидетельствах.

*Пугинский Б.И.*

## **Договор ссуды**

*см. Договор безвозмездного пользования.*

## **Договор транспортной экспедиции**

ДОГОВОР ТРАНСПОРТНОЙ ЭКСПЕДИЦИИ – гражданско-правовой договор, в силу которого одна сторона (экспедитор) обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента) выполнить или организовать выполнение определенных договором услуг, связанных с перевозкой груза. Впервые в законодательстве РФ урегулирован как самостоятельный вид договора в гл. 41 ГК РФ. Правила об экспедировании содержатся также в транспортных уставах и кодексах и иных правовых актах.

Функция экспедирования непосредственно связана с перевозкой, носит вспомогательный характер по отношению к транспортной деятельности. Обязанности по экспедированию могут выполнять созданные для этого специализированные организации – экспедиционные агентства и фирмы. Однако во многих случаях функции экспедирования принимают на себя транспортные организации, одновременно осуществляющие перевозку грузов. Нередко различные операции оказываются разделены между несколькими экспедиторами, каждый из которых выполняет свойственные ему обязанности.

Конкретные виды экспедиционных услуг и размер платы за них стороны определяют в Д.т.э., который заключается в простой письменной форме. Д.т.э. могут быть предусмотрены обязанности экспедитора:

- организовать перевозку груза транспортом и по маршруту, избранными экспедитором или клиентом;
- заключить от имени клиента или от своего имени договор (договоры) перевозки груза;
- обеспечить отправку и получение груза, а также другие обязанности, связанные с перевозкой груза.

В качестве дополнительных услуг Д.т.э. может регулировать получение требующихся для экспорта или импорта документов, выполнение таможенных и иных формальностей, проверку качества и состояния груза, его погрузку и выгрузку, уплату пошлин, сборов и других расходов, хранение груза, его получение в пункте назначения.

В связи с тем что на экспедитора могут возлагаться обязанности по представительству, клиент в соответствующих случаях должен выдать экспедитору доверенность.

В случае нарушения обязательств по договору экспедитор и клиент несут ответственность в общем порядке и в размерах, установленных законом и договором. Однако если экспедитор докажет, что нарушение обязательства вызвано ненадлежащим

исполнением договоров перевозки, его ответственность перед клиентом определяется по тем же правилам, по которым перед экспедитором отвечает соответствующий перевозчик.

*Пугинский Б.И.*

## **Договор финансирования под уступку денежного требования**

**ДОГОВОР ФИНАНСИРОВАНИЯ ПОД УСТУПКУ ДЕНЕЖНОГО ТРЕБОВАНИЯ** (договор факторинга) – договор, по которому одна сторона (финансовый агент) передает или обязуется передать другой стороне (клиенту) денежные средства в счет денежного требования клиента(кредитора) к третьему лицу (должнику), вытекающего из предоставления клиентом товаров, выполнения им работ или оказания услуг третьему лицу, а клиент уступает или обязуется уступить финансовому агенту это денежное требование (ст. 824 ГК РФ). Кроме того, денежное требование к должнику может быть уступлено клиентом финансовому агенту в целях обеспечения исполнения иного, уже существующего обязательства клиента перед финансовым агентом.

Предметом договора является финансирование – предоставление финансовым агентом своему клиенту денежной суммы на условиях возвратности, целевого использования и обычно платности, Финансирование представляет собой разновидность инвестиционной деятельности, а именно инвестирование денежных средств в заранее определенный проект в расчете на последующую долгосрочную окупаемость вложений (чем финансирование и отличается от кредита).

Кроме того, предметом обязательств финансового агента могут быть также и финансовые услуги, связанные с денежными требованиями, являющимися предметом уступки, например ведение для клиента бухгалтерского учета.

Сторонами договора факторинга являются клиент (таковым может быть любое правоспособное лицо) и финансовый агент (таковым могут быть банки и иные кредитные организации, а также другие коммерческие организации, имеющие разрешение (лицензию) на осуществление деятельности такого вида).

Договор факторинга должен заключаться в простой письменной форме. Обыкновенно он имеет своеобразный «рамочный» характер, т. е. содержит договоренности об общих условиях финансирования и уступок, предусматривая подписание в свое дальнейшее развитие конкретных дополнительных соглашений с указанием конкретных сумм финансирования и индивидуализацией уступаемых требований. Иногда заключается в виде договора о кредитной линии, по которому клиент получает право требовать от финансового агента принятия от него уступаемых денежных требований определенного рода и предоставления под них финансирования в определенных объемах.

Существенными условиями факторинга являются условия о его предмете – финансировании и денежном требовании, уступаемом в целях получения финансирования. Предметом уступки, под которую предоставляется финансирование, может быть как денежное требование, срок платежа по которому уже наступил (существующее требование), так и право на получение денежных средств, которое возникнет в будущем (будущее требование). Денежное требование, являющееся предметом уступки, должно быть определено в договоре клиента с финансовым агентом таким образом, который позволяет идентифицировать существующее требование в момент заключения договора, а будущее требование – не позднее чем в момент его возникновения. При уступке будущего денежного требования оно считается перешедшим к финансовому агенту после того, как возникло само право на получение с должника денежных средств, которые являются предметом уступки требования.

Если уступка денежного требования обусловлена определенным событием, она вступает в силу после наступления этого события. Дополнительного оформления уступки денежного требования в этих случаях не требуется. Основное различие между институтами факторинга и цессии состоит в том, что уступка требования при факторинге носит

вынужденный характер и имеет специфическое назначение – обеспечивать исполнение обязательств клиента перед финансовым агентом по возврату полученного финансирования, в то время как уступка права требования при цессии имеет самостоятельный характер. Уступка при факторинге подобна залогу требования, уступка при цессии – купле-продаже требования.

Договор факторинга – двусторонне обязывающий, т. е. предусматривает установление как прав, так и обязанностей для каждого своего участника. Он может быть и реальным, и консенсуальным, т. е. может считаться заключенным как с момента фактического предоставления финансирования или уступки требования, так и с момента достижения соглашения по всем его существенным условиям.

Клиент вправе требовать от финансового агента принятия уступаемого ему денежного требования, отвечающего условиям договора, и предоставления под это требование согласованных объемов финансирования. Финансовый агент со своей стороны вправе требовать возврата предоставленного финансирования по наступлении определенного срока и уплаты процентов за пользование предоставленными средствами. Соответственно, этим правам корреспондируют обязанности:

а) финансового агента – принять уступаемое ему требование и предоставить финансирование;

б) клиента – возратить по наступлении определенного срока полученные суммы финансирования и уплатить проценты за его использование.

Если договором не предусмотрено иное, клиент несет перед финансовым агентом ответственность за действительность денежного требования, являющегося предметом уступки. Денежное требование признается действительным, если клиент обладает правом на его передачу и в момент уступки этого требования ему не известны обстоятельства, вследствие которых должник вправе его не исполнять. Клиент не отвечает за неисполнение или ненадлежащее исполнение должником требования, являющегося предметом уступки, в случае предъявления его финансовым агентом к исполнению, если иное не предусмотрено договором факторинга.

Различаются два случая исполнения договора факторинга – путем покупки требования и путем его принятия в качестве обеспечения. Если по условиям договора финансирование клиента осуществляется путем покупки у него этого требования финансовым агентом, последний приобретает право на все суммы, которые он получит от должника во исполнение требования, а клиент не отвечает перед финансовым агентом за то, что полученные им суммы оказались меньше цены, за которую агент приобрел требование. Когда же уступка денежного требования финансовому агенту лишь обеспечивает исполнение обязательства клиента и договором не предусмотрено иное, финансовый агент обязан представить отчет клиенту и передать ему сумму, превышающую сумму долга клиента, обеспеченную уступкой требования. Если денежные средства, полученные финансовым агентом от должника, оказались меньше суммы долга клиента, он остается ответственным перед финансовым агентом за остаток долга.

Для того чтобы финансовый агент мог получить исполнение от должника по уступленному денежному требованию, необходимо выполнить два условия:

а) обязательное – должнику следует получить от клиента либо от финансового агента письменное уведомление об уступке денежного требования данному финансовому агенту (причем в уведомлении должно быть определено подлежащее исполнению денежное требование, а также указан финансовый агент, которому должен быть произведен платеж);

б) дополнительное – по просьбе должника финансовый агент обязан в разумный срок представить ему доказательство того, что уступка денежного требования действительно имела место. Исполнение денежного требования должником финансовому агенту при соблюдении этих условий освобождает должника от соответствующего обязательства перед клиентом. Невыполнение этих условий обязывает должника не исполнять финансовому агенту – такое исполнение не будет признано надлежащим – и управомочивает должника



произвести платеж не финансовому агенту, а клиенту во исполнение своего обязательства перед последним.

Должник имеет право заявлять финансовому агенту возражения, основанные на встречных требованиях к клиенту, возникших до получения им уведомления об уступке требования (кроме тех, которые касаются нарушения клиентом условия о запрете или ограничении уступки требования).

В случае нарушения клиентом своих обязательств по договору, заключенному с должником, последний не вправе требовать от финансового агента возврата сумм, уже уплаченных ему по перешедшему к финансовому агенту требованию, если должник вправе получить такие суммы непосредственно с клиента. Исключение составляют случаи, когда доказано, что финансовый агент:

а) не произвел клиенту платеж, связанный с уступкой требования;

б) произвел платеж, зная о нарушении клиентом того обязательства перед должником, к которому относится платеж, связанный с уступкой требования (ст. 833 ГК РФ).

*Белов В.А.*

## **Договор финансовой аренды**

ДОГОВОР ФИНАНСОВОЙ АРЕНДЫ (лизинга) (англ. *to lease* – брать в аренду) – гражданско-правовой договор, по которому арендодатель (лизингодатель) обязуется приобрести в собственность указанное арендатором (лизингополучателем) имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей.

Д.ф.а. является разновидностью договора аренды, и к нему применяются общие положения о договоре аренды. Особенность финансовой аренды состоит в том, что предметом ее является имущество, специально приобретенное арендодателем с целью передачи его в аренду.

Смысл такого договора для арендатора состоит в возможности получить дорогостоящее оборудование, не уплачивая сразу его полную стоимость (т. е. по сути в кредит), а для изготовителя-продавца – наоборот, в возможности сразу получить полную стоимость оборудования за счет посредника-арендодателя (лизингодателя). Поэтому в качестве арендодателей здесь часто выступают банки, другие кредитные или созданные ими организации, получающие, таким образом, выгодную возможность вложения свободных средств, т. е. по сути финансирующие эту сделку.

Возникнув в США еще в середине прошлого века, Д.ф.а. получил широкое применение в деловой практике фирм всех стран.

Лизинг, нашел признание в судебной практике многих стран, не имеющих специального законодательного регулирования (США, ФРГ, Япония и др.), но в некоторых странах изданы специальные нормативные акты по лизинговым отношениям (Франция – закон от 2 июля 1966 г.; Англия – закон об аренде-продаже 1965 г.). Широкое распространение этого вида договора привело к разработке Конвенции о международном финансовом лизинге, подписанной в Оттаве 28 мая 1988 г., основная цель которой – устранить правовые барьеры на его пути.

Мировая практика и доктрина выделяют две формы лизинга: финансовый лизинг, называемый иногда подлинным лизингом, и операционный, или эксплуатационный, лизинг.

В отличие от обычного договора аренды финансовый лизинг охватывает более сложный комплекс хозяйственно-экономических отношений, участниками которых выступают не две, а три стороны: фирма – изготовитель (поставщик) машины или оборудования, лизинговая фирма (арендодатель) и фирма-пользователь (арендатор).

Операционный договор лизинга заключается на срок, значительно меньший полного срока амортизации имущества. и по его истечении объект повторно сдается внаем. Исключается право арендатора на приобретение имущества в собственность. Предполагается

оказание арендодателем услуг по поддержанию имущества в рабочем состоянии.

Хотя ГК РФ не связывает лизинг с постепенным приобретением арендатором в собственность арендованного имущества путем уплаты лизинговых платежей, такая возможность не исключена. Более того, общая сумма лизинговых платежей должна включать полную (или близкую к ней) стоимость арендованного имущества на момент заключения договора. В этом случае арендный платеж по договору лизинга одновременно является и выкупным. Если договор аренды заключается на срок, существенно меньший нормативного срока службы соответствующего имущества, что предполагает возможность неоднократной сдачи такого имущества в аренду, к нему нормы о лизинге (финансовой аренде) не применяются. Во Франции и Бельгии условие о выкупе арендатором оборудования по окончании срока аренды является обязательным пунктом договора о лизинге, в США – включается по усмотрению сторон, в Великобритании, напротив, исключено законом.

Особенностью состава сторон договора лизинга является наличие трех лиц: продавца (изготовителя) имущества, его приобретателя – арендодателя (лизингодателя) и арендатора (лизингополучателя). Арендодатель заключает с продавцом имущества, предназначенного для передачи в аренду, договор купли-продажи, а с арендатором – Д.ф.а. Условия двух указанных договоров взаимосвязаны между собой, и по существу арендатор имущества участвует в заключении договора купли-продажи как заинтересованное лицо. Хотя арендатор не находится в договорных отношениях с продавцом имущества, однако он наделен по отношению к нему рядом прав и обязанностей.

В роли лизингодателя выступает компания, имеющая лицензию на сдачу имущества в лизинг. Лизингополучателем может быть юридическое лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, или индивидуальный предприниматель.

Предмет договора – любые непотребляемые вещи, используемые для предпринимательской деятельности, кроме земельных участков и других природных объектов.

Главной обязанностью арендодателя является (в отличие от обычного договора аренды) приобретение в свою собственность избранного арендатором имущества у указанного им же продавца на основании договора купли-продажи. Договором может быть предусмотрено, что выбор продавца и приобретаемого имущества осуществляется самим арендодателем.

Передаёт арендатору предмет договора лизинга непосредственно продавец имущества, а не арендодатель, если иное не предусмотрено самим договором.

Обычные обязанности арендодателя (производить капитальный ремонт, предупреждать арендатора о правах третьих лиц на арендованное имущество и возместить стоимость согласованных с ним неотделимых улучшений) в договоре лизинга сохраняются в неизменном виде. Аналогичны и все обычные обязанности арендатора. В дополнение к ним на арендатора возлагается риск случайной гибели или порчи арендованного имущества.

Если продавец и имущество выбирает сам арендатор, арендодатель не отвечает за его недостатки. Соответственно, арендатор вправе напрямую предъявлять продавцу имущества, являющегося предметом Д.ф.а., требования, вытекающие из договора купли-продажи, заключенного между продавцом и арендодателем. При этом арендатор имеет права и несет обязанности, предусмотренные ГК РФ для покупателя, кроме обязанности оплатить приобретенное имущество, как если бы он был стороной договора купли-продажи указанного имущества. Однако арендатор не может расторгнуть договор купли-продажи без согласия арендодателя. В отношениях с продавцом арендатор и арендодатель несут солидарную ответственность. Если выбор продавца был произведен арендодателем, арендатор вправе по своему выбору предъявить требования, вытекающие из договора купли-продажи, как непосредственно продавцу имущества, так и арендодателю, которые несут по отношению к нему солидарную ответственность.

Особенность заключения Д.ф.а. проявляется и в обязанности арендодателя в договоре купли-продажи указать, что имущество приобретается с целью сдачи его в аренду такому-то лицу.

#### Лит.:

Гражданское право в 2-х т. Том 2: Учебник. М., 1993;

Гражданское право: Учебник. Ч. 2. Издание второе/Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 1997;

Гражданское и торговое право капиталистических государств: Учебник. М., 1993;

Евстратов А. Лизинговые операции в зарубежной коммерции//Материально-техническое снабжение. 1990, № 1. С. 93–94;

его же: Лизинг в СССР. Перспективы и реальность//Материально-техническое снабжение, 1990, № 2. С. 93;

Амуржуев О. Лизинг: перспективы развития//Хозяйство и право. 1991. № 9. С. 49.

## Договор фрахтования

см. *Чартер*.

## Договор хранения

ДОГОВОР ХРАНЕНИЯ – договор, по которому одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности, либо договор, в котором одна сторона (хранитель) обязуется принять на хранение вещь от поклажедателя в предусмотренный срок, хранить ее и возвратить в сохранности, а другая сторона (поклажедатель) обязуется уплатить хранителю вознаграждение за хранение (ст. 886 ГК РФ).

Предмет Д.х. – это прежде всего сама вещь, причем в ее строго определенном состоянии (сохраненная вещь).

Для участия в Д.х. не требуется какой-либо специальной правоспособности. Исключения составляют следующие случаи:

а) в Д.х., имеющих консенсуальный характер, хранителями могут быть только организации, профессионально занимающиеся хранением;

б) в Д.х. специальных видов хранителями могут быть только организации, профессиональная деятельность которых предполагает осуществление данных видов хранения (склады, банки, ломбарды, гостиницы, организации, располагающие гардеробом, транспортные организации, нотариусы и др.).

Д.х. между юридическими лицами и гражданами должен быть совершен в простой письменной форме. Для Д.х. между гражданами соблюдение письменной формы требуется, если стоимость передаваемой на хранение вещи превышает не менее чем в 10 раз МРОТ. Д.х., предусматривающий обязанность хранителя принять вещь на хранение, должен быть заключен в письменной форме независимо от состава участников этого договора и стоимости вещи, передаваемой на хранение. При этом передача вещи на хранение при чрезвычайных обстоятельствах (пожаре, стихийном бедствии, внезапной болезни, угрозе нападения и т. п.) может быть доказана свидетельскими показаниями.

Простая письменная форма Д.х. считается соблюденной, если принятие вещи на хранение удостоверено хранителем выдачей поклажедателю:

а) сохранной расписки, квитанции, свидетельства или иного документа, подписанного хранителем;

б) номерного жетона (номера), иного знака, удостоверяющего прием вещей на хранение, если такая форма предусмотрена законом или иным правовым актом либо обычна для данного вида хранения.

Несоблюдение простой письменной формы Д.х. не лишает договора юридической силы; на свидетельские же показания стороны вправе ссылаться только в случае спора о тождестве вещи, принятой на хранение, и вещи, возвращенной хранителем.

Первое существенное условие всякого Д.х. – предмет хранения. Им может быть по общему правилу только индивидуально определенная вещь. В случаях, прямо предусмотренных Д.х., принятые на хранение вещи одного поклажедателя могут смешиваться с вещами того же рода и качества других поклажедателей (хранение с

обезличением, или так называемое "иррегулярное хранение"). Поклажедателю возвращается равное или обусловленное сторонами количество вещей того же рода и качества. Второе существенное условие Д.х. – вознаграждение за хранение. Стороны могут договориться также о сроке хранения.

По общему правилу Д.х. является реальным договором, т. е. вступает в силу с момента передачи вещи на хранение. Д.х. может быть также и консенсуальным в случаях, если хранителем выступает организация, осуществляющая хранение как профессиональную деятельность. Такой Д.х. считается заключенным с момента достижения соглашения о предмете.

Д.х. – двусторонне обязывающий: на хранителе лежит обязанность вернуть предмет хранения, а на поклажедателе – уплатить вознаграждение.

Главная обязанность хранителя – принять все предусмотренные Д.х. меры для того, чтобы обеспечить сохранность переданной на хранение вещи. Если в договоре условия о таких мерах не значатся или они неполны, хранитель должен следовать соответствующим обычаям делового оборота и существованию обязательства, в том числе свойствам переданной на хранение вещи, если только необходимость принятия этих мер не исключена договором. Если же хранение осуществляется безвозмездно, хранитель обязан заботиться о принятой на хранение вещи не менее, чем о своей собственной.

Хранитель обязан возвратить поклажедателю или лицу, указанному им в качестве получателя, ту самую вещь, которая была передана на хранение, если договором не было предусмотрено хранение с обезличением. Вещь должна быть возвращена в том состоянии, в каком она была принята на хранение, с учетом ее естественного ухудшения, естественной убыли или иного изменения вследствие ее естественных свойств. Одновременно с возвратом вещи хранитель передает плоды и доходы, полученные за время ее хранения, если иное не предусмотрено Д.х.

Хранитель обязан воздерживаться от пользования предметом хранения и не предоставлять возможность пользования им третьим лицам. Исключения составляют случаи, когда:

- а) хранитель получил на это согласие поклажедателя в договоре или отдельным актом;
- б) пользование хранимой вещью необходимо для обеспечения ее сохранности и не противоречит Д.х.

Поклажедатель со своей стороны обязан:

- а) уплатить вознаграждение за хранение;
- б) возместить расходы на хранение, в том числе чрезвычайные;
- в) взять вещь обратно;
- г) нести убытки, причиненные хранением вещей с опасными свойствами.

Обязанность уплатить вознаграждение носит встречный характер: вознаграждение уплачивается только при условии исполнения хранителем своей обязанности по хранению вещи в течение обусловленного срока. Если хранение прекращается раньше, но по обстоятельствам, за которые хранитель не отвечает, – он имеет право на соразмерную прошедшему сроку часть вознаграждения. В противном случае он не вправе требовать вознаграждение, а полученные в счет него суммы должен вернуть поклажедателю. Если по истечении срока находящаяся на хранении вещь не взята обратно поклажедателем, он обязан уплатить хранителю соразмерную сумму за дальнейшее хранение вещи. Это правило применяется и в случае, когда поклажедатель должен забрать вещь до истечения срока хранения.

Обязанность возместить расходы на хранение обычно исполняется при уплате вознаграждения, поскольку, если иное не предусмотрено Д.х., расходы хранителя включаются в это вознаграждение. Отдельно расходы возмещаются только при безвозмездном хранении, а также если они носят чрезвычайный характер.

По истечении обусловленного срока хранения или срока, предоставленного хранителем для возврата вещи, поклажедатель обязан немедленно забрать переданную на хранение вещь.

При неисполнении поклажедателем этой обязанности, в том числе при его уклонении от получения вещи, хранитель вправе, если иное не предусмотрено Д.х., после письменного предупреждения поклажедателя самостоятельно продать вещь по цене, сложившейся в месте хранения, а если стоимость вещи по оценке превышает 100 МРОТ, продать ее с аукциона. Сумма, вырученная от продажи вещи, передается поклажедателю за вычетом средств, причитающихся хранителю, в том числе его расходов на продажу вещи.

При сдаче на хранение вещей с опасными свойствами поклажедатель обязан предупредить хранителя об этих свойствах, сдать вещи в такой упаковке и на таких условиях, которые обеспечивали бы наименьший риск проявления этих свойств. Если, тем не менее, вещи стали опасными для окружающих либо для имущества хранителя или третьих лиц и обстоятельства не позволяют ему потребовать от поклажедателя немедленно их забрать либо тот не выполняет данное требование, такие вещи могут быть обезврежены или уничтожены хранителем без возмещения поклажедателю убытков. Поклажедатель в таком случае тоже не отвечает перед хранителем и третьими лицами за убытки, причиненные в связи с хранением этих вещей. Это право – во всякое время обезвредить или уничтожить опасные вещи без возмещения поклажедателю убытков – принадлежит хранителю, когда такие вещи были сданы на хранение под неправильным наименованием и хранитель при их принятии не мог путем наружного осмотра удостовериться в их опасных свойствах. При возмездном хранении в указанных случаях уплаченное вознаграждение не возвращается, а если оно не уплачено, хранитель может взыскать его полностью.

Хранитель отвечает за утрату, недостачу или повреждение вещей, принятых на хранение, при наличии вреда, противоправного деяния, причинной связи между действиями хранителя и наступлением вреда и вины. Но профессиональный хранитель отвечает за утрату, недостачу или повреждение вещей, если не докажет, что утрата, недостача или повреждение произошли вследствие непреодолимой силы, либо из-за свойств вещи, о которых хранитель не знал и не должен был знать, либо в результате умысла или грубой неосторожности поклажедателя, т. е. отвечает также и при отсутствии вины. За утрату, недостачу или повреждение принятых на хранение вещей после того, как наступила обязанность поклажедателя взять эти вещи обратно, хранитель отвечает лишь при наличии с его стороны умысла или грубой неосторожности. Размер ответственности хранителя зависит от того, был ли Д.х. возмездным или безвозмездным.

Так, при безвозмездном хранении убытки возмещаются:

а) за утрату и недостачу вещей – в размере стоимости утраченных или недостающих вещей;

б) за повреждение вещей – в размере суммы, на которую понизилась их стоимость.

При возмездном Д.х. действуют общие правила возмещения убытков, если законом или Д.х. не предусмотрено иное. В случае когда в результате повреждения, за которое хранитель отвечает, качество вещи изменилось настолько, что она не может быть использована по первоначальному назначению, поклажедатель вправе от нее отказаться и потребовать от хранителя возмещения стоимости этой вещи, а также других убытков, если иное не предусмотрено законом или Д.х.

Ответственность поклажедателя заключается в том, что он обязан возместить хранителю убытки, причиненные свойствами сданной на хранение вещи, если хранитель не знал и не должен был знать об этих свойствах. За просрочку уплаты или неуплату вознаграждения хранителю принадлежит право отказаться от Д.х. и потребовать от поклажедателя немедленно забрать сданную на хранение вещь.

Хранитель, взявший на себя по Д.х. обязанность принять вещь на хранение, не вправе требовать передачи ему этой вещи на хранение. Однако поклажедатель, не передавший вещь на хранение в предусмотренный договором срок, несет ответственность перед хранителем за убытки, причиненные в связи с несостоявшимся хранением, если иное не предусмотрено законом или Д.х. Поклажедатель освобождается от этой ответственности, если заявит хранителю об отказе от его услуг в разумный срок. Если иное не предусмотрено Д.х.,

хранитель освобождается от обязанности принять вещь на хранение в случае, когда в обусловленный договором срок вещь не будет ему передана (ст. 888-ГК РФ).

Вознаграждение должно быть уплачено хранителю по окончании хранения, а если оплата предусмотрена по периодам – соответствующими частями по истечении каждого периода.

Хранитель обязан по первому требованию поклажедателя возвратить принятую на хранение вещь, хотя бы предусмотренный договором срок еще не окончился. Это означает, что Д.х. может быть расторгнут, помимо общих оснований, во всякое время по требованию поклажедателя. При этом последний уплачивает хранителю вознаграждение за фактически прошедшее время хранения, но не обязан возмещать убытки, причиненные досрочным отказом от Д.х. (о специальных видах хранения см.: *Двойное складское свидетельство, Простое складское свидетельство, Ломбард, Хранение в банковском сейфе, Секвестр*).

*Белов В.А.*

## **Договор энергоснабжения**

ДОГОВОР ЭНЕРГОСНАБЖЕНИЯ – договор, по которому энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии. Д.э. – одна из разновидностей договора купли-продажи, родственная договору поставки (предусмотрен ст. 539–548 ГК РФ).

Регулирование Д.э. как отдельного вида договора купли-продажи обусловлено прежде всего особенностями и физическими свойствами предмета договора – энергии, процесс производства которой жестко связан с потреблением. Например, электроэнергию невозможно накапливать в значительных объемах, ее выработка практически равна потребленной. Передавать энергию от энергоснабжающей организации до потребителя возможно лишь при наличии присоединенной сети.

С учетом этой специфики и интересов сторон Д.э. включает в себя ряд дополнительных условий, как-то: обязательность соблюдения установленных режимов потребления и согласованных показателей качества энергии, определение границы балансовой принадлежности присоединенной сети, отнесение потребителей к определенной тарифной группе по оплате энергии, обеспечение безопасности эксплуатации энергосетей и оборудования.

Д.э. заключается с абонентом при наличии у него отвечающего установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления энергии. В случае когда абонентом по Д.э. выступает гражданин, использующий энергию для бытовых целей, договор считается заключенным с момента первого фактического подключения абонента в установленном порядке к присоединенной сети. Если иное не предусмотрено соглашением сторон, такой договор считается заключенным на неопределенный срок. Д.э., заключенный на определенный срок, считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, если ни одна из сторон не заявит о его прекращении или изменении либо о заключении нового договора.

Если одной из сторон до окончания срока действия договора внесено предложение заключить новый договор, то отношения сторон до его заключения регулируются прежним договором. Абонент может передавать энергию, принятую им от энергоснабжающей организации через присоединенную сеть, другому лицу (субабоненту) только с согласия энергоснабжающей организации. Положения ГК РФ о Д.э. применяются к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть, если иное не

установлено законом или иными правовыми актами.

## **Договорная неустойка**

см. *Неустойка*.

## **Договорной режим имущества супругов**

см. *Брачный договор*.

## **Договоры закупки и поставки сельскохозяйственной продукции**

**ДОГОВОРЫ ЗАКУПКИ И ПОСТАВКИ СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННОЙ ПРОДУКЦИИ** – договоры, регламентирующие порядок реализации сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд. Отличаются от иных гражданско-правовых договоров, которые регулируют реализацию сельскохозяйственной продукции (купля-продажа, комиссия, фьючерсные, форвардные, опционные сделки). К отношениям, оформляемым данным видом договоров, применяются нормы ФЗ РФ от 2 декабря 1994 г. № 53-ФЗ "О закупках и поставках сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд". Несмотря на то что они не предусмотрены в ГК РФ, в соответствующих случаях к имущественным отношениям, опосредуемым ими, в субсидиарном порядке применяются общие правила, касающиеся гражданско-правовых обязательств, применяемых в имущественном обороте, и особые правила, посвященные таким видам отдельных обязательств, как купля-продажа, поставка продукции для государственных нужд, контрактация.

Договор закупки и поставки продукции, сырья и продовольствия схожи в том смысле, что они являются двусторонними, консенсуальными, опосредующими товарную форму отношений между сельскохозяйственными коммерческими организациями и предприятиями агропромышленного комплекса, с одной стороны, а с другой – специализированными коммерческими и некоммерческими организациями различных организационно-правовых форм, функционирующих на рынке продовольствия. Вместе с тем они отличаются друг от друга по субъектному составу, предмету, сфере действия.

Договор закупки – это обязательство, в силу которого одна сторона – товаропроизводитель (поставщик) сельскохозяйственной продукции (сельскохозяйственная коммерческая организация, крестьянское (фермерское) хозяйство или гражданин, ведущий личное подсобное хозяйство) обязуется произвести (с соблюдением определенных технологических, агротехнических и экологических требований) и сдать сельскохозяйственную продукцию. Если эта продукция сдается в Федеральный и региональные фонды с передачей ее в собственность РФ либо субъектов РФ, то законодатель определяет этот договор как закупку. Если же покупатель (заготовитель) приобретает данную продукцию не для государственных нужд, то здесь используется традиционная для права РФ конструкция договора купли-продажи, комиссии.

Другая сторона договора закупки – потребитель (покупатель), специализированная коммерческая или некоммерческая организация (хозяйственное товарищество, общество, производственный, потребительский кооператив, другое предприятие, учреждение) обязуется принять сельскохозяйственную продукцию и уплатить за нее в срок определенную цену.

Переработанная продукция и продовольствие реализуются сельскохозяйственными коммерческими организациями, перерабатывающими предприятиями, посредническими коммерческими организациями по договорам поставки товаров народного потребления (колбасы, консервы и т. д.) либо по договорам купли-продажи. Любые договоры реализации сельскохозяйственной продукции, подвергнутой промышленной переработке и готовой для

использования, и продовольствия. кем бы они ни заключались, подчиняются общим правилам ГК РФ о договорах поставки или купли-продажи. Основные условия договоров, заключаемых сельскохозяйственными коммерческими организациями, определяются по соглашению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

**Лит.:**

*Тимескова В.С.* Договорные отношения в АПК. Л., 1989;

*Быстров Г.Е., Козырь М.И.* Аграрное право: Учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению и специальности «Юриспруденция». М., 1996.

*Быстров Г.Е.*

## **Договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ**

**ДОГОВОРЫ НА ВЫПОЛНЕНИЕ НАУЧНО-ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИХ, ОПЫТНО-КОНСТРУКТОРСКИХ И ТЕХНОЛОГИЧЕСКИХ РАБОТ (НИОКР)** – самостоятельная группа гражданско-правовых договоров, разграничивающихся в зависимости от основного обязательства: по договору на выполнение научно-исследовательских работ (НИР) исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а по договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ (ОКР) – разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее.

ГК РСФСР не содержал положений о договорах на НИОКР, они регулировались ведомственными нормативными актами Госкомитета СССР по науке и технике. В ОГЗ СССР договор на выполнение НИОКР рассматривался в качестве одного из видов подрядных работ. В ГК РФ он трактуется как самостоятельный договор, к которому не применимы общие положения о договоре подряда (за исключением случаев прямой отсылки к ним).

Договор с исполнителем может охватывать как весь цикл исследования, разработки и изготовления образцов, так и отдельные его этапы (элементы). Если иное не предусмотрено законом или договором, риск случайной невозможности исполнить договор на выполнение НИОКР несет заказчик. Условия этих договоров должны соответствовать законам и иным правовым актам об исключительных правах (интеллектуальной собственности). Исполнитель обязан провести научные исследования лично. Он вправе привлекать к выполнению НИР третьих лиц только с согласия заказчика. При выполнении же ОКР исполнитель может, если иное не предусмотрено договором, привлекать третьих лиц. К отношениям исполнителя с третьими лицами применяются правила о генеральном подрядчике и субподрядчике. Если иное не предусмотрено договорами на НИОКР, стороны обязаны обеспечить конфиденциальность сведений, касающихся предмета договора, хода его исполнения и полученных результатов. Объем сведений, признаваемых конфиденциальными, определяется в договоре. Каждая из сторон обязуется публиковать полученные при выполнении работы сведения, признанные конфиденциальными, только с согласия другой стороны.

Если иное не предусмотрено договором, заказчик имеет право использовать переданные ему исполнителем результаты работ, в том числе способные в правовой охране, а исполнитель вправе использовать полученные им результаты работ для собственных нужд.

## **Дознание**

**ДОЗНАНИЕ** – в уголовном судопроизводстве РФ одна из форм предварительного расследования преступлений. Отличается от предварительного следствия по субъекту, осуществляющему производство, кругу расследуемых преступлений (подследственности), объему прав участников процесса. Процессуальные акты органов Д. и собранные ими



доказательства в пределах предоставленной законом компетенции имеют такое же юридическое значение, как акты и результаты предварительного следствия.

Органами Д., т. е. органами, наделенными правом производить предварительное расследование в форме Д. по уголовным делам, являются:

– милиция; командиры воинских частей, соединений и начальники военных учреждений – по делам о всех преступлениях, совершенных подчиненными или военнослужащими, а также военнообязанными во время прохождения ими сборов, рабочими и служащими Вооруженных Сил РФ в связи с исполнением служебных обязанностей или в расположении части, соединения, учреждения;

– органы ФСБ РФ – по делам, отнесенным законом к их ведению;

– начальники исправительно-трудовых учреждений и следственных изоляторов – по делам о преступлениях против установленного порядка несения службы, совершенных сотрудниками этих учреждений, а равно по делам о преступлениях, совершенных в расположении указанных учреждений;

– органы государственного пожарного надзора – по делам о пожарах и о нарушении противопожарных правил;

– органы пограничной службы РФ – по делам о нарушении режима государственной границы РФ, пограничного режима и режима в пунктах пропуска через государственную границу РФ, а также по делам о преступлениях, совершенных на континентальном шельфе РФ;

– капитаны морских судов, находящихся в дальнем плавании, и начальники зимовок в период отсутствия транспортных связей с зимовкой;

– федеральные органы налоговой полиции – по делам, отнесенным законом к их ведению;

– таможенные органы – по делам о преступлениях, предусмотренных статьями УК: 188(контрабанда), 189 (незаконный экспорт технологий, научно-технической информации и услуг, используемых при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники), 190 (невозвращение на территорию РФ предметов художественного, исторического и археологического достояния народов РФ и зарубежных стран), 193 (невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте), 194 (уклонение от уплаты таможенных платежей).

Указанный в законе перечень органов дознания является исчерпывающим. Процессуальный порядок Д., регламентированный уголовно-процессуальным законом, един для всех органов дознания и не зависит от их ведомственной принадлежности.

Органы Д., как и органы предварительного следствия, решают общие задачи уголовного процесса.

Д. имеет два вида, которые различаются в зависимости от подследственности уголовного дела:

а) Д. по делам о преступлениях, по которым предварительное следствие обязательно;

б) Д. по делам о преступлениях, по которым предварительное следствие не обязательно.

В первом случае орган Д. возбуждает уголовное дело и, руководствуясь правилами уголовно-процессуального закона, производит неотложные следственные действия по установлению и закреплению следов преступления: осмотр места происшествия, обыск, выемку, освидетельствование, задержание и допрос подозреваемых, допрос потерпевших и свидетелей. Об обнаруженном преступлении и начале Д. орган Д. немедленно уведомляет прокурора. Д. может производиться не более 10 суток со дня возбуждения уголовного дела: этот срок не подлежит продлению. По выполнении неотложных следственных действий орган Д., не ожидая указаний прокурора и окончания установленного законом срока, обязан оформить постановление о направлении дела следователю. После этого орган Д. может производить по данному делу следственные и розыскные действия только по поручению следователя. В случае передачи следователю дела, по которому не представилось

возможным обнаружить лицо, совершившее преступление. орган Д. продолжает оперативно-розыскные меры для установления преступника, уведомляя следователя о результатах.

Д. второго вида – это полное расследование органом Д. преступлений. Материалы Д. в этих случаях являются основанием для рассмотрения дел в суде. Данный вид Д. производится по правилам, установленным для предварительного следствия, за следующими исключениями:

а) потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители извещаются об окончании Д. и направлении дела прокурору для утверждения обвинительного заключения и решения вопроса о передаче дела в суд по подсудности, но материалы дела для ознакомления им не предъявляются;

б) на органы Д. не распространяются правила, гарантирующие процессуальную самостоятельность следователя в его взаимоотношениях с прокурором.

При несогласии с указаниями прокурора орган Д. вправе обжаловать его решение вышестоящему прокурору, не приостанавливая выполнения этих указаний. Если для производства предварительного следствия установлен 2-месячный срок, то для производства Д. - 1 месяц со дня возбуждения уголовного дела, включая составление обвинительного заключения либо постановления о прекращении или приостановлении дела. Это обусловлено тем, что преступления, отнесенные к подсудности органов Д., как правило, не представляют большой сложности и не требуют значительного объема следственных действий. Если в установленный законом 10-дневный срок досудебной подготовки материалов по протокольной форме невозможно выяснить все существенные обстоятельства совершения преступления, Д. должно быть закончено не позднее чем в 20-дневный срок со дня возбуждения или возвращения уголовного дела. Установленный законом срок Д. может быть продлен прокурором, непосредственно осуществляющим надзор за производством Д., но не более чем на 1 месяц.

В исключительных случаях срок производства Д. по делу может быть продлен по правилам, установленным для продления срока предварительного следствия. При наличии указанных в законе оснований для прекращения (приостановления) уголовного дела орган Д. прекращает (приостанавливает) дело мотивированным постановлением, копия которого в суточный срок направляется прокурору. В остальных случаях составляется обвинительное заключение, которое со всеми материалами Д. представляется прокурору для утверждения.

Прокурор вправе поручить следователю расследование дел о преступлениях, отнесенных законом к подсудности органов Д. В этих случаях досудебное производство по делу осуществляется в форме предварительного следствия.

*Сергеев А.И.*

## **Доказательства**

**ДОКАЗАТЕЛЬСТВА** – любые фактические данные (информация) по уголовному делу, на основе которых в определенном законом порядке орган дознания, следователь и суд устанавливают наличие или отсутствие преступления (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления), виновность обвиняемого в совершении преступления и мотивы преступления, обстоятельства, влияющие на степень и характер ответственности обвиняемого, а также иные обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого, характер и размер ущерба, причиненного преступлением, а также причины и условия, способствовавшие совершению преступления.

Эти данные устанавливаются: показаниями свидетеля, потерпевшего, подозреваемого, обвиняемого, заключением эксперта, актами ревизий и документальных проверок; вещественными доказательствами, протоколами следственных и судебных действий и иными документами.

Д., полученные с нарушением закона, признаются не имеющими юридической силы и

не могут быть положены в основу обвинения, а также использоваться в процессе доказывания по уголовному делу.

Доказательственная информация должна обладать признаками относимости, допустимости, достоверности и проверяемости. Относимость означает возможность подтверждения информацией вывода о времени, месте совершения действий конкретным лицом, результатах этих действий и других обстоятельствах, подлежащих доказыванию. Допустимость представляет собой соблюдение установленного законом порядка получения, фиксации данных, а также использование для подтверждения выводов только той информации, которая облечена в одну из форм, предусмотренных законом. Такими формами являются:

- протоколы следственных действий и приложения к ним аудио-, киноленты, фотокарточки, схемы;
- заключения экспертов;
- документы (справки, паспорта, удостоверения, акты ревизий и т. п.).

Достоверность доказательств – это соответствие информации, зафиксированной в протоколе следственного действия, тем данным, которые поступили к следователю. Проверяемость – возможность проверки достоверности информации и обязательность проведения этой проверки.

По способу образования Д. подразделяются на первоначальные и производные. Первоначальными называются Д., полученные из первоисточника (например, фактические данные, полученные с помощью показаний свидетеля-очевидца, подлинного документа, путем осмотра вещи, носящей на себе определенные следы, и т. д.). Производными называются Д., полученные "из вторых рук", например сведения, полученные из показаний свидетеля, который сам факта не наблюдал, а знает о нем со слов других лиц; сведения, полученные из копии документа или с помощью фотоснимка, слепка с вещественного Д. и т. д.

По источнику их получения Д. делятся на личные, т. е. такие, источником которых являются люди (стороны, третьи лица, представители, свидетели, эксперты, составители документов), и вещественные, источником которых являются предметы материального мира.

По характеру Д. делятся на прямые и косвенные. К первым относятся такие Д., из которых (при условии их достоверности) можно сделать достоверный вывод о существовании (или несуществовании) доказываемого факта. Косвенным считается Д., из которого (при том же условии) можно сделать предположительный вывод о существовании доказываемого факта.

Не могут служить Д. фактические данные, сообщенные свидетелем, потерпевшим, если они не могут указать источник своей осведомленности. Заключение эксперта не является обязательным для лица, производящего дознание, следователя, прокурора и суда, но несогласие их с заключением должно быть мотивировано. Как свидетелям и потерпевшим, так и подозреваемым, обвиняемым предоставлено право отказаться от дачи показаний в том случае, если эти показания могут быть использованы против самих допрашиваемых или их близких родственников (ст. 5 Конституции РФ).

Для получения, фиксации информации, облечения ее в установленную законом форму предусмотрен определенный порядок.

Лицо, производящее дознание, следователь, прокурор получают информацию следующими способами:

- а) направляют запросы по интересующим вопросам должностным лицам, руководителям коммерческих предприятий, организаций и получают ответы в письменной форме либо справки, акты, признаваемые документами (в УПК нет требований к их составлению, но следственно-судебной практикой такие требования выработаны: документ должен иметь дату составления, подпись руководителя предприятия, организации или структурного подразделения; информация, содержащаяся в документе, должна содержать ответы на вопросы, имеющиеся в запросе);

б) проводят следственные действия (осмотр, выемку, обыск, допрос, следственный эксперимент, очную ставку и др.). Полученная информация фиксируется в протоколах следственных действий. Общая форма протокола и требования к его составлению изложены в УПК. Предусмотрена и более подробная регламентация к составлению протокола с учетом особенностей каждого вида следственного действия: допроса потерпевшего, свидетеля, подозреваемого, обвиняемого, обыска, выемки и др. В протоколе отражается процесс получения данных и их фиксации. Если этот порядок нарушен, то информация исключается из процесса доказывания;

в) назначают экспертизы, судебно-медицинские, криминалистические, судебно-психиатрические в случаях, указанных в законе, а выводы экспертов используют в процессе доказывания. В заключении эксперта должен быть изложен процесс исследования, приемы, средства, которыми он пользовался в ходе исследования, и результаты, полученные при этом.

Основанием для исключения Д. из процесса доказывания являются такие нарушения процесса их добытия, которые вызывают неустранимые сомнения в достоверности Д.

ГПК признает Д. по гражданскому делу "любые фактические данные, на основе которых в определенном законом порядке суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, и-иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела" (ст. 49 ГПК). Также данные устанавливаются: объяснениями сторон и третьих лиц, показаниями свидетелей, письменными доказательствами, вещественными доказательствами и заключениями экспертов. Д. не имеет юридической силы, если они получены с нарушением закона.

Письменными Д. являются акты, документы, письма делового или личного характера, содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела. При этом лица, представляющие письменное Д. или ходатайствующие о его истребовании, обязаны указать, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, могут быть установлены этим Д.

Вещественные Д. - предметы, которые могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для дела. При затруднительности представления в суд документов он может истребовать надлежащим образом засвидетельствованные выписки или произвести осмотр и исследование письменных Д. в месте их хранения.

Свидетельские показания не могут быть использованы в качестве Д., если они получены от представителей по гражданскому делу или от защитников по уголовному делу об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя или защитника, а также от лиц, которые в силу своих физических или психических недостатков не способны правильно воспринимать факты или давать о них правильные показания.

Заключение эксперта составляется в письменной форме и должно содержать подробное описание произведенных исследований, сделанные в результате их выводы и обоснованные ответы на поставленные судом вопросы.

АПК признает Д. по делу "полученные в соответствии с предусмотренным АПК и другими федеральными законами порядком сведения, на основании которых арбитражный суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения спора" (ст. 52 АПК). Такие сведения устанавливаются письменными и вещественными Д., заключениями экспертов, показаниями свидетелей, объяснениями лиц, участвующих в деле. Д., полученные с нарушением ФЗ, использоваться не могут.

Понятие вещественных Д. в арбитражном процессе по сути совпадает с гражданско-процессуальным, тогда как состав письменных Д. в АПК расширен по сравнению с ГПК с учетом развития техники, хозяйственной и судебной (арбитражной) практики. К Д. этого вида относятся Д., содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, акты, договоры, справки, деловая корреспонденция, иные документы и

материалы, в том числе полученные посредством факсимильной, электронной или иной связи либо иным способом, позволяющим установить достоверность документа. Письменные Д. представляются в подлиннике или в форме надлежащим образом заверенной копии. Если к рассматриваемому делу имеет отношение лишь часть документа, представляется заверенная выписка из него(ст.60 АПК).

Свидетельские показания представляют собой устно сообщенные арбитражному суду сведения и обстоятельства, известные в силу конкретных обстоятельств. По предложению арбитражного суда свидетель может изложить свои показания в письменном виде. Не являются Д. сведения, сообщенные свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности. Объяснения лиц, участвующих в деле, подлежат проверке и оценке наряду с другими Д. По предложению арбитражного суда лицо, участвующее в деле, может изложить свои объяснения в письменном виде.

Заключение дается экспертом в письменной форме. Оно должно содержать подробное описание проведенных исследований, сделанные в результате их выводы и ответы на поставленные арбитражным судом вопросы. Заключение эксперта исследуется в заседании арбитражного суда и оценивается наряду с другими Д. При несогласии с заключением эксперта арбитражный суд по ходатайству лица, участвующего в деле, может назначить повторную экспертизу, поручив ее проведение другому эксперту.

Д. по делу об административном правонарушении являются любые фактические данные, на основе которых в определенном законом порядке органы (должностные лица) устанавливают наличие или отсутствие административного правонарушения, виновность данного лица в его совершении и иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела. Такие данные устанавливаются: протоколом об административном правонарушении, объяснениями лица, привлекаемого к административной ответственности, показаниями потерпевшего, свидетелей, заключением эксперта, вещественными Д., протоколом об изъятии вещей и документов, а также иными документами.

*Комлев Б.А.*

## **Документарная ценная бумага**

ДОКУМЕНТАРНАЯ ЦЕННАЯ БУМАГА (ценная бумага документарной формы выпуска) – ценная бумага, условия выпуска которой предполагают возможность выдачи ее владельцу бумажного документа установленной формы (сертификата ценной бумаги), удостоверяющего права владельца на соответствующую ценную бумагу. Права владельца на эмиссионную Д.ц.б. удостоверяются сертификатом (если сертификат находится у владельца) либо сертификатом и записями по счетам депо в депозитарии (если сертификаты переданы на хранение в депозитарий). Объем прав, закрепленных Д.ц.б., указывается в решении об их выпуске и в тексте сертификата. В случае расхождений между текстом решения о выпуске ценных бумаг и данными, приведенными в сертификате эмиссионной ценной бумаги, владелец может требовать осуществления прав, закрепленных этой ценной бумагой, в объеме, установленном сертификатом.

*Крылова М.А.*

## **Долевая собственность**

ДОЛЕВАЯ СОБСТВЕННОСТЬ – разновидность общей собственности, в которой для каждого участника (сособственника) определена конкретная доля в праве собственности на общее имущество (п. 2 ст. 244 ГК РФ). Общая собственность на имущество является долевой, если только законом не предусмотрено образование совместной (бездолевой) собственности на данное имущество. Доля каждого из сособственников представляет собой арифметически выраженную долю в субъективном праве собственности на общее имущество, а не долю в конкретной вещи, которая может быть и юридически неделимой.

Размер долей собственников определяется законом или их соглашением, а при отсутствии таких указаний считается равным.

В соответствии со своими долями со-собственники пользуются общим имуществом и распределяют полученные от его использования плоды, продукцию и доходы, а также несут необходимые расходы (издержки) по его содержанию и сохранению. Иной порядок использования общего имущества и полученных от него приращений может быть установлен только соглашением собственников (в частности, при невозможности выделения в пользование одному из собственников части общего имущества, точно соответствующей его доле в праве общей собственности). Выделенная конкретному собственнику часть общего имущества условно называется реальной долей, а его доля в праве общей собственности – идеальной долей.

Если реальная доля конкретного собственника меньше его идеальной доли, он вправе требовать соответствующей компенсации от других собственников, владеющих и пользующихся принадлежащим на его долю имуществом. Если один из собственников за свой счет произвел улучшения переданной ему в пользование части общего имущества, он может претендовать на увеличение своей доли в праве на него при условии, что это установлено соглашением всех собственников. При отсутствии такого соглашения основанием для увеличения его доли являются только улучшения, произведенные им с соблюдением установленного порядка пользования общим имуществом и неотделимые от него без несоразмерного вреда для общей вещи. Отделимые улучшения по общему правилу поступают в собственность того из участников, кто их произвел.

Поскольку право собственности на общее имущество принадлежит каждому из собственников в объеме его доли, его реализация, включая распоряжение, может осуществляться только по единогласному решению всех собственников. При отсутствии согласия хотя бы одного из них, независимо от размера его доли, распорядиться общим имуществом невозможно, а порядок владения и пользования им может быть установлен решением суда по иску любого из собственников.

Собственник вправе по своему усмотрению продать, подарить, завещать, отдать в залог или иным образом распорядиться принадлежащей ему долей. В этом случае доля переходит к новому собственнику (или собственникам). Возмездное отчуждение доли путем продажи допускается только с соблюдением установленных законом норм о праве преимущественной покупки, имеющемуся у остальных собственников. При его осуществлении количество собственников сокращается. Собственник вправе требовать выдела принадлежащей ему доли в натуре. При этом общее имущество, как правило, уменьшается в объеме, но остается объектом общей собственности других собственников. Способ и условия выдела определяются соглашением всех собственников, а при невозможности его достижения – судом.

Если вещь, составлявшая объект общей собственности, юридически неделима либо выдел невозможен без нанесения несоразмерного ущерба общему имуществу, выделяющийся собственник вправе требовать денежной компенсации его доли остающимися собственниками. Последние же вправе требовать от него аналогичной компенсации, если выделяемое ему имущество превышает его долю. Компенсация вместо выдела собственнику его доли в натуре допускается только с его согласия, а судом может быть установлена лишь в случаях, когда доля выделяющегося собственника незначительна, не может быть выделена ему в натуре, а он не имеет существенного интереса в использовании общего имущества. Раздел имущества, находившегося в Д.с., означает ее прекращение. Он осуществляется по соглашению всех собственников, а при его недостижении – в судебном порядке по иску каждого из собственников о выделе причитающейся ему доли. Такой выдел производится по изложенным выше правилам.

*Суханов Е.А.*

**Должник**

**ДОЛЖНИК** – в гражданском праве сторона в обязательстве, на которой лежит обязанность (долг) совершить определенное действие (передать имущество, выполнить какую-либо работу и т. п.) или воздержаться от него по требованию управомоченной стороны (кредитора). Д. могут выступать лишь лица, способные быть носителями гражданских прав и обязанностей, т. е. правоспособные физические лица, юридические лица и государство. Д. (как и кредитор) является основным, необходимым субъектом обязательства в отличие от третьих лиц. Во взаимных обязательствах, когда каждый из участников несет обязанность в пользу контрагента, они оба одновременно выступают в роли как Д., так и кредитора. Иногда на стороне Д. могут участвовать сразу несколько лиц. В зависимости от характера распределения обязанностей между со-должниками такие обязательства бывают долевыми, солидарными и т. д. Д. вправе перевести свой долг на другое лицо (см. *Перевод долга*), а также поручить исполнение своей обязанности другому лицу. Д. считается обязанным до тех пор, пока он не исполнит свой долг либо пока обязательство не прекратится по другим основаниям.

*Прасолов Б.В.*

### **Должностное лицо**

**ДОЛЖНОСТНОЕ ЛИЦО** – лицо, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющее функции представителя власти либо выполняющее организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ. К представителям власти относятся работники государственных органов и учреждений, наделенные правом в пределах своей компетенции предъявлять требования, а также принимать решения, обязательные для исполнения гражданами или предприятиями, учреждениями, организациями независимо от их ведомственной принадлежности и подчиненности, в том числе народные депутаты, судьи, прокуроры, следователи, арбитры, работники милиции, государственные инспектора и контролеры.

Под организационно-распорядительными обязанностями понимаются функции по осуществлению руководства трудовым коллективом, участком работы, производственной деятельностью отдельных работников (подбор и расстановка кадров, планирование работы, организация труда подчиненных, поддержание трудовой дисциплины и т. п.). Под административно-хозяйственными обязанностями понимаются полномочия по управлению или распоряжению имуществом.

### **Доминирующее положение**

**ДОМИНИРУЮЩЕЕ ПОЛОЖЕНИЕ** (лат. *dominium* – господство, контроль) – согласно антимонопольному законодательству РФ исключительное положение одного или нескольких хозяйствующих субъектов на рынке товара, не имеющего заменителя, либо взаимозаменяемых товаров, дающее ему (им) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке или затруднять другим хозяйствующим субъектам доступ на рынок, обладание которым является необходимым условием квалификации противоправности его (их) действий, имеющих либо могущих иметь своим результатом ограничение конкуренции и (или) ущемление интересов других хозяйствующих субъектов или физических лиц (Закон РСФСР от 22 марта 1991 г. № 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках"). Наличие Д.п. хозяйствующего субъекта вправе устанавливать федеральный антимонопольный орган.

Этапами определения Д.п. являются:

- установление конкретной продукции, работ и услуг хозяйствующего субъекта, квалифицируемых как товар;
- определение продуктовых и географических границ соответствующего товарного рынка<sup>0</sup>
- определение возможностей хозяйствующего субъекта оказывать влияние на рынок, ограничивать конкуренцию, ущемлять интересы других хозяйствующих субъектов и (или) физических лиц.

Основной квалифицирующий при-знак Д.п. – доля на товарном рынке. Положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара составляет 65 % и более, признается доминирующим, за исключение тех случаев, когда хозяйствующий субъект докажет обратное. Не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара не превышает 35 %. Положение хозяйствующего субъекта, доля которого на товарном рынке находится в пределах 35–65 %, может быть квалифицировано как доминирующее с учетом состояния конкурентной среды на соответствующем товарном рынке.

Категория Д.п. используется национальными законодательствами многих государств, в картельном праве ЕС, которые, как и законодательство РФ, устанавливают запрет не на обладание Д.п., а на злоупотребление им. При установлении Д.п. хозяйствующего субъекта в качестве основного критерия, также как и в РФ. используется его доля на соответствующем рынке.

#### Лит.:

Жидков О.А. Законодательство о капиталистических монополиях. М., 1968: Рынок и антимонопольное законодательство России. М., 1992;

Свято??? Ю.И. Регулирование ограничительной хозяйственной практики в буржуазном праве. М., 1988;

Сесекин В.Б. Основные положения Антитрестовского права США//Проблемы интеллектуальной собственности, № 1, 1996;

Тотьев К.Ю. Конкуренция и монополия. Правовые аспекты регулирования. М., 1996.

Сесекин В.Б.

## Домициль

ДОМИЦИЛЬ (англ., фр. *domicile* – место жительства) – 1) место постоянного жительства лица, «оседлость»: "закон местожительства" лица. означающий тот правопорядок, который определяет его статус, личные права и обязанности, объем дееспособности – все важные вопросы, касающиеся гражданского состояния и правового статуса лица. Д. свойствен системам англо-американского права в противовес континентальному европейскому праву, использующему в подавляющем большинстве случаев принцип гражданства лица. Английская концепция различает "Д. по происхождению" и приобретенный Д. – "Д. по выбору". Доказать, что лицо сменило свой "Д. по происхождению" в пользу "Д. по выбору" представляется нередко затруднительным в английском суде, в результате чего не раз англичане, проживающие за границей (в "заморских территориях") в течение всей своей жизни, объявлялись домицилированными в Англии и подчиненными ее законам. Право РФ прибегает к критерию Д. в ограниченных случаях. особенно применительно к лицам без гражданства для определения их личных прав, а также в наследственных отношениях, используя формулы местожительства лица. постоянного или преимущественного местопребывания, постоянного местожительства.

2) В вексельных отношениях используется для обозначения места платежа по векселю в случае его домициляции, которая состоит в том, что плательщиком по векселю назначается какое-либо третье лицо. Большой частью в качестве такового выступают банки. Векселя подобного рода именуются домицилированными, внешними их признаками служат слова: «уплата» или "платеж в... банк".

Ануфриева Л.П.



## **Д'ондта метод**

Д'ОНДТА МЕТОД – метод распределения мандатов на выборах по системе пропорционального представительства. изобретен бельгийским математиком Д'Ондтом (*Victor D'Hondt*). В соответствии с Д.м. число голосов, полученных каждым партийным списком в избирательном округе, делят последовательно на 1, 2, 3, 4 и т. д. до цифры, соответствующей числу списков. Затем полученные частные распределяют в порядке убывания. Частное, порядковый номер которого соответствует числу замещаемых мандатов, является общим делителем. Каждый список получает столько мест, сколько раз общий делитель укладывается в полученном этим списком числе голосов. Применяется в Болгарии, Эстонии, Латвии, Польше, Румынии и ряде других стран.

## **Донос**

см. *Заведомо ложный донос.*

## **Допрос**

ДОПРОС – получение (в определенном законом порядке) уполномоченным должностным лицом правоохранительных органов информации об обстоятельствах, подлежащих установлению, от указанных в законе лиц: ее фиксация в протоколе следственного или судебного действия, в приложениях к протоколу в виде схем, аудио-, кино-, видеозаписи и удостоверение идентичности зафиксированной информации. Д. предусмотрен уголовным, гражданским, арбитражным, административным процессом. В уголовном процессе производство Д. регламентировано как на стадии предварительного следствия, так и в суде. Порядок Д. различается в зависимости от процессуального статуса допрашиваемого лица (свидетель, потерпевший, подозреваемый, обвиняемый), от стадии, на которой проводится Д. (предварительное или судебное следствие), от возраста допрашиваемого лица. В качестве свидетеля допрашиваются лица, которым могут быть известны какие-либо обстоятельства, подлежащие установлению по делу.

Запрещено допрашивать в качестве свидетеля:

- а) защитника обвиняемого об обстоятельствах дела, которые стали ему известны в связи с выполнением обязанностей защитника;
- б) лицо, которое в силу своих физических или психических недостатков не способно правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них правильные показания;
- в) адвоката, представителя профессионального союза и другой общественной организации – об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением ими обязанностей представителя.

Не может быть привлечен к уголовной ответственности священнослужитель за отказ от дачи показаний по обстоятельствам, известным ему на исповеди, а также любое иное лицо, если оно не желает свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется ФЗ (ст. 51 Конституции РФ). Свидетели, вызванные по одному и тому же делу, допрашиваются порознь и в отсутствие других свидетелей. При этом следователь принимает меры к тому, чтобы они не могли общаться между собой. При Д. свидетелей в возрасте до 14 лет, а по усмотрению следователя – и в возрасте от 14 до 16 лет присутствует педагог. В случае необходимости вызываются также законные представители несовершеннолетнего или его близкие родственники. Аналогичным образом осуществляется Д. потерпевшего. Потерпевшие и свидетели в возрасте от 16 лет несут уголовную ответственность за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний.

Подозреваемый вправе дать показания по поводу обстоятельств, послуживших

основанием для его задержания или заключения под стражу, а равно по поводу иных известных ему обстоятельств по делу. Обвиняемый вправе дать показания по предъявленному обвинению, а равно по поводу иных известных ему обстоятельств по делу и имеющих в деле доказательств. Уголовная ответственность за отказ, уклонение от дачи показаний, за дачу заведомо ложных показаний для подозреваемого и обвиняемого не предусмотрена. Следователь обязан допросить обвиняемого немедленно после предъявленного ему обвинения. Д. не может производиться в ночное время, кроме случаев, не терпящих отлагательства. Обвиняемые, вызванные по одному и тому же делу, допрашиваются порознь, причем следователь принимает меры к тому, чтобы они не могли общаться между собой. Аналогично производится вызов и Д. подозреваемого.

В судебном заседании свидетели допрашиваются порознь и в отсутствие еще не допрошенных свидетелей. Председательствующий выясняет отношение свидетеля к подсудимому и потерпевшему и предлагает свидетелю сообщить все, что ему известно по делу. После этого свидетеля допрашивают судьи, обвинители, а также потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители, защитники и подсудимые. Свидетель при Д. его в суде может пользоваться письменными заметками в тех случаях, когда его показания относятся к каким-либо цифровым и другим данным, которые трудно удержать в памяти. Свидетелю разрешается прочтение имеющихся у него документов, относящихся к данному показанию.

В гражданско-процессуальном законодательстве предусмотрен Д. только свидетелей и экспертов.

В качестве свидетелей не могут быть вызваны и допрошены:

– представители по делу – об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением их обязанностей;

– лица, которые в силу своих физических или психических недостатков не способны правильно воспринимать факты или давать о них правильные показания.

За отказ свидетеля или потерпевшего от дачи показаний предусмотрена ответственность по УК РФ.

Д. в арбитражном процессе предусмотрен только для свидетеля (ст. 44, 69 АПК) и проводится в порядке, аналогичном гражданско-процессуальному, но указание на лиц, которых нельзя допрашивать в качестве свидетелей, отсутствует.

В административном праве (ст. 248. 251 КоАП) предусмотрен Д. потерпевшего и свидетеля, но порядок его, документ, в котором он должен быть зафиксирован, не регламентирован. К уголовной ответственности за отказ, дачу заведомо ложных показаний, уклонение от дачи показаний не привлекаются.

*Комлев Б.А.*

## **Доставка товаров под таможенным контролем**

ДОСТАВКА ТОВАРОВ ПОД ТАМОЖЕННЫМ КОНТРОЛЕМ – перевозка товаров, транспортных средств и документов на них от таможенного органа отправления до таможенного органа назначения под таможенным контролем без взимания таможенных пошлин, НДС, акцизов, иных налогов, взимание которых возложено на таможенные органы, а также без применения мер экономической политики. При ввозе товаров и транспортных средств на таможенную территорию РФ, оформление доставки, доставка, завершение доставки являются предварительными операциями, предшествующими основному таможенному оформлению. При вывозе товаров и транспортных средств за пределы таможенной территории РФ, на территорию свободных таможенных зон и на свободные склады эти товары в период доставки находятся под таможенным контролем. Д.т. под т. к. подразделяется на два вида:

а) доставка товаров, подлежащих обложению под таможенный режим выпуска для свободного обращения;

б) доставка товаров, не подлежащих этому обложению.

Д.т. под т. к. применяется в отношении:

а) ввозимых товаров, если их помещение под таможенный режим производится не в том таможенном органе, в регионе деятельности которого находится место ввоза;

б) иностранных ввозимых товаров, подлежащих налогообложению при помещении под режим выпуска для свободного обращения и в отношении которых не уплачены (не взысканы) таможенные платежи, подлежащие уплате при их выпуске в свободное обращение;

в) продуктов переработки иностранных товаров, вывозимых с таможенной территории РФ;

г) товаров, перемещаемых между складами;

д) других товаров, определяемых законодательными актами.

Д.т. под т. к. осуществляется с разрешения таможенного органа, в установленные им сроки, определяемые исходя из возможностей транспортного средства, маршрута. Д.т. под т. к. – обязанность перевозчика. Места Д.т. под т. к. (за исключением вывозимых) – склады в регионе деятельности таможенного органа назначения; вывозимых товаров – пункты пересечения таможенной границы РФ, расположенные в регионе деятельности таможенного органа назначения.

Д.т. под т. к. допускается при соблюдении необходимых условий: товар не запрещен к ввозу (вывозу), произведен ветеринарный либо фитосанитарный контроль, имеется лицензия на ввоз, обеспечена возможность идентификации, представлены необходимые документы. Документ контроля за Д.т. под т. к. (ДКД), необходимый для таможенных целей и контроля, заполняется на каждую партию товаров. В качестве такого документа используются также книжка МДП, дополнительный экземпляр и копии грузовой таможенной декларации. Одновременно с ДКД подаются документы, перечень которых утверждается нормативными актами ГТК РФ.

Грузовые операции с товарами при Д.т. под т. к. могут осуществляться с разрешения таможенного органа на складах либо в зонах таможенного контроля. Решение о возможности доставки Д.т. под т. к. принимается после проверки таможенным органом отправления: соблюдения правил заполнения ДКД, наличия соответствующих документов, при необходимости – технического состояния грузового отделения транспортного средства и т. д.

По прибытии в место доставки перевозчик представляет товары, транспортные средства, документы таможенному органу назначения, который после проведения соответствующей проверки выдает перевозчику свидетельство о подтверждении Д.т. под т. к.

*Диканова Т.А.*

## **Дотация**

ДОТАЦИЯ (лат. *dotatio* – дар) – 1) государственное пособие гражданам и организациям для покрытия убытков или других целей; доплата;

2) сумма денежных средств, выделяемая из бюджета предприятию, у которого затраты на производство и реализацию продукции не покрываются получаемыми доходами, а также на поддержание относительно низких розничных цен на отдельные товары, реализуемые населению;

3) денежная сумма, выделяемая из бюджета вышестоящего уровня в случае недостаточности доходов для формирования минимального бюджета нижестоящего территориального уровня.

Выделение Д. осуществляется в порядке бюджетного регулирования на безвозмездной и безвозвратной основе, а ее использование не имеет целевого назначения.

## **Дочернее предприятие**

**ДОЧЕРНЕЕ ПРЕДПРИЯТИЕ** – унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, созданное другим унитарным предприятием, основанным на праве хозяйственного ведения, путем реорганизации в форме выделения (п. 7 ст. 114 ГК РФ). Д.п. может быть создано только государственным (но не казенным) или муниципальным унитарным предприятием с согласия соответствующего собственника-учредителя (уполномоченного им органа). Д.п. не представляет собой особой организационно-правовой формы, будучи государственным или муниципальным унитарным предприятием, основанным на праве хозяйственного ведения. Функции учредителя-собственника в отношении Д.п. выполняет учредившее его основное унитарное предприятие. Ни учредитель Д.п. (основное унитарное предприятие), ни собственник его имущества не отвечают по долгам Д.п., как и само Д.п. не отвечает по их обязательствам. Все это отличает Д.п. от дочернего хозяйственного общества.

*Суханов Е.А.*

### **Дочернее хозяйственное общество**

**ДОЧЕРНЕЕ ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ОБЩЕСТВО** – такое общество, действия которого определяются другим (основным) хозяйственным обществом или хозяйственным товариществом в силу преобладающего участия в уставном капитале, либо в соответствии с заключенным договором, либо иным образом (п. 1 ст. 105 ГК РФ). При наличии любого из трех указанных обстоятельств основное общество, давшее дочернему обязательные для последнего указания, несет солидарную ответственность с ним по совершенным во исполнение таких указаний сделкам, а при виновном доведении Д.х.о. до банкротства основное общество несет перед его кредиторами субсидиарную ответственность. В действующем акционерном законодательстве эта ответственность ограничена дополнительными требованиями наличия:

- а) в уставе Д.х.о. записи о праве давать ему обязательные для исполнения указания;
- б) умысла в соответствующих действиях основного общества.

Возможность наступления ответственности основной компании по долгам дочерней составляет главную особенность статуса Д.х.о. Кроме того, оставшиеся в меньшинстве участники Д.х.о. вправе требовать возмещения убытков, причиненных Д.х.о. по вине основной компании (п. 3 ст. 105 ГК РФ). Д.х.о. не является особой организационно-правовой формой, так как им при наличии установленных законом условий может оказаться любое хозяйственное общество. При этом основной компанией может быть как общество, так и товарищество, а дочерней – только общество.

Законодательство РФ рассматривает также основную ("материнскую") компанию и Д.х.о. как финансово-промышленную группу, участники которой (в том числе Д.х.о.) солидарно отвечают по долгам "центральной компании ФПГ", что противоречит существу статуса Д.х.о. В зарубежном праве компании, контролирующей деятельность других ("дочерних") компаний либо прямо создающие их, рассматриваются как входящие в состав особой неправосубъектной группы компаний – концерна (например, в Германии), либо как приобретающие особый статус холдинговых компаний (в американском праве), ибо они владеют крупными пакетами акций или долями участия в уставном капитале других ("дочерних") компаний.

Д.х.о. следует отличать от зависимых хозяйственных обществ и от дочерних предприятий.

*Суханов Е.А.*

### **Дробление акций**

**ДРОБЛЕНИЕ АКЦИЙ** – процедура конвертации каждой акции какого-либо выпуска в

две или более акции той же категории (типа). Вопрос о Д.а. ставится тогда, когда номинальная стоимость акций акционерного общества, оказывается неоправданно укрупненной, что влечет необходимость их рассредоточения в руках большего количества акционеров. Решение о Д.а. может принять только собрание акционеров.

Д.а. не сопровождается регистрацией нового выпуска – акции, полученные в результате Д.а., признаются акциями того же выпуска, что и их предшественники. Д.а. влечет необходимость внесения изменений в устав общества относительно номинальной стоимости и количества акций общества.

## Дуайен

ДУАЙЕН – глава дипломатического корпуса, старший по классу и времени пребывания в данной стране посол одного из дипломатических представительств. В некоторых странах, согласно обычаю, им должен быть глава дипломатического представительства Ватикана – папский нунций. Д. не является реальным руководителем дипломатического корпуса и не вмешивается в деятельность находящихся в данном государстве иностранных посольств и миссий. В его функции входит: выступать от имени дипломатического корпуса с заявлениями, поздравлениями, соболезнованиями, представлять дипломатический корпус на официальных мероприятиях, организованных страной пребывания, и т. д. Он также знакомит вновь прибывших дипломатов с национальными, экономическими, культурными, бытовыми особенностями страны пребывания, ее обычаями, разбирает спорные вопросы преимущественно этикета и церемониала, могущие возникнуть между членами дипломатического корпуса. Д. не должен вмешиваться во внутренние дела страны пребывания, оказывать давление на ее правительство, давать советы должностным лицам и т. д.

*Стародубцев Г.С.*

## Дуалистическая монархия

ДУАЛИСТИЧЕСКАЯ МОНАРХИЯ (лат. *dualis* – двойственный) – разновидность конституционной (ограниченной) монархии, характеризующаяся отделением законодательной власти от исполнительной. В основе дуалистических и парламентских форм правления лежат идеи Ж.-Ж. Руссо о единстве верховной власти, из которой вытекало право законодательной власти контролировать исполнительную.

Заметный подъем авторитета парламента вызвал к жизни политическую теорию смешанной монархии, в частности, учение Дж. Фортескье об особой форме суверенитета в Англии, которым король и парламент облечены совместно: монарх не должен самочинно обременять подданных налогами, изменять и вводить новые законы без согласия парламента.

Д.м. появилась в XVIII в. в результате компромисса между растущей буржуазией и еще властвующей феодальной верхушкой общества и являлась исторически переходной формой от абсолютной монархии к парламентской. При такой форме преобладание все же остается за монархом и его окружением.

Законодательная власть принадлежит парламенту, который избирается подданными. Власть монарха ограничена конституцией, но он:

- наделен исполнительной властью, которую может осуществлять непосредственно или через назначаемое им правительство;
- формирует правительство;
- издает чрезвычайные указы, имеющие силу закона, которые не нуждаются в одобрении парламентом;
- имеет правоотлагательного вето по отношению к законам парламента (без его утверждения закон в силу не вступит);
- может распустить парламент.

Официально правительство несет двойную ответственность, но реально оно подчинено монарху. Парламент не может путем вотума недоверия или иным способом отправить правительство в отставку. Он может воздействовать на правительство, только используя свое право устанавливать бюджет государства. Этот достаточно мощный рычаг используется лишь раз в году. Депутаты, вступая в конфликт с правительством и через него – с монархом, не могут не ощущать постоянной угрозы роспуска парламента. Судебная власть принадлежит монарху, но может быть более или менее независимой. Разделение властей при данной форме правления обычно урезанное; политический режим носит авторитарный характер. Государственный режим может характеризоваться как ограниченный дуализм власти.

Д.м. существовала в Германии, Турции, многих других странах. В настоящее время смешанная форма парламентарной и Д.м. с преобладанием элементов второй существует в Марокко, Иордании, а в Таиланде, Непале, Малайзии – смешанная форма с преобладанием элементов парламентарной монархии.

Лит.:

Конституционное (государственное) право зарубежных стран: Учебник. М., 1996. С. 307–309, 323;

*Левина М.И.* Борьба английского парламента за верховную власть в XVII в. Историко-правовые расследования: Россия и Англия. М., 1990. С. 43;

Сравнительное конституционное право/Ред. кол. *А.И. Ковлер, В.Е. Чиркин, Ю.А. Юдин.* М., 1996. С. 460;

Чиркин В.Е. Элементы сравнительного государственоведения. М., 1994. С. 31–32.

*Бойцова В.В., Бойцова Л.В.*

## **Дюги Леон (1859–1928)**

ДЮГИ (Duguit) Леон (1859–1928) – известный французский юрист, декан юридического факультета в Бордо (с 1886 г.), один из авторов теории «надклассового» корпоративного государства (солидаризма).

В основу теории права Д. были положены достижения французских социологов – научный позитивизм О. Конта и разработанный Э. Дюркгеймом тезис о том, что по мере углубления общественного разделения труда социальная сплоченность в обществе возрастает, так как общие и индивидуальные потребности людей могут быть удовлетворены только за счет взаимопомощи и обоюдного обмена услугами. В соответствии с этим под солидарностью Д. понимает факт взаимной социальной зависимости, соединяющей между собой – в силу общности потребностей и разделения труда – "членов рода человеческого, в частности членов одной социальной группы". Солидарность представляет собой закон общественного организма, в соответствии с которым этот организм функционирует.

Стремясь упразднить из правовой теории «метафизические» и «индивидуалистические» конструкции, "унаследованные" от догматического правоведения, Д. в своих научных трудах подверг критике и переоценке такие традиционные юридические институты и понятия, как государственный суверенитет, публичная власть, субъективное право, частная собственность, индивидуальные права личности; представил собственное видение предмета конституционного права.

Теории частного – права как сферы господства индивидуальной свободы Д. противопоставил концепцию права как социальной функции. Вслед за Дюркгеймом Д. развивает утверждение, что право есть лишь "непосредственный результат социальных фактов", поскольку оно представляет собой один из аспектов общественной солидарности. Исходя из того, что каждый член общества обязан поддерживать социальную сплоченность, Д. отрицает идею субъективных частных прав и вводит понятие "социальной нормы" – нормы объективного права, которое не зависит от произвольного волеизъявления отдельных лиц. Он утверждает, что, признавая за человеком автономию воли. личные права и т. п., государство лишает себя возможности вмешиваться в его деятельность и налагать на него позитивные обязанности.

Таким образом, место права в учении Д. занимают обязанности: "Никто не имеет другого права, кроме права всегда выполнять свой долг". На тех же основаниях Д. отрицает и понятие публичного права. Провозглашая тезис "публичная власть есть просто факт", Д. разоблачает «миф» о государственном суверенитете: государство не является чем-то отличным от индивида, оно – лишь проявление индивидуальной воли правителей, которые обязаны выполнять соответствующие социальные функции, т. е. организовывать и контролировать работу публичных служб. Государство в его прежних формах – римская, якобинская, королевская и т. п. власть "как пустая схоластическая конструкция" – исчезает, а на смену ей приходит новый государственный порядок – "более гибкий, более гуманный, больше защищающий индивида". В основе этого нового порядка – две составляющие: с одной стороны, идея социальной нормы, отражающая факт взаимозависимости человечества вообще и членов одной социальной группы в частности, а с другой стороны – децентрализация, идея синдикального федерализма как нового способа общественного взаимодействия. Синдикат, профессионально-корпоративное представительство всех слоев населения, по мнению Д., могли бы составить альтернативу парламенту и служить воплощением идеи сотрудничества и взаимоограничения властей.

Разрабатывая тему "социальной нормы", основанной на соединяющей людей взаимной зависимости. Д. выдвинул тезис о социализации основных институтов буржуазного права, в том числе собственности. Существование частной собственности не оспаривается, однако Д. доказывает, что право собственности и обусловленное ею определенное экономическое положение предоставляют индивиду основания для власти, а власть в свою очередь обязывает его выполнять соответствующие общественные функции – социальную миссию. Таким образом, собственность социализируется, служа не только собственнику, но и всему обществу.

В конечном итоге Д. предстает защитником социально-юридического, т. е. позитивистского и социологического понимания права, но с некоторым отступлением в пользу естественно-правовой традиции. Разработанная им теория солидаризма оспаривает одновременно и марксистское учение о классовой борьбе, и принципы буржуазного индивидуализма, характерные для ранней стадии развития капиталистического общества. На основе своей концепции Д. разрабатывает ряд теоретических и практических рекомендаций, способствовавших развитию государственно-монополистических тенденций. Он проповедует децентрализацию и самоуправление, отрицает идею невмешательства государства в экономику, но в то же время выступает против государственного воздействия на процесс превращения социальных норм в правовые. Взгляды Д. оказали благоприятное воздействие на развитие политического и правового сознания Новейшего времени. Однако, несмотря на то что сам Д. был сторонником буржуазной демократии, двойственность и противоречивость его концепции позволили использовать его идеи в самых различных целях, в частности в социалистической юриспруденции и в идеологии фашизма для обоснования категорий долженствования, усиления власти государства, ликвидации частного права и т. п.

**Соч.:**

Конституционное право. СПб., 1908;

Социальное право, индивидуальное право и преобразование государства. М., 1909.

**Лит.:**

*Сурия Пракаш Синха.* Юриспруденция. Философия права. Краткий курс. М., 1996;

История политических и правовых учений. XX в. М., 1995;

*Туманов В.А.* Буржуазная правовая идеология. М., 1971.

*Жуковская П.Ю.*

## Европейские пенитенциарные правила

ЕВРОПЕЙСКИЕ ПЕНИТЕНЦИАРНЫЕ ПРАВИЛА – общие принципы обращения с лицами, заключенными под стражу; характеризуют минимальные условия, которые рассматриваются Советом Европы в качестве приемлемых для обеспечения защиты указанных лиц от жестокого, бесчеловечного или унижающего достоинство человека обращения, поддержания дисциплины и порядка в пенитенциарных учреждениях. В связи со вступлением в Совет Европы РФ приняла на себя обязательства, вытекающие из международных актов о правах человека и гражданина, а также специализированных международных документов об обращении с осужденными к различным видам наказаний. К таким актам в первую очередь относятся Всеобщая декларация прав человека, Международный пакт о гражданских и политических правах, Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, Минимальные стандартные правила обращения с заключенными, Свод принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме, а также соответствующие документы Совета Европы, в числе которых Е.п.п., Европейская конвенция о защите прав человека, Европейская конвенция по предупреждению пыток.

Перечисленные международные акты включают нормы общего характера (нормы-принципы) и нормы-рекомендации. Первые не допускают каких-либо отступлений как в законодательстве, так и в деятельности государственных органов. Это прямо вытекает из ст. 30 Всеобщей декларации прав человека и ст. 5 Международного пакта о гражданских и политических правах. Даже исключительные обстоятельства (война или угроза войны, внутренняя политическая нестабильность или чрезвычайное положение) не могут служить оправданием, например, жестокого, бесчеловечного или унижающего достоинство обращения.

Нормы-рекомендации не носят обязательного характера для государств, их ратифицировавших, хотя и подлежат максимальному учету в правотворческой деятельности. Среди них – нормы Е.п.п.

Приоритетное значение придается следующим нормам Е.п.п.:

а) лишение свободы должно осуществляться в таких условиях, которые обеспечивают уважение человеческого достоинства и соответствуют указанным правилам;

б) правила применяются беспристрастно. Не допускается дискриминация, основанная на признаках расы, цвета кожи, пола языка, религии, политических или иных убеждениях, национальном или социальном происхождении, рождении, экономическом или ином статусе. Необходимо уважать религиозные верования и нравственные принципы группы, к которой принадлежит заключенный;

в) цели исправительного воздействия на осужденных состоят в том, чтобы сохранить их здоровье и достоинство и в той степени, в какой это позволяет срок заключения, формировать у них чувство ответственности и навыки, которые будут содействовать их реинтеграции в общество;

г) квалифицированные и опытные инспектора, назначенные компетентными органами, должны регулярно проверять пенитенциарные учреждения для контроля за тем, насколько и в какой степени управление этими учреждениями соответствует действующим законам и нормативным актам;

д) защита личных прав заключенных, законность применения дисциплинарных наказаний обеспечиваются посредством контроля, осуществляемого в соответствии с национальным правом, представителями судебных или иных органов, не принадлежащими к пенитенциарной администрации;

е) правила доводятся до сведения персонала на соответствующих государственных языках.

Заключенные также должны быть ознакомлены с Е.п.п.



В соответствии с указанными принципами основные требования Е.п.п. сводятся к следующему:

а) условия содержания в местах заключения не должны усугублять причиняемые таким образом страдания, за исключением отдельных случаев, когда это оправдано необходимостью изоляции и поддержания дисциплины;

б) режимы, применяемые в местах лишения свободы, должны:

– обеспечивать условия жизни, совместимые с человеческим достоинством и нормами, принятыми в обществе;

– сводить к минимуму отрицательные последствия заключения.

В целях индивидуализации исправительного воздействия должна быть создана гибкая система распределения заключенных по различным учреждениям уголовно-исполнительной системы, где для каждого из них было бы предусмотрено соответствующее исправительное воздействие и обучение, подготовлена программа содержания, учитывающая данные, полученные о его индивидуальных потребностях, способностях, состоянии духа, близости к родственникам. Чтобы способствовать общению с внешним миром, должна функционировать система отпусков из мест лишения свободы. Пенитенциарные администрации обеспечивают свободное отправление религиозных обрядов для всех заключенных (в разумных пределах). Условия и характер труда заключенных, охрана их труда и здоровья должны быть аналогичны тем, что создаются в отношении лиц, находящихся на свободе. Одно из важнейших требований Е.п.п. состоит в обязанности администрации исправительного учреждения обеспечить питание заключенных, "максимально приближенное к среднему уровню в системе общественного питания".

Большое внимание уделяется дисциплине и практике применения взысканий, в основе которых, согласно Е.п.п., должны находиться гуманная и реалистичная политика, высокий профессионализм и специальная подготовка в целях обеспечения адекватности и справедливости мер, применяемых в ходе исполнения наказания. Категорически запрещаются коллективные и телесные наказания, помещение в темную одиночную камеру, а также любое жестокое, бесчеловечное или унижающее достоинство наказание. Представители социальных служб и общественных организаций должны иметь возможность посещать места лишения свободы и общаться с заключенными в целях их подготовки к освобождению, оказывать помощь персоналу мест лишения свободы в их деятельности по социальной реабилитации заключенных.

Все сотрудники мест лишения свободы в ходе обучения должны быть ознакомлены с Е.п.п., Европейской конвенцией о защите прав человека и практикой их применения, с тем чтобы лучше понимать цели исправительного воздействия на заключенных и свою роль в этом деле.

Несмотря на то что Е.п.п. не имеют обязательной юридической силы, они получили широкое международное признание как кодекс практической деятельности по управлению пенитенциарными учреждениями, содержанию и исправлению заключенных. Не случайно одно из требований Совета Европы к государствам, вступающим в его члены, таково: при подготовке уголовно-исполнительного законодательства в его основу должны быть положены Принципы и стандарты Совета Европы.

*Агешов Г.Д.*

## **Европейские сообщества**

ЕВРОПЕЙСКИЕ СООБЩЕСТВА – объединение трех формально самостоятельных, но взаимосвязанных региональных экономических организаций: Европейского объединения угля и стали (ЕОУС), созданного в 1951 г., Европейского сообщества по атомной энергии (Евратом) и Европейского экономического сообщества (ЕЭС), созданных в 1957 г. К настоящему времени в систему Сообществ входит также значительное количество других европейских интеграционных институтов. В 1965 г. в соответствии с Брюссельским

договором созданы единые органы трех Сообществ. В связи с заключением в 1992 г. Маастрихтских соглашений (см. *Европейский Союз*) ЕЭС стал именоваться Европейским сообществом.

## Европейский парламент

ЕВРОПЕЙСКИЙ ПАРЛАМЕНТ – межгосударственный наднациональный политический орган, в котором представлены все страны Европейского Союза (ЕС). Депутаты ЕП избираются один раз в 5 лет прямым голосованием населения стран-членов. Число депутатов ЕП от каждой страны постоянное. Квота мест зависит от численности населения данного государства. Наиболее крупные страны – Великобритания, Италия, ФРГ и Франция – располагают 81 местом, Испания – 60, Нидерланды – 25, Бельгия, Греция и Португалия – по 24, Дания – 16, Ирландия – 15, Люксембург – 6. В настоящее время в ЕП избрано более 600 депутатов.

Создание ЕП стало важным шагом на пути к политической интеграции Западной Европы. Внутри ЕП депутаты объединяются не по признаку национальной принадлежности, а по партийным фракциям. Минимальное число депутатов, необходимое для создания политической группы, – 23 депутата от 1 страны либо 18 депутатов, если они представляют не менее 2 государств, и 12 – для представителей 3 и более государств. ЕП руководствуется в своей деятельности не только принципом консенсуса, но и принимает в расчет соотношение политических сил в парламенте и его комиссиях и, соответственно, давление той или иной политической группы на других парламентариев.

Депутаты ЕП голосуют лично. Их деятельность, как и депутатов национальных парламентов, не связана какими-либо инструкциями: императивный мандат запрещается. Мандат депутата ЕП совместим с членством в парламенте какого-либо члена ЕС. Однако депутат ЕП не может быть членом правительства государств, членом Комиссии ЕС, судьей, прокурором и секретарем Суда ЕС, членом Счетной палаты ЕС, консультативного комитета Европейского сообщества угля и стали (ЕОУС), Экономического и социального комитета Европейского экономического сообщества (ЕЭС) и Европейского сообщества по атомной энергии (Евратом), членом комитетов и органов, созданных на основании учредительских договоров названных сообществ, членом Административного совета и Комитета директоров Европейского инвестиционного банка, должностным лицом или служащим Европейских сообществ или связанных с ними специализированных органов. Кроме того, каждое государство-член может установить другие случаи несовместимости должностей с мандатом члена ЕП. На рассмотрение ЕП выносятся различные вопросы развития Европейского континента, главным образом ЕС, – от экономической, валютной и политической интеграции (в рамках создания единого внутреннего рынка) до охраны окружающей среды и соблюдения прав человека.

ЕП работает на основе принимаемого им регламента. Он имеет годовую сессию, продолжительность которой определяется самим ЕП на ежегодном собрании в марте. Кворум составляет??? членов ЕП. Основными руководящими органами ЕП, в которых сходятся все нити принятия важнейших решений, являются председатель и Бюро, состоящие из председателя, 14 его заместителей и квесторов (с правом совещательного голоса). Бюро в расширенном составе включает также председателей политических фракций.

В ЕП созданы следующие комиссии:

- Комиссия по иностранным делам и вопросам безопасности;
- Комиссия по сельскому хозяйству, рыболовству и сельскому развитию;
- Комиссия по вопросам бюджета;
- Комиссия по вопросам экономики, финансов и промышленной политики;
- Комиссия по проблемам энергетики, исследований и технологий;
- Комиссия по внешним экономическим связям;
- Комиссия по юридическим вопросам и гражданским правам;

- Комиссия по социальным делам, занятости и условиям труда;
- Комиссия по вопросам региональной политики, освоению территорий и отношениям с региональными и местными властями;
- Комиссия по вопросам транспорта и туризма;
- Комиссия по вопросам окружающей среды, здравоохранения и защите потребителей;
- Комиссия по вопросам культуры, молодежи, воспитанию и средствам массовой информации;
- Комиссия по вопросам развития и сотрудничества;
- Комиссия по вопросам гражданских свобод и внутренних дел;
- Комиссия по бюджетному контролю;
- Учредительная комиссия;
- Комиссия по регламенту, проверке полномочий и иммунитету;
- Комиссия по правам женщин;
- Комиссия по рассмотрению петиций.

ЕП может также создавать подкомиссии, временные комиссии и комиссии по расследованию, которые рассматривают специфические проблемы (наркомания, расизм, избыток сельскохозяйственной продукции).

Для решений ЕП достаточно простого большинства голосов депутатов, участвующих в голосовании. Вместе с тем в некоторых случаях необходимо квалифицированное большинство:

- для принятия внутреннего регламента – большинство всех членов ЕП;
- для вотума недоверия Комиссии ЕС – большинство списочного состава депутатов и 2/3 голосовавших.

Для рекомендации о вступлении в ЕС новых членов или о заключении договора об ассоциации требуется абсолютное большинство голосов всех членов.

Формальные функции ЕП охватывают:

- разработку законодательных положений;
- утверждение бюджета ЕС и контроль за его исполнением; контроль за деятельностью Комиссии Европейских сообществ (КЕС), Совета Министров ЕС;
- определение политики ЕС.

Легитимность ЕП упрочилась в связи с прямыми выборами. ЕП стал участвовать в принятии решений в сфере бюджета, формировании отдельных институтов. Начиная с 1986 г. акт об утверждении бюджета стал подписываться председателем ЕП. ЕП в порядке контроля вправе принять к обсуждению любой вопрос, имеющий, по мнению его членов, существенное значение. При этом нередко обсуждается политика отдельных стран, как входящих, так и не входящих в ЕС. Наиболее действенное средство контроля – право парламентариев задавать устные и письменные вопросы, вносить предложения о порицании, рассматривать жалобы об уклонении от обязательств и осуществлять контроль за исполнением бюджета. ЕП может вынести резолюцию о порицании КЕС побудить ее уйти в отставку, приняв такую резолюцию порицания большинством депутатов списочного состава при??? поданных голосов.

После заключения Маастрихтского договора расширены полномочия ЕП и в области прав человека. Он назначает Европейского омбудсмена. ЕП обладает полномочиями по рассмотрению петиций, т. е. запросов или жалоб, которые могут направляться любым гражданином страны, входящей в ЕС, индивидуально или совместно с другими гражданами практически по любому вопросу.

Бюджет ЕП предназначен для финансирования расходов, которые делятся на две основные группы:

- а) большая часть бюджета (60 % от общей суммы) идет на глобальное финансирование политики в области сельского хозяйства. Эти расходы именуется обязательными, и решающее слово по ним принадлежит Совету Министров;
- б) остальная часть бюджета служит для финансирования политики в других областях:

социальный фонд, фонд регионального развития, проведение исследований, охрана окружающей среды, промышленность, энергетика, оказание различной помощи. В этой части ЕП может диктовать приоритеты и в определенной степени увеличивать кредиты.

Вследствие расширения полномочий ЕП в области бюджета и установления процедуры согласия возросло его влияние на деятельность Совета Министров. Процедура согласия, принятая Единым европейским актом в 1986 г., ограничила законодательное полномочие Совета Министров. В зависимости от обсуждаемых тем компетентные лица Совета Министров присутствуют на пленарных заседаниях ЕП. Как и члены Комиссии, члены Совета Министров должны отвечать на вопросы депутатов ЕП. Председатель Совета Министров, вступая в должность, излагает ЕП свою программу, а по окончании срока пребывания на посту отчитывается о полученных результатах.

*Бойцова В.В., Бойцова Л.В.*

## **Европейский союз (ЕС)**

ЕВРОПЕЙСКИЙ СОЮЗ (ЕС) – крупнейшее интеграционное объединение, в которое входят 15 стран: ФРГ, Франция, Италия, Бельгия, Нидерланды и Люксембург (с 1958 г.), Великобритания, Дания и Ирландия (с 1973 г.), Греция (с 1981 г.), Испания и Португалия (с 1985 г.), Австрия, Финляндия и Швеция (с 1995 г.). Цель ЕС – содействие устойчивому и гармоничному экономическому и социальному прогрессу, особенно путем создания пространства без внутренних границ, экономического и социального сплочения и создания экономического и валютного союза. Ряду европейских государств предоставлен статус ассоциированного члена ЕС (Чехии, Словакии, Румынии и др.).

ЕС строится на основе Европейских сообществ.

На Маастрихтской встрече на высшем уровне (9-11 декабря 1991 г.) главы государств и (или) правительств 12 государств – членов Европейского сообщества одобрили Договор о ЕС (далее – Договор), который был подписан ими 7 февраля 1992 г. Договор призван содействовать превращению ЕС в политический, а затем – в экономический и валютный союз. Устанавливается гражданство Союза, каждый гражданин государства – члена ЕС является гражданином Союза и имеет право на свободное передвижение и постоянное проживание на территории государств – членов ЕС в соответствии с положениями Договора. Союз исходит из принципа уважения основных прав личности, как они гарантированы Европейской конвенцией по защите прав человека и основных свобод, подписанной 4 ноября 1950 г. в Риме. Кроме того, Договор содержит положения о сотрудничестве и взаимодействии в области судебной практики и внутренних дел, внешней политики, безопасности, социальной сферы.

Органами ЕС являются:

- Европейский совет,
- Совет ЕС,
- Комиссия Европейских сообществ (КЕС),
- Европейский парламент,
- Европейский суд и др.

Европейский совет обсуждает стратегические вопросы деятельности ЕС. Проводится на уровне глав государств или правительств: заседает не реже 2 раз в год; представляет Европейскому парламенту доклад о каждом своем заседании и ежегодный письменный доклад о прогрессе ЕС. Достиженные на основе консенсуса договоренности служат директивами для разработки и проведения общей политики государств – членов ЕС.

Совет ЕС – основной орган, принимающий решения по практическим аспектам деятельности ЕС. Эти решения касаются наиболее важных вопросов экономической политики государств – членов ЕС. Заседания, как правило, проводятся ежемесячно на уровне министров (иностранного дела, торговли, экономики, финансов, сельского хозяйства и др.). Иногда в заседаниях Совета участвуют два и более министра от каждого государства, что

зависит от характера рассматриваемых вопросов. В ряде государств в составе правительств созданы специальные посты "европейских министров". Совет ЕС обеспечивает представительство и защиту интересов государств-членов в процессе их согласования и реализации. Осуществление задач, порученных Советом, подготовка его заседаний возлагается на Комитет, состоящий из постоянных представителей государств – членов ЕС. Представители в Комитете имеют ранги послов и назначаются соответствующими правительствами, как правило, на длительный срок. Комитет располагает собственным аппаратом, в необходимых случаях создает рабочие группы для реализации возложенных на него задач. Решения по обсуждаемым вопросам Комитет принимает консенсусом.

КЕС – наднациональный исполнительный орган, своего рода правительство (неофициально ее именуют Европейской комиссией, или Еврокомиссией). Комиссия занимается повседневной работой по осуществлению единой политики ЕС, предпринимает шаги, необходимые для формирования и совершенствования внутреннего права ЕС. Следит за соблюдением как государствами, так и частными компаниями общих правил поведения и стандартов, установленных учредительными договорами и актами ЕС. Готовит проекты документов и решений для утверждения Советом ЕС. По широкому спектру вопросов, отнесенных к ведению ЕС, уполномочена принимать самостоятельные решения. Еврокомиссия призвана функционировать исключительно в интересах ЕС в целом и обладает значительной независимостью от национальных правительств. Состоит из 17 членов, которые выбираются с учетом их компетентности и независимости которых не вызывает сомнений. Правительства государств-членов с общего согласия и после консультаций с Европейским парламентом, определяют кандидатуру, которую они намерены назначить на пост председателя Еврокомиссии. Правительства государств-членов в процессе консультаций с кандидатом в председатели Комиссии называют и других лиц, кого они намереваются назначить членами Комиссии. Председатель и члены Комиссии утверждаются голосованием в Европейском парламенте в качестве единого органа. Комиссия принимает решения большинством голосов, устанавливает процедурные правила своей работы.

Назначение Европейского суда состоит в том, чтобы обеспечить единообразное толкование права ЕС и его примат над национальным законодательством в соответствии с положениями основополагающих договоров ЕС. Состоит из 15 судей, избираемых из числа лиц, независимость которых не подлежит сомнению и которые способны работать на должности судьи. Судьи назначаются по общему согласию правительств государств-членов сроком на 6 лет.

Построение экономического и валютного союза требует наличия финансового центра, обеспечивающего управление денежной массой общеевропейской валюты. Таким центром призван стать Европейский центральный банк (ЕЦБ).

Европейская палата аудиторов призвана осуществлять контроль за правильностью распоряжения бюджетом. В рамках ЕС действуют также другие специализированные учреждения, в частности Экономический и социальный комитет, Комитет регионов.

Среди основных документов, образующих так называемое "право ЕС": Парижский договор об учреждении Европейского объединения угля и стали (ЕОУС) 1951 г., Римские договоры об учреждении Европейского экономического сообщества (ЕЭС) и Европейского сообщества по атомной энергии (Евратома) 1957 г., Брюссельский договор 1965 г. о слиянии исполнительных органов трех Сообществ, договоры о присоединении к ЕЭС новых членов и ряд других документов. Учредительными договорами также предусматривается пять видов правовых актов, которые могут принимать Совет и Еврокомиссия: регламенты, директивы, постановления, рекомендации и заключения, хотя данный перечень не является исчерпывающим.

Важную роль в развитии внешних связей ЕС играют его представительства при ООН и ее специализированных учреждениях, а также в 140 странах. В соответствии с учредительными документами правовой основой сотрудничества в данном случае, как правило, являются соглашения между Еврокомиссией и правительством третьей страны,

союзом государств или международной организацией.

Отношения с РФ строятся на уровне взаимного представительства ЕС в РФ и постоянного представительства РФ при ЕС, с Европейским парламентом – на уровне межпарламентских делегаций. Основы взаимоотношений РФ и ЕС определены в Соглашении о партнерстве и сотрудничестве, учредившем партнерство между РФ, с одной стороны, и Европейскими сообществами и их государствами-членами – с другой. Указанное Соглашение подписано 24 июня 1994 г. на о. Корфу. В соответствии с его положениями намечено проведение встреч на высшем уровне по формуле "1+2": Президент РФ, председатель Европейского совета и председатель КЕС.

На уровне министров политический диалог осуществляется в рамках учреждаемого Соглашением Совета сотрудничества. Содействие Совету в выполнении его обязанностей оказывается Комитетом сотрудничества, состоящим из представителей Правительства РФ, с одной стороны, и представителей членов Совета ЕС и представителей КЕС – с другой.

Межпарламентское взаимодействие планируется осуществлять в рамках Комитета парламентского сотрудничества, состоящего из представителей ФС РФ и членов Европейского парламента.

Некоторые из ключевых положений Соглашения касаются основ экономических связей. В торговле товарами решено опираться на нормы и правила ГАТТ/ВТО, применяя режим наибольшего благоприятствования. Определены правовые рамки и приоритетные направления межотраслевого сотрудничества, в том числе в таких областях, как промышленная политика, инвестиции, унификация стандартов, защита прав потребителей и т. д. Предусматривается расширение программы по оказанию безвозмездного технического содействия ЕС в осуществлении экономических преобразований РФ.

Соглашение заключено на первоначальный период в 10 лет с возможностью продления. Российской стороной оно ратифицировано (ФЗ РФ от 25 ноября 1996 г. № 135-ФЗ "О ратификации соглашения о партнерстве и сотрудничестве, учреждающего партнерство между Российской Федерацией, с одной стороны, и Европейскими сообществами и их государствами-членами, с другой стороны"). В ЕС документ ратифицируется парламентами государств, его подписавших, и Европейским парламентом. Рядом европейских государств (Испания, Великобритания, Греция и др.) Соглашение уже ратифицировано.

*Мишустина Е.А.*

## **Европейское право**

ЕВРОПЕЙСКОЕ ПРАВО – сложный правовой феномен, являющийся результатом совместного правотворчества и международного сотрудничества европейских государств; имеет несколько значений.

Исторически Е.п. представляет собой общее право континентальной Европы (лат. *jus commune*) – творение правовых школ европейских университетов, разработанное на основе римского частного права, канонического права, феодального права и международных торговых обычаев (лат. *lex mercatoria*). Например, для большей части Нидерландов рецепция *Jus commune*, произошла еще в середине XV в. Россия произвела теоретическую рецепцию римского права и включилась тем самым в общеевропейское правовое пространство в XIX в. В итоге романо-германская правовая система (континентальная правовая система), объединила национальные правовые системы европейских стран в определенную совокупность, не стесняя, тем не менее, существующих между ними различий.

В процессе развития межгосударственных отношений на Европейском континенте появилось также современное широкое понимание Е.п. как совокупности региональных международно-правовых норм, регулирующих все сферы международного сотрудничества в Европе, в том числе организацию и деятельность всех европейских международных организаций (Совет Европы, Организация по безопасности и сотрудничеству в Европе (ОБСЕ) и т. д.). В создании этого права участвуют все европейские государства, включая РФ.

Его источниками являются международные договоры европейских государств, а также акты, принимаемые европейскими организациями в рамках переданных им полномочий. Так, в рамках Совета Европы заключено более 155 европейских конвенций и договоров, эквивалентных 75 тыс. двусторонних соглашений, главным образом в сфере защиты прав человека (Европейская Конвенция по правам человека 1950 г., Конвенция по предотвращению пыток 1987 г., Европейская Социальная хартия 1961 г., Европейская хартия местного самоуправления, Европейская рамочная Конвенция о трансграничном сотрудничестве, Конвенция об информации относительно иностранного законодательства 1968 г.; Конвенция о предотвращении насилия и хулиганского поведения зрителей во время спортивных мероприятий и, в частности, футбольных матчей 1985 г.; Европейская конвенция о борьбе с отмыванием денег, расследовании, наложении ареста и конфискации добытого преступным путем имущества 1991 г. и др.).

Наиболее распространено в настоящее время узкое понимание Е.п. как права Европейского Союза (ЕС) (до 1992 г. – права Европейских сообществ) или коммунитарного права, развивающегося в связи с интеграцией экономики и политики Европейского континента в конце XX в. Термин "коммунитарное право" имеет французское происхождение (*communaute* – сообщество). Коммунитарное право – это квинтэссенция правовых норм стран Западной Европы в том смысле, что общие для всех государств ЕС правовые нормы могли быть сформулированы лишь на зрелом этапе развития национальных правовых систем на основе глубоких сравнительно-правовых исследований отраслей и институтов права отдельных государств, а также конвергенции различных (а зачастую прямо противоположных) моделей решения правовых проблем.

История развития Е.п. в последнем значении неотделима от истории Европейских сообществ и ЕС. Римским и Парижским договорами, которые рассматриваются в ЕС в качестве Конституции

Союза, органам ЕС были переданы широкие полномочия в правотворческой, исполнительной областях, а также; по толкованию Е.п.

Право ЕС отличается от международного права и правопорядка государств – членов ЕС, имеет особый автономный характер и порядок взаимодействия с национальным правом государств.

Е.п. приоритетно перед внутригосударственным правом и обладает прямым действием. Приоритет права ЕС сохраняется и тогда, когда оно затрагивает конституционные права государств-членов. Право ЕС обладает приоритетом только в случае несовместимости последствий европейского и национального права. Если закон государства противоречит Е.п., он должен быть отменен либо соответствующим образом модифицирован.

Прямое действие права ЕС состоит в том, что для вступления правового акта ЕС в силу не нужна ратификация или иная форма признания со стороны государства-члена. Формальным исключением является Великобритания, где воспринят своеобразный дуализм в подходе к праву ЕС, поскольку Е.п. там должно трансформироваться в национальное законодательство. Но на практике конфликты законов здесь редки.

Правовая система ЕС включает акты, отличающиеся друг от друга по юридической силе, сфере действия и территориальным пределам применения. Правовые акты ЕС классифицируются следующим образом:

а) международно-правовые акты (первичное право): учредительные договоры, договоры-соглашения и протоколы, ревизирующие эти договоры, – Единый европейский акт, внесший существенные изменения и дополнения в учредительные договоры, документы о присоединении к Сообществам. На практике первичное право включает не только указанные выше договоры, но и нормы, которые толкуют их смысл. Наибольшее число толкований договоров содержится в решениях Суда ЕС;

б) вторичное право – правовые акты, принимаемые институтами и другими органами ЕС. Европейский совет и Комиссия Европейских сообществ (КЕС) издают регламенты, директивы, постановления, рекомендации, заключения. Наиболее часто используется

«директива», которая указывает цель, оставляя за исполнителями (в основном государствами-членами) право выбора средств для ее достижения. ЕС может также законодательствовать с помощью «регламентов» и «решений». Европейский парламент принимает участие в этой нормотворческой деятельности. Он дает свои заключения по проектам, подготовленным КЕС, а после того, как Совет одобряет проект, он выносится на рассмотрение Европейского парламента, который может абсолютным большинством своих членов вносить в него поправки или отклонить. Парламент может издавать так называемые необязательные акты. Они касаются политических проблем и не устанавливают каких-либо прав и обязанностей. Вторичное(производное) Е.п. по своему объему во много раз превышает первичное. К числу его источников относятся, в частности,

- Европейская конвенция о патентах 1973 г.;
- Конвенция о патентах 1975 г.;
- Конвенция о юрисдикции и судебных решениях 1968 г.;
- Директива о гармонизации законодательства в области защиты банков данных о личности;

- Директива о бухгалтерской отчетности банков и страховых обществ;
- Директива о служебной ответственности во врачебной и строительной деятельности;
- Директива о взаимном признании дипломов высших учебных заведений в странах ЕС;

- Директива о компьютерных программах;
- Директива о массовых увольнениях; решения Суда ЕС.

Судебное правотворчество превратилось в одну из отличительных особенностей правового порядка, возникающего на основе учредительных договоров. В решениях Суда отражаются общие правовые начала, провозглашенные в конституциях государств-членов.

Е.п. затрагивает в настоящее время большинство сфер правового регулирования: административное право, авторское право, акционерное право, патентное право, коммерческое право, картельное право, право конкуренции, право договоров;

- морское право;
- налоговое право;
- предпринимательское право;
- таможенное право: финансовое право;
- сельскохозяйственное право;
- экологическое право;
- право страхования.

Существенным препятствием на пути унификации частного права в рамках ЕС являются фундаментальные различия между правовыми системами, к которым принадлежат государства-члены: континентальной (Франция, Германия, Италия и др.), общего права (Англия), скандинавской (Швеция, Дания, Финляндия). Поэтому развитие коммунитарного права в частно-правовой сфере носит избирательный характер, касаясь прежде всего тех областей, где экономические отношения переросли национальные рамки.

**Лит.:**

Европейская интеграция: правовые проблемы. Книга 1/Ред. кол.: *Б.Н. Топорнин, А.И. Ковлер, М.М. Славин, И.С. Крылова*. М., 1992;  
Европейский парламент/Сост. *В. Смирнова* ;

Генеральная дирекция информации и общественных связей Европейского парламента. Страсбург, 1993;

Европейский Союз: новый этап интеграции. Проблемно-тематический сборник/Отв. ред. *В.Г. Головин*. М., 1996;

Право Совета Европы и Россия (сборник документов и материалов)/Отв. ред. *И.П. Скворцов*. Краснодар, 1996;

*Топорнин Б.Н.* Европейские сообщества: право и институты (динамика развития). М., 1992. С.8;

*Крылова Е.С.* Европейский парламент (правовой статус). М., 1987.

*Бойцова В.В., Бойцова Л.В.*

## **Единое гражданство**



**ЕДИНОЕ ГРАЖДАНСТВО** – применительно к гражданству РФ положение, согласно которому все лица, имеющие гражданство РФ, независимо от оснований его приобретения, имеют одинаковый конституционно-правовой статус. Обладают в равной мере едиными для них правами, свободами, несут равные обязанности, вытекающие из законодательства РФ.

### **Единоначалие**

**ЕДИНОНАЧАЛИЕ** – организационная форма руководства в государственном управлении, при которой во главе органа управления, подразделения, учреждения или организации стоит одно должностное лицо, уполномоченное единолично принимать юридически обязательные акты управления. Е. создает возможность оперативного принятия управленческих решений и повышает персональную ответственность руководителей. На основе Е. строится деятельность министерств, иных федеральных органов исполнительной власти, федеральных служб.

Е. – один из принципов строительства ВС РФ и других милитаризованных структур (федеральная служба безопасности, внешняя разведка, федеральная пограничная служба и пограничные войска, органы внутренних дел и внутренние войска и т. п.), руководства ими и взаимоотношений между военнослужащими. Заключается в наделении командира (начальника) всей полнотой распорядительной власти по отношению к подчиненным и возложении на него персональной ответственности перед государством за все стороны жизни и деятельности воинской части, подразделения и каждого военнослужащего. Е. выражается в праве командира (начальника), исходя из всесторонней оценки обстановки, единолично принимать решение, отдавать соответствующие приказы в строгом соответствии с требованиями законов и воинских уставов и обеспечивать их выполнение. Обсуждение приказа не допускается, а неповиновение или другое неисполнение приказа, повлекшее за собой вредные последствия, является преступлением против военной службы. Подчиненный обязан беспрекословно выполнять приказы начальства.

Командир в мирное и военное время отвечает за:

- боевую и мобилизационную готовность вверенной ему воинской части (подразделения);
- успешное выполнение воинской частью (подразделением) боевых задач;
- боевую подготовку, воспитание, воинскую дисциплину, морально-психологическое состояние личного состава и безопасность военной службы; внутренний порядок;
- состояние и сохранность вооружения, военной техники и других материальных средств;
- техническое, материальное, финансовое, социально-правовое и бытовое обеспечение.

Служебная деятельность командира-единоначальника реализуется в следующих правовых формах:

- издание приказов и иных правовых актов;
- утверждение распорядка дня и регламента служебного времени военнослужащих, проходящих военную службу по контракту;
- назначение административных расследований и дознаний;
- привлечение подчиненных к дисциплинарной и материальной ответственности и др.

*Шатинский В.И., Колодкин Л.М.*

### **Ежегодный основной отпуск**

**ЕЖЕГОДНЫЙ ОСНОВНОЙ ОТПУСК** – время отдыха, предоставляемое работнику с сохранением места работы (должности), среднего заработка в течение установленного законом количества дней. Право на Е.о.о. принадлежит к числу конституционных прав каждого гражданина, работающего по трудовому договору (контракту) на предприятиях, учреждениях, организациях любых организационно-правовых форм и видов собственности, а

также у индивидуальных предпринимателей. Оно не зависит от срока трудового договора, степени занятости (полное или неполное рабочее время), места выполнения трудовых функций (в организации или на дому), формы оплаты труда, занимаемой должности или выполняемой работы.

Право на Е.о.о. на общих основаниях имеют совместители (по совмещаемой работе), а в случае увольнения им выплачивается компенсация за неиспользованный отпуск. Отпуск совместителям предоставляется одновременно с отпуском по основной работе.

С учетом того, что срок работы временных работников ограничен 2 или 4 месяцами, а у сезонных – 6, основной формой реализации их права на отпуск является денежная компенсация пропорционально отработанному времени. Размер компенсации исчисляется на общих основаниях – исходя из количества отработанных месяцев на день увольнения и продолжительности отпуска по выполняемой работе или занимаемой должности.

Право на Е.о.о. имеют и Лица, работающие по трудовому договору у отдельных граждан в качестве домашней работницы, секретаря, шофера, няни, а также надомные работники.

За все время отпуска за работником сохраняется место работы (должность) и средний заработок (ст. 66 КЗоТ). Увольнение работника по инициативе администрации или перевод во время его пребывания в ежегодном отпуске не допускаются, за исключением случаев полной ликвидации предприятий (ст. 33 КЗоТ). Однако сам работник вправе во время отпуска подать заявление об увольнении по собственному желанию и расторгнуть трудовой договор.

Выплата заработной платы за все время отпуска (так называемых отпускных) производится не позднее чем за 1 день до начала отпуска (ст. 96 КЗоТ). Для исчисления средней заработной платы расчетным периодом являются 3 календарных месяца, предшествующих событию, с которым связана соответствующая выплата (под событием понимается предоставление работнику Е.о.о. и другие случаи, с которыми связана выплата средней заработной платы).

Ежегодный оплачиваемый отпуск предоставляется работникам продолжительностью не менее 24 рабочих дней в расчете на 6-дневную рабочую неделю (ст. 67 КЗоТ). 24-дневный отпуск – это минимальная продолжительность ежегодного отдыха работника. Подобное правило распространяется на работников всех предприятий независимо от их форм собственности, а также на работников, работающих по трудовому договору у индивидуальных предпринимателей, занятых обслуживанием отдельных граждан, на совместителей и лиц, которые трудятся по режиму неполного рабочего времени. При совершении прогула (в том числе при отсутствии на работе без уважительной причины более 3 часов в течение рабочего дня непрерывно или суммарно) ежегодный отпуск уменьшается на число дней прогула, но при этом продолжительность отпуска не может быть менее 24 рабочих дней независимо от того, каким по длительности был прогул. Отпуск уменьшается за тот рабочий год, в котором допущен прогул, независимо от времени использования отпуска.

Для некоторых категорий работников установлены удлиненные отпуска. Размер такого отпуска зависит от характера, условий труда, состояния здоровья, возраста и т. д. Так, лица моложе 18 лет имеют право на отпуск, продолжительностью не менее 31 календарного дня (ст. 178 КЗоТ). Работники научно-исследовательских, детских, учебных и культурно-просветительных учреждений – до 48 рабочих дней.

Для женщин, работающих в сельской местности, продолжительность Е.о.о. установлена не менее 28 календарных дней, если они не имеют права на отпуск большей продолжительности по иным основаниям;

– для мастеров производственного обучения образовательных учреждений, социальных педагогов и педагогов-организаторов образовательных учреждений – не менее 36 рабочих дней.

Государственным служащим отпуск предоставляется не менее 30 календарных дней;

– судьям и прокурорским работникам – не менее 30 календарных дней, а работающим в местностях с тяжелыми климатическими условиями – 45 рабочих дней;

– инвалидам – не менее 30 календарных дней.

Отпуск за первый год работы должен быть предоставлен по истечении 11 месяцев непрерывной работы в данной организации. Ранее этого срока отпуск по просьбе работника предоставляется:

– женщинам – перед отпуском по беременности и родам или непосредственно после него;

– работникам моложе 18 лет;

– военнослужащим, уволенным в запас и направленным на работу в порядке организованного набора – по истечении 3 месяцев работы (ст. 71 КЗоТ).

До истечения 11 месяцев отпуск также предоставляется:

а) работникам, высвобожденным с прежнего места работы в связи с осуществлением мероприятий по сокращению численности или штата, ликвидацией (реорганизацией) предприятия, учреждения, организации;

б) учителям школ и профессорско-преподавательскому составу высших и средних специальных учебных заведений, которым независимо от времени поступления на работу ежегодный отпуск предоставляется в период летних каникул;

в) гражданам, подвергшимся воздействию радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС;

г) совместителям одновременно с отпуском по основному месту работы;

д) работникам, успешно обучающимся без отрыва от производства в образовательных учреждениях начального, среднего, высшего профессионального образования, имеющих государственную аккредитацию, отпуск предоставляется в любое время по их желанию.(ст. 196 КЗоТ);

е) мужчинам, жены которых находятся в отпуске по беременности и родам – в период этого отпуска.

В случае перевода работника из одной организации в другую право на отпуск может возникнуть независимо от того, получил ли он при увольнении компенсацию за отпуск (ст. 71 КЗоТ).

Отпуск за второй и последующие годы работы может предоставляться в любое время рабочего года в соответствии с графиком отпусков, в том числе и до наступления права на его получение, т. е. авансом. В стаж работы, дающий право на отпуск, включаются:

а) фактически проработанное время;

б) время, когда работник фактически не работал, но за ним сохранялись место работы (должность) и заработная плата полностью или частично (в том числе все время оплаченного вынужденного прогула при неправильном увольнении или переводе на другую работу и последующем восстановлении на работе);

в) время, когда работник фактически не работал, но сохранял за собой место работы (должность) и получал пособие по государственному социальному страхованию, за исключением частично оплачиваемого отпуска по уходу за ребенком до достижения им возраста полутора лет;

г) другие периоды времени, предусмотренные законом (например, период учебных отпусков и свободных от работы дней для лиц, совмещающих работу с обучением; период отпуска для сдачи вступительных экзаменов и т. д.).

Очередность отпусков устанавливается администрацией по согласованию с соответствующим выборным профсоюзным органом предприятия и оформляется в виде графика. График отпусков составляется на каждый календарный год и утверждается не позднее 5 января текущего года. Отпуска не должны нарушать нормального хода работы предприятия, учреждения, организации. По возможности они распределяются равномерно. Однако необходимо учитывать круг лиц, имеющих право на отпуск в любое время (по их желанию).

К таким лицам относятся:

- лица моложе 18 лет, лица, обучающиеся без отрыва от производства в учебных заведениях, имеющих государственную аккредитацию;
- участники Великой Отечественной войны и приравненные к ним лица;
- Герои Советского Союза, РФ;
- женщины, имеющие 2 и более детей до 12 лет;
- мужчины, воспитывающие без матери 2 и более детей до 12 лет, опекуны (попечители) несовершеннолетних детей;
- лица, получившие заболевание, связанное с радиационным воздействием вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС и других аварий на атомных объектах;
- совместители, лица, награжденные знаком "Почетный донор".

Очередной отпуск по просьбе работника и с согласия администрации может быть разделен на части. Однако, учитывая требования Конвенции МОТ 1936 г. № 132 (ратифицирована СССР), одна (любая) его часть должна быть не менее недели.

Отпуск может быть перенесен или продлен:

- при временной нетрудоспособности работника;
- при выполнении работником государственных или общественных обязанностей;
- в других случаях, предусмотренных законодательством.

В исключительных случаях, когда предоставление Е.о.о. работнику в текущем рабочем году может неблагоприятно отразиться на нормальном ходе работы предприятия, допускается (с согласия работника и по согласованию с соответствующим выборным профсоюзным органом) его перенесение на следующий рабочий год. При этом отпуск за каждый год (продолжительностью не менее 6 рабочих дней) должен быть использован не позже чем в течение 1 года после наступления права на отпуск. Оставшаяся часть может быть присоединена к отпуску за следующий рабочий год. Запрещается непредоставление ежегодного отпуска в течение 2 лет подряд, а также непредоставление отпуска работникам моложе 18 лет и лицам, имеющим право на дополнительный отпуск в связи с вредными условиями труда. Замена отпуска денежной компенсацией не допускается, кроме случаев увольнения работника.

*Шарьло Н.П.*

## **Ежедневный отдых**

**ЕЖЕДНЕВНЫЙ ОТДЫХ** – время отдыха между рабочими днями (сменами); определяется локальными нормативными актами, правилами внутреннего трудового распорядка и графиками сменности в соответствии с действующим законодательством. Минимальная продолжительность Е.о. должна быть (вместе со временем обеденного перерыва) не менее двойной продолжительности работы в предшествующей отдыху смене. Работники чередуются по сменам равномерно. Переход из одной смены в другую определяется графиками сменности, утверждаемыми администрацией по согласованию с соответствующим выборным профсоюзным органом с учетом специфики мнения трудового коллектива. Назначение на работу в течение 2 смен подряд запрещается (ст. 51 КЗоТ).

В тех случаях, когда число рабочих и выходных дней по графику не совпадает с календарной неделей, переход из одной смены в другую должен происходить, как правило, после выходного дня. График сменности обязателен как для работника, так и для администрации. Администрация предприятия не вправе вызвать работника для выполнения трудовых обязанностей вне графика, за исключением особых случаев, предусмотренных ст. 55 КЗоТ.

*Шарьло Н.П.*

**Еллинек Георг (1851–1911)**

ЕЛЛИНЕК (Jellinek) Георг (1851–1911) – выдающийся германский правовед, представитель позитивизма юридического, доктор философии и права, профессор университетов в Вене (с 1883 г.), Базеле (с 1885 г.), Гейдельберге (с 1901 г.).

Круг научных интересов Е. был необычайно широк: от вопросов гносеологии и методологии общественных наук до проблем общей теории и истории права. Философско-методологической основой его исследований стала Баденская школа неокантианства. Основную же цель творчества Е. можно определить как поиск соотношения между свободой личности и волей того целого, к которому эта личность принадлежит (т. е. государства), а также тех правовых форм, которые могли бы установить границу между интересами личности и государства, обеспечить ее устойчивость и неприкосновенность.

Е. – создатель дуалистической теории государства, которая пытается соединить юридическую концепцию государства с социологическим направлением в правоведении. Стремясь преодолеть формализм юридического позитивизма, Е. исследует государство при помощи двух методов – социологического и юридического. Посредством юридического метода Е. описывает государство как юридический феномен – его территорию, население, публичную власть, государственные органы и т. п. – в совокупности чисто юридических связей при помощи абстрактных нормативно-правовых понятий. Посредством социологического метода Е. изучает государство как "массовое социальное явление" – его возникновение и эволюцию, взаимодействие с другими социальными явлениями. Он устанавливает, что в основе государства лежат волевые отношения властвования, или политические отношения, порожденные индивидуальным (субъективным) сознанием индивидов, объединенных общей целью. На этом основании Е. отрицает объективный характер государства, но в то же время подчеркивает суверенитет публичной власти, которая есть власть повелевающая, "существующая собственными силами, по собственному праву".

Однако суверенитет не является основным свойством государства как полновластного правового субъекта. Представляя его как целевое, союзное объединение "оседлых людей", Е. защищает гражданское общество и выстраивает концепцию правового государства. Право в понимании Е. объективно; оно не является продуктом господствующей в государстве воли, а складывается, с одной стороны, под влиянием природы человека, а с другой – тех нужд и требований, которые предъявляются к индивиду его жизнью и обществом. В то же время Е. связывает понятие права с понятием свободного волевого акта. Он заявляет о том, что право имеет значимость лишь в государстве, с санкции государственной власти, но тут же говорит о необходимости субъективного признания исходящих от государства правовых норм. В связи с этим Е. доказывает, что от других политических образований государство отличается не тем, что оно свободно от права, а тем, что способно самостоятельно, независимо от стоящей вне государства власти, устанавливать связывающее его право. Ограничение государственной власти правом обуславливается не только юридическими нормами, цель которых – верховенство закона, но и нравственными настроениями в обществе, социальным авторитетом носителей власти и т. п.

Требование ограничить публичную власть правом, по мнению Е., наиболее полное воплощение находит в конституционном государстве, которое может гарантировать права и свободы гражданина. Идея свободы личности, которую Е. считал одним из основных "юридических принципов", самоценной моральной величиной, непререкаемым началом политического строя, образует существенный элемент его правовой доктрины.

Теория правового государства Е. содержит немало внутренних противоречий, однако она оказала огромное влияние на развитие политической и правовой мысли Запада. В дальнейшем на ее основе возникли, с одной стороны, «чистая» нормативная теория права (Г. Кельзен), а с другой – психологическая теория государства и права (Л. Петражицкий).

**Соч.:**

Gesetz und Verordnung (1885);

System der subjektiven öffentlichen Rechte (1892);

Allgemeine Staatslehre (1900) (рус. пер. – Общее учение о государстве. СПб., 1903);

Ausgewählte Schriften und Reden (1911); etc.

**Лит.:**

*Алексеев А.С.* Георг Еллинек и его научное наследие. М., 1912;

История политических и правовых учений. XIX в. М. 1993.

*Жуковская Н.Ю.*

## **Естественная монополия**

**ЕСТЕСТВЕННАЯ МОНОПОЛИЯ** – состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном рынке на товары, производимые субъектами Е.м., в меньшей степени зависит от изменения его цены, чем спрос на другие виды товаров. Правовое регулирование Е.м. осуществляется в РФ нормами ФЗ РФ от 19 июля 1995 г. № 147-ФЗ "О естественных монополиях", которым было впервые введено в отечественное законодательство само понятие Е.м.

Субъектом Е.м. является хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях Е.м. Указанным ФЗ регулируется деятельность субъектов Е.м. в следующих сферах:

- транспортировка нефти и нефтепродуктов по магистральным трубопроводам;
- транспортировка газа по трубопроводам;
- услуги по передаче электрической и тепловой энергии;
- железнодорожные перевозки;
- услуги транспортных терминалов, портов, аэропортов;
- услуги общедоступной электрической и почтовой связи.

Существуют и иные сферы, которым присущи признаки Е.м., например водоснабжение и услуги канализации. Однако они не включены в перечень в связи с тем, что по Конституции РФ не относятся к федеральной компетенции.

Для регулирования и контроля деятельности субъектов Е.м. образуются федеральные органы исполнительной власти. ФЗ "О естественных монополиях" является частью антимонопольного законодательства РФ. Соответственно весьма схож круг методов государственного контроля и регулирования деятельности субъектов монополий, с той лишь разницей, что в отношении Е.м. не предусматриваются мероприятия по демополизации.

Среди основных методов:

- контроль за перераспределением собственности субъектов Е.м., слияниями, разделением, инвестиционной политикой;
- обеспечение прав потребителей, в том числе ценовое регулирование, осуществляемое посредством определения (установления) цен (тарифов) или их предельного уровня;
- определение потребителей, подлежащих обязательному обслуживанию, и (или) установление минимального уровня их обеспечения в случае невозможности удовлетворения в полном объеме потребностей в товаре, производимом (реализуемом) субъектом Е.м., с учетом необходимости защиты прав и законных интересов граждан, обеспечения безопасности государства, охраны природы и культурных ценностей.

Размеры цен и тарифов на товары, работы и услуги субъектов Е.м. регламентируются Указом Президента РФ от 17 октября 1996 г. № 1451 "О дополнительных мерах по ограничению роста цен (тарифов) на продукцию (услуги) естественных монополий" и созданию условий для стабилизации работы промышленности", постановлением Правительства РФ от 13 октября 1995 г. № 997 "О государственном регулировании цен (тарифов) на продукцию (услуги) естественных монополий", постановлением Правительства РФ от 12 февраля 1996 г. № 140 "О мерах по ограничению роста цен (тарифов) на продукцию

(услуги) естественных монополий", постановлением Правительства РФ от 4 февраля 1997 г. № 121 "Об основах ценообразования и порядке государственного регулирования и применения тарифов на электрическую и тепловую энергию" и др.

Субъекты Е.м. не вправе отказываться от заключения договора с потребителями на производство (реализацию) товаров, в отношении которых применяется регулирование по ФЗ "О естественных монополиях", при наличии у субъекта Е.м. возможности произвести (реализовать) такие товары. Эта норма является отступлением от принципа свободы договора, предусмотренного ст. 421 ГК РФ, однако сам ГК РФ допускает возможность такого отступления в случаях, установленных законом.

ФЗ "О естественных монополиях" устанавливает систему административных штрафов, налагаемых на субъектов Е.м. и их руководителей государственным органом, регулирующим Е.м., за превышение цен, нарушение предписаний регулирующих Е.м. органов, непредоставление этим органам необходимой информации или предоставление недостоверной информации. Административной ответственности подлежат и должностные лица государственных органов и органов местного самоуправления, допустившие нарушение законодательства о Е.м. Другой вид ответственности субъектов Е.м. – возмещение потребителю причиненных убытков (гражданско-правовая ответственность). Кроме того, субъект Е.м. обязан перечислить в государственный бюджет всю прибыль, полученную в результате нарушения названного ФЗ.

Органами государственного регулирования Е.м. являются соответствующие федеральные службы. Так, Указом Президента РФ от 29 ноября 1995 г. № 1194 образована Федеральная энергетическая комиссия РФ, регулирующая вопросы транспортировки нефти и нефтепродуктов, газа по магистральным трубопроводам, передачи электрической и тепловой энергии; Указом от 25 января 1996 г. № 96 – Федеральная служба РФ по регулированию естественных монополий в области связи, а Указом от 26 февраля 1996 г. № 276 – Федеральная служба РФ по регулированию Е.м. на транспорте (ФСЕМТ РФ). Права, полномочия и обязанности данных Служб установлены ФЗ "О естественных монополиях", а также положениями о каждой из них, утвержденными названными Указами.

## **Естественно-правовая теория**

ЕСТЕСТВЕННО-ПРАВОВАЯ ТЕОРИЯ – происхождения государства и права, или теория естественного права, – одна из старейших и наиболее распространенных правовых доктрин, усматривающая главный источник правовых норм в самой природе (вещей, человека, общества), а не в воле законодателя (как считают представители позитивизма юридического); поэтому право и закон могут не только не совпадать, но в некоторых случаях даже противоречить друг другу. Варианты теории естественного права в разные периоды истории и у разных мыслителей приобретали неодинаковое содержание и идеологическую направленность.

Отдельные положения естественно-правовой теории развивались еще в V–IV вв. до н. э. философами Древней Греции. Характерными для этого периода развития государственно-правовой мысли в Древней Греции были споры относительно того, коренится ли право как таковое, безотносительно к его видам и характеру, в самой природе вещей, "в вечном, неизменном порядке мироздания", или же оно выступает как результат добровольного соглашения людей, как "человеческое установление", возникшее в неопределенном отрезке времени. Софисты в своих учениях исходили из того, что в основе образования права нет ничего вечного, неизменного. Все, что называется "правом, или правдой", составляет результат соглашения людей, искусственное изобретение человеческого ума. Против подобного рода учений и взглядов софистов решительно выступали величайшие мыслители античности, греческие философы Сократ, Платон и Аристотель. Общая позиция, которая разделялась и отстаивалась ими, заключалась в том, что не все законы и не все права являются "искусственным изобретением людей". Наряду с

письменными законами, порожденными людьми, существуют вечные, неписанные законы, "вложенные в сердца людей самим божественным разумом". В основе этих законов лежит вечный, незабываемый божественный порядок, который господствует не только в человеческих отношениях, но и "во всем строе мироздания".

Подобные взгляды особенно четко прослеживались в учении Аристотеля. Все право он делил на две основные части: естественное и условное (волеустановленное) право. "Естественное право – то, которое везде имеет одинаковое значение и не зависит от признания или непризнания его. Условное право – то, которое первоначально могло быть без существенного различия таким или иным, но раз оно определено, это безразличие прекращается".

Место и роль естественного права в общей системе права древнегреческими мыслителями определялись неодинаково. Одни авторы рассматривали его как неотъемлемую, причем равнозначную, составную часть всего права. Другие – как основу положительного права или как стоящее над ним и вступающее в силу лишь по временам, когда не действует установленное людьми положительное право.

У древнеримских юристов и философов под именем естественного права выступали то законы в научном смысле, то ядро положительного права, неизменно встречающееся в праве каждого народа. То, наконец, естественное право противопоставлялось общепризнанному положительному праву, например, в вопросе о рабстве, которое, согласно воззрениям ряда римских авторов, противоречило природе, хотя и закреплялось всюду законами.

Среди римских юристов чрезвычайно широко было распространено мнение, согласно которому наряду с положительным правом, состоящим из *jus civile* (исконно древнеримским правом, регулировавшим отношения исключительно между римскими гражданами) и *jus gentium* (правом, регулировавшим имущественные отношения между римскими гражданами и перестранами) существует *jus naturale* – естественное право. Так же как и у древних греков, положительное право относилось к области подвижного, изменчивого права, создаваемого людьми, а естественное – к области недвижимого, вечного права, порождаемого самой природой и коренящегося в отношениях, возникающих между людьми.

Однако в отличие от многих древнегреческих римские юристы и философы почти всегда обращали особое внимание на то, что в ряде случаев положительное право почти неизбежно вступает в противоречие с естественным. Одно из таких противоречий проявляется, например, в том, что естественное право исходит из свободы и равенства всех людей, из того, что среди них нет и не может быть различий по классовому и другим социальным признакам, нет и не может быть рабов и господ, а положительное право как раз и базируется на таких различиях.

Значительную эволюцию Е.-п.т. претерпела в средние века. Сохраняя в основе своей прежние постулаты, среди которых на первом плане стояли вечность и неизменность природы человека, естественное право в то же время (особенно это проявилось в XIV–XVI вв.) в значительной мере ассоциировалось не с природным, а с божественным происхождением. Среди средневековых схоластов не было сомнения в божественном происхождении естественного права. Бесспорным для них было и то, что естественное право признавалось действующим, обязательным и стоящим выше всякого другого, положительного и обычного права. Сомнения и споры возникали лишь по поводу того, как соотносится естественное право с божественным, сливается ли оно с ним или только сопоставляется.

Наиболее плодотворным периодом в развитии естественного права и его теории, временем их расцвета в научной юридической и философской литературе считаются XVII–XVIII вв. В этот период идеи естественного права активно использовались, развивались и поддерживались многими великими мыслителями и просветителями. В Голландии – это Г. Граций и Спиноза, в Англии – Т. Гоббс и Дж. Локк, во Франции – Ж.-Ж. Руссо, П. Гольбах, в России – Александр Радищев и др. Благодаря их усилиям сложилась школа естественного права, оказавшая огромное влияние на процесс дальнейшего развития как национального (в



рамках отдельных стран), так и международного права.

Естественное право в этот период рассматривается как некий образец, которому должно следовать и которым должно заменить существующее, во всех отношениях несовершенно право. Оно представлялось в виде кодекса правил, образующих некий политический и юридический идеал, который может быть выведен априори из требований разума. Причем заранее устанавливалось, что все то, что хотя бы в малейшей степени не согласуется с этим кодексом, должно быть как противное разуму изменено или упразднено. При такой постановке вопроса обнаруживалась революционная (в социально-политическом и юридическом аспектах) направленность теории естественного права. В частности, как отмечали исследователи, учение о естественном праве послужило оправданием и лозунгом французской революции, восставшей против королевского строя, во имя "прирожденных прав человека". Идеи божественного происхождения государства и права, а также их отдельных институтов, таких, например, как власть монарха, опровергались.

В начале XIX в. в развитии естественного права наступили кризисные явления, которые были обусловлены комплексом причин как внутреннего порядка, заложенных в самой Е.-п.т., так и внешнего. Е.-п.т. столкнулась в Германии с новым течением мысли в лице исторической школы права; в оппозицию к естественному праву в Англии стала утилитарная школа И. Бентама, положившая в свою основу не природу человека и общества, а пользу, выгоду как критерии нравственности и движущую силу всех поступков человека. Тесная связь школы естественного права с революционными тенденциями XVIII в. вызвала неприязнь к ней и гонения со стороны самых различных реакционных сил. Однако самый сильный удар идее естественного права, по мнению исследователей, был нанесен научным духом XIX в., его исторической, социальной и эволюционной точкой зрения.

С конца XIX в. и вплоть до настоящего времени Е.-п.т. переживает новый период в своем развитии – так называемый период возрожденного естественного права. Его отличительная особенность проявляется прежде всего в том, что оно не признает вечного, неизменного для всех времен и народов права. Оно исходит из того, что в мире существует естественное право только с исторически меняющимся содержанием. (Сказанное не означает, однако, что возрожденное естественное право не признает абсолютного идеала или критерия.) Среди других отличительных особенностей возрожденного естественного права – множественность направлений его развития и формирующих его частных теорий. Это прежде всего неотомистские, экзистенциалистские, феноменологические и другие доктрины. Общим для них является то, что они возникают и развиваются в рамках естественного права и имеют под собой одинаковую основу – объективный и субъективный идеализм.

Естественное право выводится ими из:

- а) божественного порядка бытия (религиозные учения – неотомизм, неопротестантизм и др.);
- б) самореализации объективного разума и объективной идеи права (неогегельянство);
- в) априорных правовых субстанций и ценностей (феноменологическая концепция);
- г) "природы вещей" как идеальной мыслимой формы, трактуемой с позиций методологического дуализма должного и сущего (неокантианство);
- д) существования человека (экзистенциализм);
- е) "процесса исторического правопонимания", "живого исторического языка" (герменевтика) и др. Следует заметить, что эти направления и подходы нередко переплетаются между собой и дополняют друг друга.

В современных условиях развития Е.-п.т. ее политический и идеологический аспекты значительно усилились, приобрели большую значимость по сравнению с прежними этапами. С помощью различных положений Е.-п.т. в 30-40-е гг. XX в. в некоторых странах (Германия, Италия, Португалия и др.) сначала оправдывались, а затем, после победы над фашизмом, повсеместно осуждались фашизм и тоталитаризм.

В РФ Е.-п.т. фактически принята в качестве официальной государственно-правовой доктрины. Хотя Конституция РФ не содержит прямого упоминания о естественном

праве(как в ряде зарубежных конституций), на естественно-правовой подход указывает, например, положение ч. 2 ст. 17 о неотчуждаемости прав, которые принадлежат каждому человеку от рождения. Это непосредственно означает, что никакая законодательная власть не может в принципе отменить ни одного из "общепризнанных" прав человека. В российских условиях конца XX в. доктрина естественного права особенно активно используется для оправдания восстановления частной собственности, социального расслоения, приоритета индивидуальных интересов над общественными.

*Марченко М.Н.*

## "Ж"

### Жалоба

ЖАЛОБА – обращение гражданина в государственные или иные публичные органы, их должностным лицам, в судебные органы по поводу нарушения его прав и законных интересов. Одна из форм реализации конституционных прав граждан РФ (ст. 46 Конституции РФ). Нормативной базой этого права (кроме Конституции РФ) являются Указ Президиума Верховного Совета СССР от 12 апреля 1968 г. № 2534-VII "О порядке рассмотрения предложений, заявлений и жалоб граждан", который действует на территории РФ в части, не противоречащей Конституции и законодательству РФ, Закон РФ от 27 апреля 1993 г. № 4866-1 "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан".

Законодательство РФ различает: общее право Ж., которым обладают все граждане, и специальное право Ж., предоставляемое лицам как участникам гражданского, уголовного процесса, административного, дисциплинарного производства, трудовых споров. Одним из видов реализации специального права является жалоба на постановление по делу об административном правонарушении. Общее право Ж. подразделяется на административное и судебное обжалование. В административном порядке могут быть обжалованы акты и действия любого органа и должностного лица любым гражданином. Ж. подается на имя органов или должностных лиц, которым непосредственно подчинены орган, учреждение, организация или должностное лицо, действия которых обжалуются. Ж. должна содержать реквизиты автора (фамилия, имя, отчество лица, подающего жалобу, адрес места жительства, данные о месте работы, службы или учебы). Запрещается рассматривать и принимать меры по анонимным Ж. Ж. подлежит разрешению в срок до одного месяца, о чем должно быть в письменном виде уведомлено лицо, подавшее Ж.

Граждане вправе обжаловать в суд любые действия коллегиальных и едино-начальных органов государственной власти, органов местного самоуправления, предприятий, учреждений, их объединений или должностных лиц. иных государственных служащих и служащих органов местного самоуправления. Установлен альтернативный порядок обжалования: гражданин может по своему усмотрению обратиться с Ж. непосредственно в суд или к вышестоящему в порядке подчиненности органу (должностному лицу). Если гражданину в удовлетворении Ж. отказано или он не получил ответа на Ж. в течение месяца со дня ее подачи, он вправе обратиться с Ж. по этому же вопросу в суд. Обжалованию подлежат действия, решения (акты управления), в том числе непредоставление информации, в результате которых: нарушены права и свободы или незаконно созданы препятствия для их осуществления, либо на гражданина незаконно возложена какая-либо обязанность, или он незаконно привлечен к ответственности.

Подать Ж. в суд можно в следующие сроки: в течение 3 месяцев со дня, когда лицу стало известно о нарушении его прав и законных интересов; в течение 1 месяца со дня отказа в удовлетворении Ж. вышестоящим органом (должностным лицом) или со дня истечения месячного срока со дня подачи Ж., если на нее не получен письменный ответ. Ж. подается в

суд по месту жительства либо в суд, на территории обслуживания которого находится орган (должностное лицо), действия которого обжалуются. Ж. в суд может быть подана гражданином лично либо его уполномоченным представителем. Рассмотрение Ж. судом производится по правилам гражданского судопроизводства.

Суд, установив незаконность обжалуемых действий, отменяет примененные к гражданину меры юридической ответственности или иным путем восстанавливает его нарушенные права, интересы, свободы. При установлении законности обжалуемых действий суд отказывает в удовлетворении Ж.

В соответствии с Конституцией РФ граждане могут обращаться с Ж. на нарушение их конституционных прав в КС. Акты или отдельные положения закона, признанные по Ж. граждан или по запросам судов общей юрисдикции неконституционными, утрачивают силу. Арбитражный суд рассматривает по Ж. граждан вопросы недействительности актов, адресованных конкретным гражданам, например отказ в государственной регистрации предпринимательской деятельности граждан.

С 1998 г. граждане РФ могут также направлять жалобы в Европейскую Комиссию по правам человека в соответствии с Конвенцией о защите прав человека и основных свобод 1963 г.

*Колодкин Л.М.*

### **Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении**

**ЖАЛОБА НА ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПО ДЕЛУ ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ** – обращение лица, привлеченного к административной ответственности, или потерпевшего от административного правонарушения по поводу отмены или изменения постановления о наложении административного взыскания. Закон предоставляет право лицу, в отношении которого вынесено такое постановление, или потерпевшему обжаловать постановление любого органа, вынесшего его, в том числе и суда. Кроме привлеченного к административной ответственности и потерпевшего от административного правонарушения право приносить жалобы от их имени предоставлено законным представителям указанных лиц (родители, усыновители, опекуны, попечители). Использование права на обжалование административного взыскания зависит от усмотрения лиц, которым оно предоставлено.

Жалоба может быть подана в течение 10 дней со дня вынесения постановления. При исчислении сроков не принимается в расчет день, когда вынесено постановление. Срок обжалования истекает по окончании рабочего времени последнего дня срока обжалования. Законом установлен порядок восстановления срока, пропущенного по уважительным причинам. Жалоба подается в письменной форме. Порядок обжалования в зависимости от субъекта административной юрисдикции и вида наложенного административного взыскания регламентирован ст. 267 КоАП. Жалоба направляется в орган (должностному лицу), вынесший постановление по делу об административном правонарушении. Поступившая жалоба в течение 3 дней направляется вместе с делом в орган (должностному лицу), правомочный ее рассматривать. Так, все жалобы на постановления административных комиссий, комиссий по делам несовершеннолетних разрешаются соответствующей администрацией района, города, судом, а решения администрации – вышестоящей администрацией или судом. Другой порядок установлен в отношении постановлений о наложении административных взысканий (кроме штрафа), принятых иными органами и должностными лицами. Жалоба на эти постановления может быть подана в суд только после подачи ее в вышестоящий орган. Не обжалуется в суд постановление органа внутренних дел о наложении административного взыскания в виде предупреждения на месте совершения правонарушения без составления протокола.

Жалоба рассматривается правомочным на то органом (должностным лицом) в

10-дневный срок со дня ее поступления (ст. 271 КоАП). При рассмотрении жалобы проверяется установленность самого факта административного правонарушения (события правонарушения), виновность лица, наличие в его действиях состава административного правонарушения, противоправность деяния, учет наличия смягчающих или отягчающих вину обстоятельств. Орган (должностное лицо), рассматривающий жалобу, может оставить постановление без изменения, а жалобу – без удовлетворения, отменить постановление и направить дело на новое рассмотрение или изменить меру взыскания в пределах, предусмотренных нормой об административном правонарушении, но не в сторону его усиления.

Отмена постановления производится по основаниям, предусмотренным ст. 227 КоАП (отсутствие состава и события административного правонарушения, недостижение виновным 16-летнего возраста, невменяемость, действие лица в состоянии необходимой обороны или крайней необходимости, издание акта амнистии, отмена правовой нормы, установившей административную ответственность, истечение сроков давности, наличие по данному факту уголовного дела, не отмененного постановления о прекращении дела об административном правонарушении или постановления о наложении административного взыскания, смерть лица, в отношении которого было начато производство по делу). Копия решения по жалобе в течение 3 дней высылается лицу, подавшему жалобу.

Решение по жалобе может быть опротестовано прокурором вне зависимости от органа, его вынесшего (ст. 275 КоАП).

*Колодкин Л.М.*

## **Жандармерия**

ЖАНДАРМЕРИЯ (фр. *gendarmérie* – букв.: люди оружия) – во Франции и некоторых других европейских странах военно-полицейские формирования многоцелевого назначения, выполняющие функции охраны правопорядка как в армии, так и внутри страны: в России до 1917 г. – секретная политическая полиция. Понятие Ж. во Франции появилось в 1445 г., когда в процессе формирования регулярного войска французский король Карл VII собрал 15 рот тяжелооруженных конных дворян. Со временем название «жандарм» распространилось на всех тяжелооруженных всадников, заменив собой определение «рыцарь». В 1720 г. французская Ж. переходит на содержание государства, вводится единая форма одежды личного состава. Однако официально правовое положение и структура Ж. впервые были узаконены лишь в 1791 г., в период Великой французской буржуазной революции, когда Национальной ассамблеей был принят закон, в соответствии с которым Ж. должна была охранять порядок в сельской местности и оказывать помощь городской полиции в борьбе с преступностью.

В настоящее время французская Ж. является частью вооруженных сил государства, она организована по административно-территориальному принципу и строго централизована. Ее деятельностью руководит Дирекция Ж. и военной юстиции. Одновременно Ж. находится в оперативном подчинении Министерства внутренних дел. Она состоит из отдельных частей (объединений) и подразделений (рот и бригад), а также ряда специализированных формирований: Парижской республиканской гвардии, воздушной и морской Ж. постов и оперативно-розыскных отрядов. В схему организации созданной в 1954 г. мобильной Ж. входят части (объединения, группы) и подразделения (моторизованные или смешанные эскадроны и взводы), которые не имеют мест постоянной дислокации и по мере необходимости действуют на территории всей страны.

Аналогичная организация Ж. в начале XIX в. была создана в Пруссии (позже – Германии), Австрии, Англии и в некоторых других странах.

В России название "Ж." впервые упоминается в 1792 г. в связи с учреждением особой конной команды в составе войск Великого князя Павла Петровича (будущего Павла I). В 1815 г. в русской армии были созданы жандармские соединения, призванные наблюдать за

порядком и настроениями в среде военнослужащих. с 1817 г. Ж. начала использоваться как политическая полиция и внутри страны. В 1827 г. в России был образован корпус жандармов (с 1836 г. – Отдельный корпус), который стал исполнительным органом созданного годом ранее "Третьего отделения собственной Его Величества канцелярии" и был непосредственно подчинен главному начальнику Третьего отделения как шефу Ж. В этот период вырабатывается "особый стиль" работы Ж., связанный, в частности, с именем генерала Л.В. Дубельта, возглавлявшего штаб Ж. в 1839–1856 гг. Ж. осуществляла политический сыск и вела следствие по делам о государственных преступлениях, обеспечивала визовый контроль на границах, курировала железные дороги и т. д. С 1880 г. Ж. переходит под руководство Министерства внутренних дел, и при департаментах полиции создаются жандармские охранные отделения. Так, в задачи сформированного в том же году "Отделения по охране общественной безопасности и порядка", обслуживающего Москву и Московскую губернию, входило: выявление и изоляция неблагонадежных лиц, подавление революционного движения, политический розыск (через агентуру), подготовка провокаций и т. п.

В составе охранных отделений числились:

- а) офицеры отдельного жандармского корпуса;
- б) жандармские унтер-офицеры, в розыскных органах – полицейские надзиратели;
- в) чиновники охранного отделения, выполнявшие канцелярскую работу;
- г) секретные сотрудники (провокаторы, члены политических партий, типографские работники, студенты, приказчики торговых лавок и т. п.);
- д) агенты наружного наблюдения (филеры).

В качестве вспомогательных средств для выполнения своих функций царская Ж. использовала анонимные доносы, случайных заявителей, прокламации, показания служащих и владельцев предприятий, перлюстрацию писем, материалы, добытые при обысках, и др. Регистрация дел в охранных отделениях была организована идеально: всякий, кто хотя бы раз в чем-либо подозревался, попадал в "регистрационную карточку"; все поступающие сведения неоднократно дублировались.

Картотека агентурного отдела была организована по цветовому признаку: на красные карточки заносились сведения о социалистах-революционерах, на синие – о социал-демократах, желтые предназначались студентам, зеленые – анархистам и т. д.

Ж. в России была упразднена 27 февраля 1917 г.

*Жуковская Н.Ю.*

## **Железная дорога**

ЖЕЛЕЗНАЯ ДОРОГА – основное государственное унитарное предприятие железнодорожного транспорта, обеспечивающее при централизованном управлении и во взаимодействии с другими аналогичными предприятиями и иными видами транспорта потребности экономики и населения в перевозках в обслуживаемом регионе (Закон РФ от 20 августа 1995 г. № 153-ФЗ "О федеральном железнодорожном транспорте"). Следует отличать от понятия "Железные дороги", обозначающего совокупность, систему таких предприятий.

Функционирование Ж.д. регулируется упомянутым Законом, ТУЖД. постановлениями Правительства РФ, приказами и инструкциями федерального органа исполнительной власти в области железнодорожного транспорта. Ж.д., а также объекты и иное имущество, непосредственно обеспечивающие перевозочный процесс и осуществление аварийно-восстановительных работ, не подлежат разгосударствлению и приватизации. Тарифы на перевозки грузов, пассажиров, грузобагажа и багажа по Ж.д. устанавливаются на основе государственной бюджетной, ценовой и тарифной политики в соответствии с ФЗ РФ от 19 июля 1995 г. № 147-ФЗ "О естественных монополиях" в порядке, определенном Правительством РФ. Дополнительные работы и услуги, связанные с перевозкой грузов, пассажиров, грузобагажа и багажа, оплачиваются отправителями, получателями грузов и пассажирами по ценам, определенным в соответствии с законодательством РФ. Создание,

реорганизация и ликвидация Ж.д. производится федеральным органом исполнительной власти в области железнодорожного транспорта по решению Правительства РФ. Начальники Ж.д. назначаются на должность и освобождаются от должности Правительством РФ по представлению федерального органа исполнительной власти в области железнодорожного транспорта, согласованному с соответствующими органами исполнительной власти субъектов РФ. Основные задачи Ж.д.:

- выполнение заданий по перевозкам грузов, как в целом, так и по каждому роду грузов;
- обеспечение перевозок пассажиров, грузобагажа, багажа, контроль за соблюдением пассажирами правил проезда в поездах;
- обеспечение безопасности и бесперебойного движения поездов;
- осуществление мероприятий по усилению пропускной и провозной способности и комплексному развитию своего хозяйства;
- обеспечение исправного технического состояния путей, зданий, сооружений, объектов коммунального хозяйства и водоснабжения;
- выполнение требований ТУЖД, Правил перевозок грузов и осуществление контроля за их выполнением грузоотправителями и грузополучателями;
- обеспечение сохранности и своевременной поставки перевозимых грузов, грузобагажа, багажа;
- ограждение и освещение территорий станций, грузовых дворов, контейнерных пунктов и других мест производства выгрузки, погрузки и хранения грузов, а также надлежащее содержание этих сооружений и устройств;
- осуществление надзора за электрическими теплоиспользующими установками, эксплуатируемыми на Ж.д., проведение работы по метрологии и др.

*Егуазаров В.А.*

## **Железнодорожный транспорт**

**ЖЕЛЕЗНОДОРОЖНЫЙ ТРАНСПОРТ** – один из видов транспорта общего пользования, представляющий собой единый комплекс предприятий и учреждений производственного и социального назначения, управление которым осуществляет федеральный орган исполнительной власти в области Ж.т. Имущество предприятий, учреждений и объекты Ж.т. относятся исключительно к федеральной собственности.

Решение о закреплении имущества в хозяйственном ведении и оперативном управлении за предприятиями и учреждениями Ж.т. принимается соответствующим федеральным органом исполнительной власти. Продажа принадлежащего предприятиям Ж.т. на праве хозяйственного ведения недвижимого имущества, сдача его в аренду или распоряжение этим имуществом, осуществляемые без изменения права федеральной собственности на него, производятся предприятиями с согласия федерального органа исполнительной власти в области Ж.т. Продажа подвижного состава и контейнеров гражданам и юридическим лицам с изменением права федеральной собственности на это имущество осуществляется в порядке, установленном Правительством РФ. Предприятия Ж.т. обеспечивают безопасные для жизни и здоровья пассажиров условия проезда, перевозки грузов, грузобагажа и багажа, безопасность движения поездов и других железнодорожных транспортных средств, в том числе при маневровой работе, эксплуатации транспортных и иных технических средств, связанных с перевозочным процессом. Управление перевозочным процессом на Ж.т. производится централизованно и относится к исключительной компетенции федерального органа исполнительной власти в области Ж.т. Органы государственной власти субъектов РФ и органы местного самоуправления, общественные и иные организации и граждане не вправе вмешиваться в деятельность Ж.т., связанную с перевозочным процессом, за исключением случаев, предусмотренных законодательством РФ.

Перевозка пассажиров, грузов, грузобагажа и багажа Ж.т. во внутреннем сообщении осуществляется в порядке и на условиях, которые устанавливаются ТУЖД, правилами перевозок грузов, пассажиров, грузобагажа и багажа по железным дорогам РФ. Перевозки пассажиров, грузов, грузобагажа и багажа Ж.т. в международном сообщении транзитом по территории РФ осуществляются на основании соответствующих международных договоров РФ. Предприятия и учреждения Ж.т. принимают незамедлительные меры по устранению последствий крушений, аварий, стихийных бедствий, вызывающих нарушение работы Ж.т.

Отправители и получатели грузов, грузобагажа и багажа, другой организации, а также пассажиры при пользовании услугами Ж.т. и нахождении на его предприятиях и объектах обязаны соблюдать требования Закона РФ от 20 августа 1995 г. № 153-ФЗ "О федеральном железнодорожном транспорте", ТУЖД, иных нормативных актов РФ, действующих на Ж.т. Юридические и физические лица, являющиеся отправителями и получателями грузов, несут ответственность в виде штрафа (его размеры установлены ТУЖД) за простой транспортных средств, их использование без разрешения железной дороги, перегруз вагонов, контейнеров сверх грузоподъемности, неочистку подвижного состава после выгрузки грузов и т. д.

Ущерб, причиненный Ж.т. в результате умышленного блокирования транспортных коммуникаций и иных незаконных действий, посягающих на его беспрепятственную и безопасную работу, возмещается предприятиям и учреждениям Ж.т. виновными гражданами и юридическими лицами, а также федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов РФ и органами местного самоуправления в случаях, если в результате их действий (бездействия) не были приняты необходимые меры для предупреждения и пресечения умышленного блокирования транспортных коммуникаций и иных незаконных действий. Предприятие Ж.т. не вправе отказать в перевозке пассажиру и отправителю груза, оплатившим и правильно оформившим проездные документы на проезд или перевозку груза, грузобагажа и багажа, кроме случаев, предусмотренных законодательством.

Предприятия Ж.т., осуществляющие перевозочный процесс, несут ответственность за вред, причиненный жизни и здоровью пассажира или другого лица, пользующегося услугами Ж.т., а равно лица, пострадавшего в результате деятельности Ж.т., в порядке, установленном законодательством. В области перевозок грузов предприятия Ж.т. несут ответственность в виде штрафа (в размерах, определяемых ТУЖД) за невыполнение плана перевозок грузов, неподачу и задержку уборки вагонов с подъездных путей, самовольное занятие, повреждение или утрату вагонов и контейнеров, принадлежащих отправителям и получателям грузов или арендованных ими.

*Егузаров В.А.*

## **Женевские конвенции вексельные**

ЖЕНЕВСКИЕ КОНВЕНЦИИ ВЕКСЕЛЬНЫЕ – многосторонние международные соглашения, регламентирующие порядок применения в платежном обороте векселей и чеков. Заключены на конференции в Женеве 7 июня 1930 г. Три вексельные конвенции: № 358 "О Единообразном законе о переводных и простых векселях", № 359 "О разрешении некоторых коллизий национальных законов о переводных и простых векселях" и № 360 "О гербовом сборе с переводных и простых векселей" – подписало большинство европейских государств: Австрия, Бельгия, Венгрия, Германия, Греция, Дания, Италия, Люксембург, Монако, Нидерланды, Норвегия, Польша, Португалия, РФ, Финляндия, Франция. К Ж.к.в. присоединились Япония, ряд государств Азии, Африки и Латинской Америки (Турция, Сирия, Индонезия, Ирак, Ливан и др.). Великобритания, США и другие страны англосаксонской правовой системы к Ж.к.в. не присоединились.

## **Женевские чековые конвенции**

**ЖЕНЕВСКИЕ ЧЕКОВЫЕ КОНВЕНЦИИ** – конвенции, подписанные в Женеве в 1931 г.: Конвенция, устанавливающая Единообразный закон о чеках, "О разрешении некоторых коллизий национальных законов о чеках" и "О гербовом сборе в отношении чеков". РФ не является участником Ж.ч.к. Страны, основавшие свое чековое законодательство на Единообразном законе о чеках: Австрия, Аргентина, Афганистан, Бельгия, Болгария, Бразилия, Германия, Дания, Испания, Италия, Люксембург, Мексика, Нидерланды, Норвегия, Португалия, Турция, Финляндия, Франция, Швейцария, Швеция, Япония.

## **Животные**

**ЖИВОТНЫЕ** – один из объектов гражданских прав (ст. 137 ГК РФ). К Ж. применяются общие правила об имуществе постольку, поскольку законом или иными правовыми актами не установлено иное. Ж., находящиеся в состоянии естественной свободы, представляют собой, как правило, "ничейную вещь" и, если это не противоречит действующим правовым нормам, могут стать объектом права собственности со стороны любого, кто их поймает. Запрещается жестокое обращение с Ж. Под последним подразумевается обращение, противное принципам гуманности. Нарушение требования относительно порядка обращения с Ж. рассматривается как злоупотребление правом и соответственно влечет возможность отказать собственнику или законному владельцу Ж. в защите принадлежащего ему права на Ж. Специальные нормы, посвященные отношению к безнадзорным животным, приобретению права собственности на них, а также возмещению расходов на содержание и выплату вознаграждения, содержатся в ст. 230–232 ГК РФ.

## **Жилищное право**

**ЖИЛИЩНОЕ ПРАВО** – межотраслевой комплекс норм права, регулирующих отношения, связанные с удовлетворением потребностей граждан в жилье. Ж.п. не является самостоятельной отраслью права, и его можно рассматривать:

- а) как отрасль законодательства;
- б) как учебную дисциплину;
- в) как науку.

Как отрасль законодательства Ж.п. состоит из совокупности правовых норм, регулирующих жилищные отношения. Однако Ж.п. регулирует не все отношения, связанные с удовлетворением потребности граждан в жилье. В ст. 5 ЖК РФ и ст. 7 Закона РФ "Об основах федеральной жилищной политики" от 24 декабря 1992 г. перечисляются виды жилищных фондов, на которые распространяется действие Ж. п.: государственный, общественный, индивидуальный, частный. Ж.п. не распространяется на отношения по использованию дачных жилых помещений, несмотря на то что они предназначены для постоянного проживания граждан. Данные помещения не входят в состав жилищного фонда, так же как и помещения, приспособленные для использования в качестве жилых (вагончики и т. д.).

Основу Ж.п. составляют нормы гражданского права; в то же время Ж.п. тесно связано с конституционным, административным и финансовым правом. Так, нормы гражданского права регулируют отношения, связанные с реализацией лицом своих прав на жилое помещение как объект имущественных прав (продажа, мена и т. д.); нормы конституционного права закрепляют основные конституционные начала жилищных прав граждан и их защиты; нормы административного права определяют порядок эксплуатации и учета жилой площади; нормы финансового права устанавливают порядок финансирования жилищного строительства и т. д.

Основными источниками Ж.п. на федеральном уровне являются: Конституция РФ, ГК, ЖК, Закон РФ от 4 июля 1991 г. № 1541-1 "О приватизации жилищного фонда в Российской



Федерации", Закон РФ от 24 декабря 1992 г. № 4218-1 "Об основах федеральной жилищной политики", Закон РФ от 25 июня 1993 г. № 5242-1 "О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации", ФЗ РФ от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним", ФЗ РФ от 15 июня 1996 г. № 72-ФЗ "О товариществах собственников жилья".

Конституция РФ (ст. 72) отнесла жилищное законодательство к совместному ведению РФ и ее субъектов. В соответствии с этим установлением с 1993 г. многие субъекты РФ начали активно создавать собственную нормативную базу жилищных отношений.

*Лобанов М.Н.*

## **Жилищное товарищество**

*см. Товарищество собственников жилья.*

## **Жилищно-строительный кооператив (ЖСК)**

ЖИЛИЩНО-СТРОИТЕЛЬНЫЙ КООПЕРАТИВ (ЖСК) – добровольное объединение граждан на основе членства с целью улучшения жилищных условий, осуществляемое путем объединения имущественных паевых взносов. Поскольку и ЖСК, и Товарищества собственников жилья относятся к потребительским кооперативам, основные начала их деятельности регламентируются ст. 116 ГК РФ, согласно которой единственным учредительным документом этих объединений является устав. Основные условия, которые должны содержаться в уставе ЖСК: порядок распределения доходов ЖСК, ответственность членов ЖСК и ряд других вопросов. Согласно ст. 218 ГК РФ полное внесение членом ЖСК паевого взноса влечет появление у него права собственности на квартиру и соответственно утрату этого права самим кооперативом.

ЖСК образуются в нормативно-явочном порядке и признаются юридическим лицом с момента государственной регистрации. Лица, учредившие ЖСК, с этого момента становятся его членами. Но конкретная квартира закрепляется за пайщиком на основании решения общего собрания членов кооператива. Кроме того, органом государственной власти или местного самоуправления каждому пайщику (члену) выдается ордер на право занятия указанной жилой площади. Вместе с пайщиком в квартире имеют право проживать другие лица (члены его семьи) независимо от их участия в пае-накоплении.

Со временем в силу определенных обстоятельств состав членов ЖСК меняется. Причем в зависимости от того, требуется ли разрешение (санкция) государственных органов для принятия в члены или нет, в жилищном праве различают:

а) вступление в ЖСК на общих основаниях, когда необходимо, кроме решения общего собрания, получение ордера;

б) преимущественное вступление в кооператив (таким правом, например, обладает наследник пайщика, проживавший совместно с умершим: лицо, которому пай был передан членом кооператива), когда никакой санкции не требуется.,

*Лобанов М.Н.*

## **Жилищный сертификат**

ЖИЛИЩНЫЙ СЕРТИФИКАТ – особый вид облигаций с индексируемой номинальной стоимостью, удостоверяющий право их собственника на:

а) приобретение собственником квартиры (квартир) при условии приобретения пакета Ж.с.;

б) получение от эмитента по первому требованию индексируемой номинальной стоимости Ж.с.

Схема индексации номинальной стоимости Ж.с. определяется при его выпуске и остается неизменной в течение установленного срока действия.

Ж.с. удостоверяет внесение первым владельцем (юридическим или физическим лицом, приобретающим Ж.с.) средств на строительство определенной общей площади жилья, размер которой не меняется в течение всего срока действия Ж.с.

Номинал Ж.с. устанавливается в единицах общей площади жилья, а также в его денежном эквиваленте. При этом номинал Ж.с., выраженный в единицах общей площади жилья, не может быть установлен менее 0,1 кв. м.

Правовую основу выпуска в РФ Ж.с. составил Указ Президента РФ от 10 июня 1994 г. № 1182 "О выпуске и обращении жилищных сертификатов", Постановление ФКЦБ РФ при Правительстве РФ от 12 мая 1995 г. № 2 "О порядке выпуска, обращения и погашения жилищных сертификатов на территории Российской Федерации".

Эмитентами Ж.с. могут быть юридические лица – резиденты РФ, имеющие права заказчика, земельный отвод и проектную документацию на строительство жилья, являющегося объектом привлечения средств путем эмиссии Ж.с., а также юридические лица-резиденты, получившие эти права в порядке правопреемства, кроме банков, иных кредитных учреждений, товарных и фондовых бирж.

Ж.с. должен содержать следующие реквизиты:

- а) наименование "Ж.с.";
- б) дату и номер государственной регистрации выпуска;
- в) срок действия(обращения);
- г) дату приобретения Ж.с.;
- д) размер общей площади жилья, оплаченной первым приобретателем Ж.с.;
- е) общий объем эмиссии Ж.с. данной серии;
- ж) цену приобретения Ж.с. (номинальную стоимость);
- з) схему индексации номинальной стоимости;
- и) предварительные условия договора купли-продажи квартиры;
- к) порядок согласования дополнительных и окончательных условий договора купли-продажи квартиры;
- л) условия возникновения у собственника Ж.с. права на заключение договора купли-продажи квартиры;
- м) полное наименование эмитента, вероятно с указанием его места нахождения, банковских и почтовых реквизитов;
- н) подпись ответственного лица эмитента и его печать;
- о) полное наименование собственника Ж.с.;
- п) полное наименование банка, контролирующего целевое использование средств.

Эмитент при выпуске облигаций может обусловить предоставление облигационерам определенных прав, как-то: право пользования его профессиональными услугами на льготных условиях, преимущественное право приобретения его облигаций и иных ценных бумаг, право требования у него(эмитента) досрочного выкупа облигаций.

Каждый Ж.с. воплощает право требовать заключения договора купли-продажи квартиры, которое может быть осуществлено только при наступлении определенного условия – наличии у лица оговоренного количества этих сертификатов. Выдача-приобретение Ж.с. получает тем самым значение одностороннего обязательства эмитента о заключении им в будущем договора купли-продажи. Право требования собственника Ж.с. заключить такой договор ставится в зависимость от отлагательного условия. В Ж.с. воплощено и право требования рыночной стоимости определенного количества жилой площади, которое может быть осуществлено в любой момент времени и без всяких условий.

Государственная регистрация Ж.с. производится либо в Минфине РФ (если общая номинальная сумма эмиссии сертификатов на момент их выпуска равна или превышает 50 млрд. руб., а также если эмитентом является администрация субъекта РФ), либо в

министерствах финансов республик в составе РФ, финансовых управлениях (главных управлениях, комитетах, департаментах, отделах) административных краев, областей, автономных образований, департаменте финансов Правительства Москвы, финансовом комитете мэрии Санкт-Петербурга.

Сделки-с-Ж.с. совершаются по тем же правилам, что и сделки с именными ценными бумагами с той лишь особенностью, что при регистрации перехода прав из Ж.с. (на Ж.с.) держатель реестра собственников Ж.с. обязан выдать (бесплатно) новому собственнику сертификат на его имя и изъять из обращения сертификат на имя прежнего владельца для его аннулирования. Ж.с. на сегодняшний день – единственная именная ценная бумага, переход прав по которой осуществляется путем новации.

*Белов В.А.*

## "З"

### **Забастовка**

**ЗАБАСТОВКА** – временный добровольный отказ работников от выполнения трудовых обязанностей (полностью или частично) в целях разрешения коллективного трудового спора.

После второй мировой войны право на З. было признано в конституциях таких государств, как Франция, Италия, Испания, Греция, Швеция, Япония, и др.

В 1974 г. СССР ратифицировал Международный пакт "Об экономических, политических, социальных и культурных правах", в котором принявшие его государства обязуются обеспечить право на З. 9 октября 1989 г. Верховным Советом СССР был принят Закон "О порядке разрешения коллективных трудовых споров (конфликтов)", где практически впервые в СССР было закреплено это право трудового коллектива. Статья 37 Конституции РФ гарантирует право работников на З. как способ разрешения коллективного трудового спора. В ФЗ РФ от 23 ноября 1995 г. № 175-ФЗ "О порядке разрешения коллективных трудовых споров" дано определение З., характеризуются условия, при которых разрешено ее объявлять и проводить; обязательные действия, предшествующие ее началу: государственные гарантии работникам в связи с З.; ответственность лиц за неправомерные действия при реализации этого конституционного права.

Право на З. возникает, когда примирительные процедуры не привели к разрешению коллективного трудового спора либо руководитель уклоняется от примирительных процедур, не выполняет соглашение, достигнутое в ходе разрешения коллективного трудового спора. В этих случаях работники могут также использовать собрания, митинги, демонстрации, пикетирование.

Участие в З. является добровольным. Никто не может быть принужден к участию или отказу от участия в З. Лица, принуждающие работников к участию или к отказу от участия в З., несут ответственность (дисциплинарную, административную, уголовную) в порядке, установленном законодательством. Представители работодателя не вправе организовывать З. и принимать в ней участие.

Решение об объявлении З. принимается собранием (конференцией) работников организации, филиала, представительства или профсоюзной организацией, объединением профсоюзов. Собрание (конференция) работников, профсоюзной организации считается правомочным, если на нем присутствовало не менее 2/3, от общего числа работников, членов профсоюзной организации (делегатов конференции).

После 5 календарных дней работы примирительной комиссии может быть однократно объявлена часовая предупредительная З., о которой работодатель должен быть предупрежден в письменной форме не позднее чем за 3 рабочих дня. При проведении предупредительной орган, ее возглавляющий, обеспечивает минимум необходимых работ (услуг) случаях, предусмотренных Законе О начале предстоящей З. работодатель должен

быть предупрежден в письменной форме не позднее чем за 10 календарных дней.

В решении об объявлении З. указываются: перечень разногласий сторон являющихся основанием для объявления и проведения З.; зависящие от меры по обеспечению в период З. существенного порядка, сохранности товарищества организации, филиала, представительства и физических лиц, а так же работы машин и оборудования, остановка которых представляет непосредственную угрозу жизни и здоровью людей.

Минимум необходимых работ (услуг), связанных с обеспечением здоровья и жизненно важных интересов общества (в случаях, когда это необходимо определяется соглашением сторон совместно с органом исполнительной власти или органом местного самоуправления в 5-дневный срок с момента принятия решения об объявлении З. При отсутствии соглашения минимум необходимых работ (услуг) устанавливается органом исполнительной власти или органом местного самоуправления. При (необеспечении такого минимума З. может быть признана незаконной).

З. при наличии коллективного трудового спора является незаконной, если:

а) она была объявлена без учета сроков процедур и требований, предусмотренных ФЗ "О порядке разрешения коллективных трудовых споров";

б) в соответствии со ст. 55 Конституции РФ она создает реальную угрозу основам конституционного строя и здоровью других лиц;

в) З. проводится работниками Вооруженных Сил РФ, правоохранительных органов, органов федеральной службы безопасности и при этом создается угроза??? страны и безопасности государства.

Право на З. может быть ограничено в соответствии с законом о чрезвычайном положении.

Решение о признании забастовок незаконной принимается верховными судами республик, краевыми, областными судами, судами городов Москвы Санкт-Петербурга, автономной области, автономных округов по заявлению работодателя или прокурора. Решение суда доводится до сведения работников через орган, возглавляющий З., который обязан немедленно проинформировать участников З. о решении суда. Решение суда, вступившее в законную силу, подлежит немедленному исполнению. Работники обязаны прекратить З. и приступить к работе не позднее следующего дня после вручения копии указанного решения суда органу, возглавляющему З. В случае создания непосредственной угрозы жизни и здоровью людей суд вправе отложить ненадавшуюся З. на срок до 30 дней, а начавшуюся – приостановить на тот же срок. В случаях когда затронуты особо важные интересы РФ или отдельных территорий, Президент и Правительство РФ вправе приостановить З. до решения вопроса соответствующим судом, но не более чем на 10 календарных дней.

Запрещено участие в З. государственных служащих. Не допускается прекращение работы как средства разрешения коллективных трудовых споров на железных дорогах.

Участие работника в З. не может рассматриваться в качестве основания расторжения трудового договора. Исключения составляют случаи, когда работники начинают З. или не прекращают ее в установленный срок при решении суда о признании З. незаконной либо о ее отсрочке или приостановке. Запрещается применять к работникам, участвующим в З, меры дисциплинарной ответственности. за исключением тех же случаев.

На время З. за участвующими в ней работниками сохраняются место работы и должность. Заработная плата не выплачивается (за исключением лиц, занятых выполнением обязательного минимума работ (услуг)). Коллективным договором или соглашениями, достигнутыми в ходе разрешения коллективного трудового спора, могут быть предусмотрены компенсационные выплаты бастующим. Работникам, не участвующим в З., но в связи с ней не имеющим возможности выполнять свою работу. оплата простоя производится в порядке и размерах, предусмотренных законодательством о труде. Работодатель вправе переводить их на другую работу в порядке, предусмотренном законодательством о труде (простой не по вине работника). Коллективным договором или

соглашениями, достигнутыми в ходе разрешения коллективного трудового спора, может быть предусмотрен более льготный, чем предусмотренный законодательством о труде, порядок выплат работникам, не участвующим в З. Трудовой коллектив или профсоюз вправе создавать забастовочный фонд за счет добровольных взносов и пожертвований, а также специальный страховой фонд. В процессе урегулирования коллективного трудового спора, включая проведение З., запрещается локаут, т. е. увольнение по инициативе работодателя в связи с коллективным трудовым спором и объявлением З., а также ликвидация или реорганизация предприятия (филиала и т. п.).

Работники, приступившие к проведению З. или не прекратившие ее на следующий день после доведения до органа, возглавляющего З.. решения суда (вступившего в законную силу) о признании З. незаконной либо об отсрочке или о приостановке З., могут быть подвергнуты дисциплинарному взысканию за нарушение трудовой дисциплины. Профсоюзная организация, объявившая и не прекратившая З. после признания ее незаконной, обязана возместить причиненные убытки за счет своих средств в размере, определенном судом.

*Шарыло Н.П.*

## **Заблуждение**

**ЗАБЛУЖДЕНИЕ** – юридическое состояние участника гражданских правоотношений, заключающееся в неправильном представлении об элементе правоотношений – основании их возникновения, субъекте, объекте или содержании. З. имеет значение факта юридического постольку, поскольку лицо, пребывающее в состоянии З., обычно не может правильно сформировать собственную волю или обнаружить волеизъявление, соответствующее воле.

З. может стать следствием сознательных действий контрагента, которые называются обманом. Но чаще всего З. имеет место в силу случайных обстоятельств – недостаточной юридической грамотности контрагента, неумения или невозможности правильно воспринять те или иные фактические обстоятельства, чрезмерного доверия к другой стороне и т. п.

З. признается существенным, если бы при его отсутствии лицо не вступило бы в соответствующее правоотношение; иные З. - несущественные. Пункт 1 ст. 178 ГК РФ устанавливает, что существенное значение имеет З. относительно природы сделки, либо тождества, или таких качеств ее предмета, которые значительно снижают возможность использовать его по назначению. З. относительно мотивов сделки не имеет существенного значения. Сделка может быть признана недействительной по иску стороны, действовавшей под влиянием З., имеющего существенное значение.

Если сделка признана недействительной как совершенная под влиянием З., соответственно применяются правила, предусмотренные п. 2 ст. 167 ГК РФ (каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре возместить его стоимость в деньгах: законом могут быть предусмотрены иные последствия недействительности сделки). Если З. имело характер обмана, то потерпевший вправе взыскать с обманувшей стороны переданное ей по сделке, а все полученное от нее по сделке обязан передать в доход РФ (п. 1 ст. 179 ГК РФ). Кроме того, сторона, по иску которой сделка признана недействительной, вправе требовать от другой стороны возмещения реального ущерба, если докажет, что З. возникло по вине другой стороны. Если это не доказано, сторона, по иску которой сделка признана недействительной, обязана возместить другой стороне по ее требованию причиненный ей реальный ущерб, даже если З. возникло по обстоятельствам, не зависящим от заблуждавшейся стороны.

Статьей 948 ГК РФ отдельно установлено право страховщика, не воспользовавшегося до заключения договора страхования правом на оценку страхового риска и умышленно введенного в З. относительно страховой стоимости имущества, оспорить размер страховой стоимости.

*Белов В.А.*

## **Заведомо ложная реклама**

**ЗАВЕДОМО ЛОЖНАЯ РЕКЛАМА** – использование в рекламе заведомо ложной информации о товарах, работах, услугах, а также их производителях (исполнителях, продавцах), в результате чего потребитель всей перечисленной продукции или услуг вводится в заблуждение (ст. 182 УК).

Запрет на недостоверную информацию в рекламе установлен ФЗ РФ от 18 июля 1995 г. № 108-ФЗ "О рекламе", от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг".

Ложные сведения в рекламе могут относиться:

- к потребительским свойствам товаров, к наличию сертификата (при его отсутствии) на товар и его соответствия государственным стандартам;
- времени, месту приобретения товара или услуги и их стоимости;
- к гарантийным обязательствам, срокам годности или службы и т. д.;
- применительно к банковским операциям – к характеру и видам ценных бумаг, получаемым дивидендам и т. п.

Уголовная ответственность за З.л.р. наступает только в том случае, если она причинила значительный ущерб и была совершена из корыстной заинтересованности. Значительный ущерб может выражаться в причинении вреда здоровью, имуществу граждан, а также юридических лиц, окружающей среде, деловой репутации организаций. Точных критериев закон не указывает, суд решает этот вопрос применительно к конкретному случаю. Ответственность за З.л.р. несет рекламодатель, от которого поступает информация для производства, размещения и распространения рекламы. Рекламодателем может быть физическое лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью, или лицо, отвечающее за рекламу в коммерческой организации, либо ее руководитель. Если производители и распространители рекламы знали о ее заведомой ложности и были в сговоре с рекламодателем, то они являются соучастниками данного преступления и несут уголовную ответственность наравне с ним. Виновные в З.л.р. лица сознают, что представленная ими информация является заведомо ложной, но из корыстной заинтересованности – получение прибыли – желают ее распространения.

*Устинова Т.Д.*

## **Заведомо ложное показание**

см. в статье *Показания*.

## **Заведомо ложное сообщение об акте терроризма**

**ЗАВЕДОМО ЛОЖНОЕ СООБЩЕНИЕ ОБ АКТЕ ТЕРРОРИЗМА** – преступление против общественной безопасности, заключающееся в заведомо ложном сообщении о готовящихся взрыве, поджоге или иных действиях, создающих опасность гибели людей, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных общественно опасных последствий (ст. 207 УК). Наносит вред общественной безопасности, будоражит население, нарушает нормальную жизнь общества, вносит существенную дезорганизацию в работу органов государственного управления, предприятий, организаций, транспорта. В связи с такими сообщениями правоохранительными органами осуществляются чрезвычайные меры, блокируются вокзалы, происходит срочная эвакуация людей из зданий и сооружений, тратятся большие средства на поиски взрывных устройств.

Форма передачи сообщения может быть различной (по телефону, в письменной форме, устно и т. п.), что значения для квалификации не имеет. Сообщение может передаваться различным адресатам: государственным органам, должностным лицам, юридическим и физическим лицам.

Заведомая ложность предполагает, что виновный осознает: передаваемые им сведения о предстоящем акте терроризма не соответствуют действительности. С субъективной стороны заведомо ложное сообщение характеризуется прямым умыслом и целью ввести в заблуждение адресата, запугав предстоящим актом терроризма. Ответственность предусмотрена с 14-летнего возраста.

*Орешкина Т.Ю.*

### **Заведомо ложный донос**

**ЗАВЕДОМО ЛОЖНЫЙ ДОНОС** – преступление против правосудия, заключающееся в сообщении заведомо неправильных, недействительных сведений либо о готовящемся или уже совершенном преступлении, либо о лице, его совершившем, для последующего возбуждения уголовного дела (ст. 306 УК). Заявление о подобных обстоятельствах может быть сделано как в устной, так и в письменной форме, непосредственно самим заявителем в соответствующие органы или направлено по почте. При этом осуществляется посягательство на правильное отправление правосудия, а также на права и интересы граждан, которые указываются в качестве лиц, совершивших преступления.

Уголовный закон не дает перечня органов, в которые может быть направлен З.л.д. Представляется, что ими могут быть только те правоохранительные органы, которые вправе возбуждать уголовные дела, т. е. органы дознания, предварительного расследования, прокуратура и суд. Однако в теории уголовного права существует мнение, что ими могут быть любые органы государственной власти и управления, а также общественные организации. З.л.д. в перечисленные органы, неправомочные производить следственные мероприятия, целесообразнее рассматривать как клевету.

При З.л.д. заявитель действует умышленно: сознает, что сообщаемые им сведения ложны, и желает довести до соответствующих органов данное сообщение. Цели таких действий в законе не указаны, хотя они могут быть самыми разнообразными: привлечение к уголовной ответственности конкретного лица, направление правоохранительных органов по ложному следу и т. д. Заявитель не может нести ответственность за З.л.д., если он добросовестно заблуждался о достоверности сообщаемых сведений, считая их правдивыми, или сообщил о действительно имевшем факте преступления, дав ему неправильную юридическую оценку (считает кражей грабёж).

З.л.д. следует отличать от необоснованной жалобы, в которой лицо, заблуждаясь, уличает других лиц в совершении преступных деяний.

Субъект преступления – лицо, достигшее 16 лет. Отягчающими ответственность обстоятельствами при З.л.д. являются: обвинение лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, искусственное создание доказательств обвинения. В последнем случае заявитель представляет подложные документы, вещественные доказательства, показания свидетелей и т. п.

Преступление считается оконченным с момента, когда сведения, содержащиеся в З.л.д., стали известны органам, уполномоченным возбуждать уголовное дело.

*Устинова. Т. Д.*

### **Завещание**

**ЗАВЕЩАНИЕ** – распоряжение гражданина на случай смерти относительно принадлежащего ему имущества с назначением наследников, совершенное в установленной законом форме. Назначение наследника – существенная часть З. Если в этой части оно недействительно, то теряют силу и большинство иных распоряжений, которые в нем содержатся. Поскольку З. является односторонним актом, согласия наследника или иных получающих что-либо по З. лиц в момент составления не требуется.

З. является инструментом института наследования, который обеспечивает устойчивость

имущественных правоотношений в обществе в случае смерти участника обязательства. Для совершения З. необходимы три условия:

а) дееспособность завещателя в момент составления З. Это требование обеспечивается нотариальным удостоверением З.;

б) соблюдение установленной законом формы З.;

в) надлежащее назначение наследника.

В качестве общего правила законодатель устанавливает письменную форму – собственноручное З., написанное целиком самим завещателем, подписанное и датированное им. Машинописные тексты не допускаются во избежание подлога. Кроме того, законодательство РФ предусматривает З. как публичный акт, который совершается при участии официального должностного лица (как правило, нотариуса). К нотариальному приравнивается З., удостоверенное в больнице, санатории, на морском или речном судне, – в отдаленных экспедициях и т. д. В том случае, когда завещатель в силу болезни или по другим обстоятельствам не может собственноручно подписать З., по его просьбе подпись ставит рукоприкладчик в присутствии должностного лица. Об этом делается пометка при удостоверении З. с указанием причин, по которым завещатель не смог подписать З. собственноручно (ст. 542 ГК РСФСР).

Надлежащее назначение наследника заключается в том, что он должен быть назван непосредственно завещателем. Поэтому З., в котором определение наследников предоставляется третьему лицу, считается недействительным. Существенное заблуждение, обман и принуждение при назначении наследника делают З. недействительным.

Каждый гражданин вправе завещать свое имущество в пользу любого физического лица (лиц), а также государства или юридического лица, распределив между ними наследство по своему усмотрению. Законодательства ряда стран предусматривают возможность составления так называемых совместных З., в которых выражена воля двух или нескольких лиц.

Кроме имущественных в З. могут быть включены распоряжения иного рода, назначение исполнителя З., признание внебрачного ребенка, ходатайство о назначении опекуна несовершеннолетнему. Законодательство РФ, так же как и большинства других развитых стран, содержит правило об обязательной доле независимо от содержания З. Это правило распространяется на нетрудоспособных и несовершеннолетних наследников первой очереди: пережившего супруга, родителей, усыновленного, усыновителей, детей, иждивенцев. З. не может лишить наследника по закону обязательной доли, равняющейся 2/3 от той доли, которая причиталась бы ему при отсутствии З.

Исполнение З. возлагается на назначенных в З. наследников. При сложном характере завещательного распоряжения завещатель может назначить специальное лицо – душеприказчика. Душеприказчик осуществляет свои действия по исполнению З. безвозмездно, но имеет право на возмещение расходов, связанных с охраной и управлением наследственной массой. Эти расходы возмещаются наследниками в пределах стоимости унаследованного имущества (ст. 545 ГК РСФСР). Иски о недействительности З. рассматриваются в судебном порядке. З. может быть оспорено заинтересованным лицом по любому из трех существенных условий. Если нарушены права обязательных наследников, З. признается недействительным лишь в той части, в которой уменьшается обязательная доля наследников по закону. В том случае, если ее можно выделить из незавещанного имущества, З. признается действительным.

**Лит.:**

*Бондарев Н.И., Эйдинова Э.Б.* Завещания, приравниваемые к нотариальным, и их исполнен. М., 1975;

*Панов В.П.* Международное частное право. М., 1996;

*Рубанов А.А.* Право наследования. М., 1978;

*Рясенцев В.А.* Наследование по закону и по завещанию в СССР, М., 1972.

*Павлов В.П.*



## **Завещательный отказ**

**ЗАВЕЩАТЕЛЬНЫЙ ОТКАЗ** (легат) – завещательное распоряжение наследодателя, в котором он возлагает на наследника по завещанию обязанность исполнить какое-либо действие имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей). В отличие от универсального правопреемства наследника отказополучатель является частичным правопреемником, поэтому он не несет ответственности по долгам наследодателя и не платит государственную пошлину за получение З.о. Содержанием З.о. может быть передача определенного имущества завещателя на благотворительные цели, прощение долга, предоставление имущества в пользование, возложение на наследника обязанности приобрести определенную вещь и передать его в пользование отказополучателю. Последний приобретает право требовать этого действия. Отказополучателями могут быть лица, как входящие, так и не входящие в круг наследников по закону. Наследник исполняет З.о. лишь в пределах действительной стоимости перешедшего к нему имущества. З.о. должен исполняться после уплаты наследником падающей на него части долгов наследодателя. Наследник может не принять наследство, и тогда исполнение З.о. переходит на других наследников, получивших его долю, а при отсутствии таковых – на государство.

При возложении исполнения З.о. на наследника, имеющего право на обязательную долю, он выполняет его лишь из той части наследства, которая эту долю превышает.

Недействительность З.о. может быть вызвана отсутствием активного имущества у наследодателя, отсутствием у отказополучателя способности получить отказ, утратой завещанием силы, отсутствием предмета З.о. на момент открытия наследства, отменой З.о. наследодателем.

**Лит.:**

*Барцевский М.Ю.* Если открылось наследство. М., 1989;

*Ватман Д.П.* Завещательный отказ//Советская юстиция, 1970, № 18. С. 24.

*Павлов В.П.*

## **Зависимое хозяйственное общество**

**ЗАВИСИМОЕ ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ОБЩЕСТВО** – акционерное общество, либо общество с ограниченной ответственностью, более 20 % голосующих акций или более 20 % долей в уставном капитале которого принадлежит какому-либо иному обществу (преобладающему, участвующему).

В отличие от отношений материнского и дочернего обществ отношения преобладающего и З.х.о. не предполагают ни определяющего влияния одного на решения другого, ни ответственности одного по долгам другого. Признание общества З.х.о. означает обязанность преобладающего общества незамедлительно опубликовать сведения об этом в порядке, предусмотренном законами о хозяйственных обществах.

## **"Заградительный пункт"**

**"ЗАГРАДИТЕЛЬНЫЙ ПУНКТ"** – правило избирательного закона, согласно которому партии, собравшие на выборах по пропорциональной избирательной системе менее определенного процента от числа поданных голосов (например, 1 % от числа всех собранных голосов в Израиле, 4 – в Швеции, 5 – в ФРГ, 10 % – в Турции), отстраняются от участия в распределении депутатских мест, а голоса, поданные за эти партии, не учитываются при вычислении избирательной квоты (т. е. фактически приравниваются к недействительным). "З.п." имеет целью предотвратить чрезмерное раздробление депутатского корпуса в парламенте на мелкие партийные фракции, которое всегда увеличивает политическую нестабильность в парламентарных государствах. В РФ впервые применен на парламентских

выборах 12 декабря 1993 г. ФЗ РФ от 21 июня 1995 г. № 90-ФЗ "О выборах в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации" также предусматривает 5 %-й барьер для избирательных объединений.

*Додонов В.Н.*

## **Загрязнение моря вредными веществами**

**ЗАГРЯЗНЕНИЕ МОРЯ ВРЕДНЫМИ ВЕЩЕСТВАМИ** – правонарушение международного характера, совершаемое в открытом море; последствие судоходства, сброса и захоронения промышленных и бытовых отходов, добычи полезных ископаемых на морском дне и т.д. Наибольшую опасность представляет загрязнение нефтью, нефтепродуктами, радиоактивными веществами, отходами промышленных и бытовых сточных вод, а также выносами химических удобрений.

Вопросам защиты и сохранения морской среды посвящен целый ряд международных соглашений, участником которых является и РФ. К ним относятся:

- Женевская конвенция об открытом море 1958 г.;
- Договор об Антарктике 1959 г.;
- Международная конвенция относительно вмешательства в открытом море в случаях аварий, приводящих к загрязнению нефтью, 1969 г. с Протоколом 1978 г.;
- Конвенция по предотвращению загрязнения моря сбросами отходов и других материалов 1972 г., ст. 7 которой требует от сторон принятия на своей территории мер для наказания виновных в загрязнении моря;
- Международная конвенция по предотвращению загрязнения с судов 1973 г. и др.

Действует и целый комплекс региональных соглашений по этому вопросу, в том числе итоговые документы Организации по безопасности и сотрудничеству в Европе (ОБСЕ). Конвенция ООН по морскому праву 1982 г. содержит специальный раздел XII "Защита и сохранение морской среды", где предписывает всем государствам защищать и сохранять морскую среду. На военные корабли и другие специальные государственные морские суда, эти запреты не распространяются. Однако и они должны действовать "в Мировом океане таким образом, чтобы, насколько это возможно, не загрязняли морскую среду".

Привлечение виновных к уголовной ответственности за названные международные преступления осуществляется по национальному законодательству.

В соответствии со ст. 252 УК загрязнение вод открытого моря с береговых, морских, воздушных источников либо незаконное захоронение в морской среде вредных для здоровья людей или живых ресурсов моря веществ, отходов и материалов наказывается штрафом, увольнением с должности либо лишением свободы до 3 лет. Более строгие санкции установлены за те же деяния, причинившие существенный вред здоровью людей, животному миру, окружающей природной среде, зонам отдыха, другим правоохраняемым интересам; а также повлекшие смерть человека.

*Панов В.П.*

## **Загрязнение природной среды**

**ЗАГРЯЗНЕНИЕ ПРИРОДНОЙ СРЕДЫ** – физическое, химическое, радиационное, ароматическое, биологическое или иное изменение качества вод, воздуха, почвы, лесов, превышающее установленные нормативы вредного воздействия на окружающую природную среду (ОПС) и создающее в результате этого угрозу здоровью населения, состоянию растительного и животного мира, генофонду человека, животных и растений, озоновому слою.

Разновидность загрязнения – отравление ОПС ядовитыми веществами и отходами, а также шумовое, вибрационное, электромагнитное, ультразвуковое, тепловое воздействие на нее, заражение. Заражение представляет собой внесение в ОПС возбудителей болезней

животных, растений и человека, а также вредителей растительности, способных к быстрому размножению. Загрязнение может повлечь административную либо уголовную ответственность. Последняя предусмотрена ст.250 УК за загрязнение вод, загрязнение атмосферы (ст. 251 УК), загрязнение морской среды (ст. 252 УК), порчу земли (ст. 254 УК), уничтожение или повреждение путем загрязнения лесов (ст. 261 УК), а также за причинение вреда ОПС или здоровью человека путем загрязнения при производстве работ (ст. 246 УК), нарушении правил обращения экологически опасных веществ и отходов (ст. 247 УК), правил безопасности при обращении с микробиологическими или другими биологическими агентами или токсинами (ст. 248 УК). Путем З.п.с. могут быть уничтожены места обитания организмов, занесенных в Красную книгу РФ (ст. 259 УК), нарушен режим особо охраняемых природных территорий и природных объектов с причинением значительного ущерба (ст. 262 УК). Особой охране подлежат заповедники, заказники, зоны чрезвычайной экологической ситуации. Загрязнение этих территорий влечет повышенную уголовную ответственность.

*Жевлаков Э.Н.*

## **Задаток**

**ЗАДАТОК** – денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (ст. 380 ГК РФ). В гражданском праве один из способов обеспечения исполнения обязательств. Соглашение о З. независимо от суммы должно быть совершено в письменной форме. В случае сомнения по поводу того, чем является сумма, уплаченная в счет причитающихся по договору платежей, она признается авансом, если не доказано иное. Если обязательство прекращено сторонами до начала исполнения либо его невозможно исполнить, З. должен быть возвращен. Когда за неисполнение договора ответственна сторона, давшая З., он остается у другой стороны. Если за неисполнение договора ответственна сторона, получившая З., она обязана уплатить другой стороне двойную сумму З. Сверх того, сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить другой стороне убытки с зачетом суммы З., если в договоре не предусмотрено иное.

Специфические черты З., отличающие его от всех остальных способов обеспечения обязательств, заключаются в следующем.

Во-первых, З. могут обеспечиваться лишь обязательства, возникающие из договоров.

Во-вторых, З. одновременно выполняет роль доказательства заключения договора. Это означает, что, если сторонами не оспаривается факт выдачи (получения) З., а также если оспаривается, но этот факт подтвержден доказательствами, договор считается заключенным. Если договором предусмотрена уплата одной из сторон З., он будет считаться заключенным лишь после исполнения соответствующей стороной своей обязанности.

В-третьих, З. может быть обеспечено исполнение только денежных обязательств.

## **Задержание**

**ЗАДЕРЖАНИЕ** – в уголовном судопроизводстве РФ кратковременное лишение свободы лица, подозреваемого в совершении преступления, путем помещения его под стражу в специально оборудованные места на основании и в порядке, определенных уголовно-процессуальным законом. З. подозреваемого – самостоятельный институт, отличающийся от других форм процессуального принуждения. По степени ограничения личной свободы З. близко примыкает к заключению под стражу как мере пресечения. Срок З., так же как и срок нахождения лица под стражей в порядке меры пресечения, засчитывается в срок наказания при вынесении обвинительного приговора (ст. 315 УПК). Однако З. не является мерой пресечения, и его правовой режим отличается от меры

пресечения в виде содержания под стражей. Основания и порядок З. регламентируются УПК и ФЗ РФ от 15 июля 1995 г. № 103-ФЗ "О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений".

Правом З. пользуется орган дознания (ст. 122 УПК), следователь (ст. 127 УПК) и прокурор (ст. 211 УПК). Основаниями З. выступают фактические данные, указывающие на совершение преступления конкретным лицом. Ст. 122 УПК содержит перечень наиболее характерных источников получения фактических данных, изобличающих подозреваемого. Органы дознания и следователь вправе задержать лицо, подозреваемое в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы только при наличии одного из следующих обстоятельств:

а) когда это лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения;

б) когда очевидцы, в том числе и потерпевшие, прямо укажут на данное лицо как на совершившее преступление;

в) когда на подозреваемом или на его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления.

При наличии иных данных, дающих основания подозревать лицо в совершении преступления, оно может быть задержано лишь в том случае, если покушалось на побег или не имеет постоянного места жительства или если не установлена личность подозреваемого. Отсутствие обстоятельств, свидетельствующих о намерении подозреваемого лица скрыться или помешать расследованию, исключает возможность использования "иных данных" в качестве оснований для З. Вместе с тем наличие одних только этих обстоятельств при отсутствии фактических данных, указывающих на совершение преступления лицом, в отношении которого решается вопрос о З., также не может служить основанием для З. Такие данные должны быть получены путем производства следственных действий и зафиксированы в соответствующем протоколе (допроса, обыска, опознания и т. п.), т. е. должны иметь характер доказательств по уголовному делу и могут быть получены только из указанных в Законе источников, что обеспечивает их достоверность. Данные, добытые из непроцессуальных источников, например результаты оперативно-розыскной деятельности, не могут служить основанием для принятия процессуальных решений, в том числе и для З. лиц, подозреваемых в совершении преступления.

УПК требует, чтобы З. было мотивированным. Это означает, что наличие соответствующих оснований и условий автоматически не влечет З., поскольку применение этой меры должно преследовать достижение определенных целей.

О всяком случае З. лица, подозреваемого в совершении преступления, должен быть составлен протокол с указанием оснований, мотивов, дня и часа, года и месяца, места З., объяснений задержанного, времени оформления: подписывается составившим его лицом и задержанным. Протокол З., составленный лицом, производящим дознание, утверждается начальником органа дознания или его заместителем и только после этого приобретает юридическую силу. Это обусловлено тем, что право на З. закон предоставил не лицу, производящему дознание, а органу дознания. Следователь наделен правом самостоятельно принимать решение о З., в связи с чем составленный им протокол в утверждении не нуждается и приобретает юридическую силу с момента подписания его следователем. В течение 24 ч прокурору направляется письменное сообщение о З. В срок 48 ч с момента его получения прокурор обязан дать санкцию на заключение под стражу либо освободить задержанного. Протокол З. является тем процессуальным документом, на основании которого лицо, подозреваемое в совершении преступления, помещается под стражу.

Местами З. являются изоляторы временного содержания. Протокол должен быть объявлен задержанному. В случае если он отказывается подписать протокол, следователь и лицо, производящее дознание, руководствуются правилами, изложенными в ст. 142 УПК. Лицо, задержанное по подозрению в совершении преступления, подвергается личному обыску. При заключении задержанного под стражу он дактилоскопируется и

фотографируется. Помещения, в которых размещаются задержанные, подвергаются обыску, а их вещи, передачи и посылки – досмотру. Размещение задержанных в камерах производится с учетом их личности и психологической совместимости. При этом подозреваемые, проходящие по одному делу, содержатся раздельно. С момента З. подозреваемым предоставляются свидания с защитником наедине, причем количество и продолжительность свиданий не ограничиваются. Закон возлагает на орган дознания и следователя обязанность незамедлительно известить одного из близких родственников задержанного о месте его содержания под стражей. Задержанному может быть предоставлено свидание с родственниками или иными лицами, для чего необходимо письменное разрешение лица или органа, в производстве которого находится уголовное дело.

Срок З. лица, подозреваемого в совершении преступления, исчисляется с момента его доставления в орган дознания или к следователю, а если З. производится на основании постановления о З.. вынесенного органом дознания или следователем, то с момента фактического З. В общей сложности срок З. не может превышать 72 ч. В течение времени З. орган дознания или следователь представляет прокурору материалы, необходимые для решения вопроса о даче санкции на заключение под стражу в порядке применения меры пресечения.

В соответствии с ч. 2 ст. 22 Конституции РФ арест, заключение под стражу и содержание под стражей допускаются только по судебному решению. До судебного решения лицо может быть подвергнуто З. на срок не более 48 ч. Однако в разделе втором Конституции "Заключительные и переходные положения" (п. 6) указано, что до приведения уголовно-процессуального законодательства в соответствие с положениями Конституции сохраняется прежний порядок ареста, содержания под стражей и З. лиц, подозреваемых в совершении преступления. Суд же осуществляет судебный надзор за законностью и обоснованностью применения этих мер. Пленум ВС РФ разъяснил, что в соответствии со ст. 9 Международного пакта о гражданских и политических правах 1976 г., нормы которого в силу ч. 4 ст. 15 Конституции РФ являются составной частью правовой системы РФ и имеют верховенство над ее внутренним законодательством, в суд может быть обжаловано не только заключение под стражу в порядке применения меры пресечения, но и З. лица, подозреваемого в совершении преступления.

С момента составления протокола лицо, подвергнутое З., наделяется процессуальными правами подозреваемого.

Освобождение задержанных производится по постановлению лица, производящего дознание, следователя или прокурора в случаях, если:

- а) не подтвердилось подозрение в совершении преступления;
- б) отсутствует необходимость применения к задержанному меры пресечения в виде заключения под стражу;
- в) истек установленный Законом срок З.

Если в течение 72 ч с момента З. не поступит постановление об освобождении задержанного либо о применении к нему меры пресечения в виде заключения под стражу, начальник места содержания задержанных освобождает это лицо своим постановлением в связи с истечением установленного Законом срока, о чем уведомляются прокурор, следователь или лицо, производящее дознание.

Законодательство РФ предусматривает дополнительные гарантии от необоснованного З. для некоторых категорий граждан в связи с особой значимостью выполняемых ими функций. Так, члены СФ и депутаты ГД обладают неприкосновенностью в течение всего срока их полномочий и не могут быть задержаны, кроме случаев З. на месте преступления (ст. 98 Конституции РФ). Неприкосновенностью пользуются также депутаты представительных органов власти субъектов Федерации в соответствии с законодательством, действующим на территории субъектов Федерации. Судья КС не может быть задержан, за исключением случаев З. на месте преступления. Судья, личность которого не могла быть

известна в момент З.. по выяснении его личности подлежит немедленному освобождению. Должностное лицо, произведшее его З. на месте преступления, немедленно уведомляет об этом КС, который в течение 24 ч должен дать согласие на дальнейшее применение этой процессуальной меры или в даче согласия отказать (см. также Судьи).

*Сергеев А.И.*

## **Заем**

см. *Договор займа.*

## **Заказ**

ЗАКАЗ – тлоферты – предложение заказчика (покупателя) изготовить. поставить (продать) ему продукцию (товары). выполнить работу, оказать услуги с указанием сроков, объемов, количества. ассортимента, качества и других необходимых данных. По договору поставки З. может представляться покупателем в форме спецификации. Согласие поставщика (продавца) оформляется письмом, телеграммой либо подтверждается подписью на документе, которым представлен З.

## **Заклад**

ЗАКЛАД – залог движимого имущества. когда оно передается залогодателем во владение залогодержателя либо остается у залогодателя (так называемый твердый залог), но под замком и печатью залогодержателя или с наложением знаков, свидетельствующих о залоге (этого обычно достаточно при З. индивидуально-определенной вещи). Поскольку З. - разновидность залога, на него распространяются правила ст. 334–358 ГК РФ, но с учетом особенностей, вытекающих из сущности самого З.

При З. заложенное имущество изымается из хозяйственного оборота залогодателя и он лишается возможности его использовать (в связи с этим. например, предметом З. не могут быть товары в обороте). З. применяется на практике значительно реже залога. Наиболее распространенный его вид – получение гражданами ссуд в ломбарде.

Во всех случаях, когда предмет залога (даже если он считается оставленным у залогодателя) не может быть использован залогодателем, он должен признаваться З. Залогодержатель может пользоваться предметом З. только когда это предусмотрено договором. Полученные при этом доходы могут быть направлены на покрытие затрат по содержанию заложенного имущества либо засчитаны в погашение обеспеченного З. долга или процентов по долгу.

*Прасолов Б.В.*

## **Закладная**

ЗАКЛАДНАЯ – именная ценная бумага, удостоверяющая право ее законного держателя получить исполнение по денежному обязательству, обеспеченному ипотекой имущества, указанного в договоре об ипотеке, без представления других доказательств существования этого обязательства, а также удостоверяющая право залога на указанное в договоре имущество (ФЗ РФ от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ "Об ипотеке (залоге недвижимости)").

З. можно не составлять, но можно и составить (по усмотрению сторон договора). В последнем случае о факте удостоверения прав залогодержателя с помощью З. должна делаться отметка в договоре об ипотеке. Нотариус, которому представлен для удостоверения договор с подобной отметкой, обязан потребовать для одновременной нотариальной скрепы также и составленную З.

Запрещено облекать в З.:

а) залог предприятий, земли сельскохозяйственного назначения, лесов и права аренды вышеперечисленного имущества;

б) залог имущества по обязательству с неопределенной на момент установления залога суммой исполнения (например, контокоррентный кредит).

Если, несмотря на указанные запреты, в договоре, о залоге все-таки имеется отметка об оформлении прав залогодержателя с помощью З., такая считается недействительной (ничтожной).

З. (в отличие от иных ценных бумаг) подлежит нотариальной скрепе и государственной регистрации. Нотариус отмечает на З. время и место нотариального удостоверения договора об ипотеке, нумерует и скрепляет печатью листы З. Несоблюдение требования о нотариальной скрепе З. хотя и не влечет недействительность договора об ипотеке, но сама З. не может считаться составленной и наличествующей. При государственной регистрации ипотеки З. представляется вместе с самим договором об ипотеке. Орган, осуществивший государственную регистрацию ипотеки, обязан обеспечить к моменту выдачи З. наличие на ней надписи, содержащей полное наименование данного органа, дату, место государственной регистрации ипотеки, номер, под которым она зарегистрирована, и дату ее выдачи первоначальному залогодержателю. Эти данные заверяются подписью должностного лица и скрепляются печатью органа, осуществившего государственную регистрацию ипотеки.

Любой законный владелец З. вправе потребовать от органа, осуществившего государственную регистрацию ипотеки, зарегистрировать его в едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним в качестве залогодержателя с указанием его имени и места жительства (для юридических лиц – наименования и места нахождения). Зарегистрированный владелец З. имеет право получить от должника исполнение по обязательству, не предъявляя всякий раз саму З., тогда как незарегистрированный – только при условии ее предъявления.

Наличие З. у залогодержателя предполагает, что обеспечиваемое залогом обязательство не исполнено. Наоборот, нахождение З. у залогодателя создает презумпцию исполненности обязательства, если она не опровергнута заинтересованным лицом. При частичном исполнении З. остается у залогодержателя, но залогодатель вправе требовать от него отметки о частичном исполнении на З.

Путем обращения взыскания на предмет З. могут быть погашены:

а) требование об уплате основной суммы долга по основному обязательству полностью либо в части, предусмотренной З.;

б) требование об уплате процентов за неправомерное пользование чужими денежными средствами, предусмотренных обеспеченным ипотекой обязательством либо ФЗ;

в) требование о возмещении судебных издержек и иных расходов, вызванных обращением взыскания на заложенное имущество;

г) требование о возмещении расходов по реализации заложенного имущества.

Обязательства должника перед залогодержателем обеспечиваются З. в той сумме, которая указана в договоре об ипотеке. Если такая сумма не указана, ипотека обеспечивает требования залогодержателя в том объеме, какой они имеют к моменту их удовлетворения за счет заложенного имущества. Последнее правило применяется также, если речь идет о требованиях по возмещению:

а) судебных издержек и иных расходов, вызванных обращением взыскания на заложенное имущество;

б) расходов по реализации заложенного имущества;

в) расходов на содержание и (или) охрану предмета ипотеки либо на погашение задолженности залогодателя по связанным с предметом налогам, сборам или коммунальным платежам.

Названные требования погашаются всегда в том объеме, который они имеют к моменту

их удовлетворения, безотносительно к тому, что сказано на этот счет в договоре об ипотеке.

Для того чтобы документ мог быть признан З., он должен содержать следующие реквизиты:

- а) слово "З.", включенное в название документа;
- б) имя залогодателя и указание места его жительства либо его наименование и указание местонахождения, если залогодатель – юридическое лицо;
- в) то же – в отношении первоначального залогодержателя;
- г) название кредитного договора или иного денежного обязательства, исполнение которого обеспечивается ипотекой, с указанием даты и места заключения такого договора или основания возникновения обеспеченного ипотекой обязательства;
- д) имя должника по обеспеченному ипотекой обязательству, если должник не является залогодателем. и указание местожительства должника либо его наименование и указание местонахождения, если должник – юридическое лицо;
- е) указание суммы основного обязательства, обеспеченной ипотекой, и размера процентов, если они подлежат уплате по этому обязательству, либо условий, позволяющих в надлежащий момент определить эту сумму и проценты;
- ж) указание срока уплаты суммы обязательства, обеспеченной ипотекой, а если эта сумма подлежит уплате по частям – сроков (периодичности) соответствующих платежей и размера каждого из них либо условий, позволяющих определить эти сроки и размеры платежей (план погашения долга);
- з) название имущества и достаточное для идентификации описание имущества, на которое установлена ипотека, и указание местонахождения такого имущества;
- и) денежную оценку имущества, на которое установлена ипотека;
- к) наименование права, в силу которого имущество, являющееся предметом ипотеки, принадлежит залогодателю, и органа, зарегистрировавшего это право, с указанием номера, даты и места государственной регистрации, а если предметом ипотеки является принадлежащее залогодателю право аренды – точное название имущества, являющегося предметом аренды, и срок действия этого права;
- л) указание на то, что имущество, являющееся предметом ипотеки, обременено правом пожизненного пользования, аренды, сервитутом, иным правом либо не обременено никаким из подлежащих государственной регистрации прав третьих лиц на момент государственной регистрации ипотеки;
- м) подпись залогодателя, а если он является третьим лицом – также и должника по обеспеченному ипотекой обязательству;
- н) сведения о времени и месте нотариального удостоверения договора об ипотеке, а также сведения о государственной регистрации ипотеки;
- о) указание даты выдачи З. первоначальному залогодержателю.

Кроме того, к З. могут быть приложены документы, определяющие условия ипотеки или необходимые для осуществления залогодержателем своих прав по З. Прилагать такие документы необязательно, но если они приложены, идентифицированы в самой З. и обозначены как "неотъемлемая часть З.", то они являются обязательными для любого последующего приобретателя З.

Установлен принцип приоритета содержания З. по отношению к содержанию договора. При обнаружении несоответствия З. и договора владелец З. вправе потребовать от ее составителя аннулирования З. и одновременно выдачи новой З. Чтобы это требование было признано правомерным, оно должно быть заявлено немедленно после того, как законному владельцу З. стало известно о наличии несоответствия. Любые убытки и расходы, связанные с заменой З., несет ее составитель.

Права по З. могут быть переданы другому лицу, в том числе и самому залогодателю. При этом передача прав по З. другому лицу означает передачу тем самым этому же лицу прав по обеспеченному ипотекой обязательству. Во избежание параллельных уступок требований по договору об ипотеке и обязательству, обеспеченному З., сделки о таких



уступках объявлены законодателем ничтожными.

Передача прав На З. и из З. осуществляется путем совершения на ней передаточной надписи в пользу другого лица (владельца З.) и передачи ее этому лицу. Передаточные надписи на З. могут быть только именными: они подписываются учинившими их залогодержателями – первым владельцем З. и владельцами, названными в предшествующих надписях. Бланковые передаточные надписи, а также ректа-надписи (воспринимающие дальнейшую передачу З.) ничтожны.

Добросовестное лицо, основывающее свои права по З. на последней передаточной надписи и на непрерывном ряде имеющихся на ней предыдущих передаточных надписей, признается законным владельцем З. Законному владельцу принадлежат все удостоверенные З. права, в том числе права залогодержателя и права кредитора по обеспеченному ипотекой обязательству, независимо от прав первоначального залогодержателя и предшествующих владельцев З.

Должник по обеспеченному ипотекой основному обязательству, уведомленный (в письменной форме) об уступке прав по З. другому лицу, обязан исполнять это обязательство в части, не исполненной к моменту получения им уведомления, новому залогодержателю при условии предъявления ему (должнику) З. с надлежаще оформленной передаточной надписью.

Может возникнуть необходимость в обращении к нотариусу для учинения передаточных надписей на З. (при недостаточности на самой З. места для передаточных надписей). В этом случае к З. прикрепляется добавочный лист (аллонж), надписи и отметки на котором делаются таким образом, чтобы они начинались на З. и заканчивались на этом листе. Каждый присоединенный к З. добавочный лист подлежит нотариальной скрепе.

З. может быть передана не только в собственность, но и в залог путем ее передачи другому лицу – залогодержателю в обеспечение обязательства между этим лицом и залогодержателем, названным в З. (ипотечным залогодержателем). Залог З. означает залог права требования по основному обязательству, принадлежащего ипотечному залогодержателю и обеспеченного ипотекой. При неисполнении обязательства, обеспеченного залогом З., ипотечный залогодержатель обязан по требованию залогодержателя З. уступить ему свои права к залогодателю, названному в З. (ипотечному залогодателю). При отказе переуступить эти права залогодержатель З. может требовать в судебном порядке перевода этих прав на себя.

З. прекращается с прекращением ипотеки по любому из оснований, установленных Законом. При исполнении обеспеченного З. обязательства должник, произведший исполнение, вправе требовать вручения ему З. от ее законного владельца, получившего исполнение. Нахождение З. у залогодержателя свидетельствует, если не доказано иное, что обязательство, обеспеченное З., не исполнено.

В случаях когда обязательство исполняется по частям, залогодержатель, принимающий исполнение, обязан обеспечить должнику возможность сделать отметку на З. об исполнении соответствующей части обязательства или удовлетворить ее исполнение способом, который был бы достаточен для залогодателя и очевиден для возможных последующих владельцев З. Кроме того, в случае частичного исполнения залогодатель и законный владелец З. вправе заключить соглашение, предусматривающее:

а) либо изменение предмета ипотеки, при котором заложенным признается только часть ранее заложенного имущества;

б) либо изменение размера обеспечения, при котором размер требований, обеспеченных по данному договору, увеличивается или уменьшается по сравнению с тем, который обеспечивался ипотекой ранее.

Данное соглашение должно быть нотариально удостоверено, а факт его заключения должен получить отражение в содержании З. Последнее возможно осуществить двумя способами: либо внесением изменений в содержание З., либо аннулированием прежней и выдачи новой З.

## **Заключение под стражу**

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ ПОД СТРАЖУ** – в уголовном судопроизводстве РФ мера пресечения, сущность которой состоит в лишении свободы путем содержания под стражей обвиняемого (подсудимого), а в исключительных случаях – подозреваемого на основаниях и в порядке, определенных уголовно-процессуальным законом. Время содержания под стражей засчитывается в срок наказания при вынесении обвинительного приговора (ст. 315 УПК). 3. под с. в качестве меры пресечения применяется лишь по делам о преступлениях, за которые уголовным законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше (в исключительных случаях – не свыше) 1 года. Таким образом законодатель исходит из принципа, что применяемые в интересах правосудия меры уголовно-процессуального принуждения не могут быть более суровыми, чем само наказание за совершенное деяние.

По действующему законодательству 3. поде. подозреваемого возможно не более чем на 10 суток. Если в этот срок обвинение предъявлено не будет, мера пресечения отменяется. Это требование закона гарантирует наличие (на момент решения вопроса о мере пресечения) такого объема доказательств, который достаточен для предъявления обвинения. Наличие в деле доказательств, изобличающих в преступлении лицо, к которому применяется мера пресечения, – необходимое, но не единственное условие признания обоснованным факта применения меры пресечения. В соответствии со ст. 89 УПК мера пресечения может быть применена лишь в том случае, если имеются фактические данные, позволяющие сделать вывод, что лицо, обвиняемое или подозреваемое в совершении преступления, скроется от дознания, предварительного следствия или суда, или воспрепятствует установлению истины по уголовному делу, или будет заниматься преступной деятельностью, а также для обеспечения исполнения приговора. Только наличие совокупности данных, изобличающих определенное лицо в преступлении и свидетельствующих о возможности его ненадлежащего поведения, может явиться основанием для применения к этому лицу меры пресечения.

При расследовании преступлений изучаются обстоятельства, имевшего место в прошлом. При решении же вопроса о мере пресечения оценивается будущее поведение лица. Однако такой прогноз должен базироваться не на интуитивных предположениях, а на объективно установленных фактах, на реальных доказательствах, характеризующих тяжесть совершенного преступления, личность обвиняемого (подозреваемого), степень вины и т. п. К лицам, обвиняемым (подозреваемым) в совершении наиболее тяжких преступлений, перечень которых дан в ч. 2 ст. 96 УПК, 3. под с. может быть применено по мотивам одной лишь опасности преступления. Опасность преступлений, позволяющая брать под стражу лиц, изобличаемых в их совершении, по мотивам одной лишь опасности, может заключаться прежде всего в личности самого преступника, действиями которого обществу наносится особенно большой вред. Интересы общества в этом случае требуют немедленной изоляции обвиняемого (подозреваемого), чтобы не дать ему возможности продолжать преступные действия и помешать установлению истины по делу или скрыться от органов расследования и суда, так как с учетом характера преступления и грозящего наказания вероятность таких действий очень велика. В деле может и не быть доказательств ненадлежащего поведения обвиняемого (подозреваемого), однако сам характер преступления свидетельствует о большой вероятности такого поведения. Помимо этого учитывается личность подозреваемого или обвиняемого, род его занятий, возраст, состояние здоровья, семейное положение и другие обстоятельства (ст. 91 УПК). Ни одно из перечисленных обстоятельств, взятое само по себе, не является собственно основанием 3. под с. Однако оценка и учет этих обстоятельств помогают правильно решить данный вопрос.

Применять 3. под с. вправе: лицо, производящее дознание, следователь, прокурор и суд. При этом лицо, производящее дознание, следователь, суд могут принять решение о 3. под с.

только по делам, находящимся в их производстве. Прокурор в соответствии со своей компетенцией вправе избрать, отменить или изменить меру пресечения по любому делу, находящемуся как в его производстве, так и в производстве органов дознания и предварительного следствия, за которыми он осуществляет надзор. Решение о З. под с. оформляется мотивированным постановлением лица, производящего дознание (утверждается начальником органа дознания), следователя или прокурора либо мотивированным определением (постановлением) суда. В постановлении (определении) указываются анкетные данные обвиняемого (подозреваемого), преступление, в совершении которого он обвиняется или подозревается, и основания для З. под с.

Кроме того, в постановлении (определении) указываются:

- дата (число, месяц, год) и место его составления;
- должностное положение, звание и фамилия лица, принимающего решение;
- статьи УПК, в соответствии с которыми избирается З. под с.

Важнейшая часть постановления – его мотивировка. Здесь кратко, но конкретно излагаются основания З. под с. и указываются те цели, для достижения которых оно применяется. Постановление или определение объявляется лицу, в отношении которого оно вынесено, и одновременно – порядок его обжалования. При этом на постановлении делается отметка с указанием времени ознакомления, удостоверяемая подписью обвиняемого (подозреваемого). Копия постановления или определения немедленно вручается лицу, в отношении которого оно вынесено.

Согласно ч. 2 ст. 22 Конституции РФ З. под с. допускается только по судебному решению. До судебного решения лицо не может быть подвергнуто задержанию на срок более 48 ч. Однако до приведения уголовно-процессуального законодательства в соответствие с Конституцией РФ сохраняется прежний порядок З. под с. (ч. 2 п. 6 разд. 2 Конституции РФ), т. е. действует положение, закрепленное в УПК: "Никто не может быть подвергнут аресту иначе как на основании судебного решения или с санкции прокурора". В соответствии с этим постановление органа дознания или следователя о З. под с. должно быть санкционировано прокурором. Без санкции прокурора такое постановление лишено юридической силы.

При решении вопроса о санкции на арест прокурор обязан тщательно ознакомиться со всеми материалами, содержащими основания для З. под с., и при необходимости лично допросить подозреваемого или обвиняемого, а несовершеннолетнего – во всех случаях. Право давать санкцию на З. под с. принадлежит: Генеральному прокурору РФ, главному военному прокурору, прокурорам республик в составе РФ, краев, областей, городов, автономных областей, их заместителям, прокурорам автономных округов, районным и городским прокурорам, а также военным, транспортным и другим прокурорам, действующим на правах прокуроров областей, районных или городских прокуроров. и заместителям прокуроров, действующих на правах прокуроров областей. Члены СФ и депутаты ГД обладают неприкосновенностью и не могут быть арестованы в течение всего срока их полномочий. Вопрос о лишении их неприкосновенности решается по представлению Генерального прокурора РФ соответствующей палатой ФС. Неприкосновенностью пользуются также депутаты представительных органов власти субъектов Федерации в соответствии с законодательством, действующим на территории субъектов Федерации.

Судья КС не может быть арестован и привлечен к уголовной ответственности без согласия КС. Судья суда общей юрисдикции и арбитражного суда не может быть заключен под стражу и привлечен к уголовной ответственности, без согласия соответствующей квалификационной коллегии судей. Заключение судьи под стражу допускается не иначе как с санкции Генерального прокурора РФ или лица, исполняющего его обязанности, либо решением суда. Постановление или определение о З. под с. направляется для исполнения администрации места содержания под стражей, куда направляется также и арестованное лицо. Местами содержания под стражей являются: следственные изоляторы, изоляторы

временного содержания, гауптвахты. В тюрьмах или на территории учреждений, исполняющих уголовные наказания, подозреваемые и обвиняемые, в отношении которых применено 3. под с., могут содержаться в специально оборудованных для этих целей помещениях, функционирующих в режиме следственных изоляторов. В случае назначения экспертизы, а также при необходимости оказания медицинской помощи подозреваемые и обвиняемые, находящиеся под стражей, в установленном порядке помещаются в медицинские учреждения. В изоляторах временного содержания лица, заключенные под стражу, могут содержаться не более 3 суток. Подозреваемые и обвиняемые, содержащиеся в следственных изоляторах, могут переводиться в изоляторы временного содержания в случаях, когда это необходимо для выполнения следственных действий, судебного рассмотрения дел за пределами населенных пунктов, где находятся следственные изоляторы, из которых ежедневная доставка невозможна, на время выполнения указанных действий судебного процесса, но не более чем на 10 суток в течение месяца. Основание для такого перевода – постановление прокурора, следователя или лица, производящего дознание, либо решение суда.

Правовое положение лиц, заключенных под стражу, определяется в соответствии с установленным режимом: изоляция, постоянный надзор и раздельное содержание в установленном законом порядке. Обвиняемые или подозреваемые, привлекаемые по одному делу, содержатся раздельно.

Те и другие лица имеют право:

- на личную безопасность;
- на свидание с защитником, родственниками и иными лицами;
- вести переписку и пользоваться письменными принадлежностями;

хранить при себе документы и записи, относящиеся к уголовному делу либо касающиеся вопросов реализации своих прав и законных интересов, за исключением тех документов и записей, которые могут быть использованы в противоправных целях или которые содержат сведения, составляющие государственную или иную охраняемую законом тайну.

Свидания с защитником предоставляются наедине, причем их количество и продолжительность не ограничиваются.

Свидания предоставляются:

– с адвокатом, участвующим в деле в качестве защитника, – по предъявлении им ордера юридической консультации;

– с представителем профессионального союза или другой общественной организации, являющимся защитником, – по предъявлении соответствующего протокола;

с иным лицом, участвующим в деле в качестве защитника, – по предъявлении определения суда или постановления судьи, а также документа, удостоверяющего его личность.

Свидания с защитником могут иметь место в условиях, позволяющих сотруднику правоохранительных органов видеть участников свидания, но не слышать. На основании письменного разрешения лица или органа, в производстве которых находится уголовное дело, заключенным под стражу может быть предоставлено не более 2 свиданий в месяц с родственниками и иными лицами продолжительностью до 3 часов каждое. Эти свидания осуществляются под контролем сотрудников мест содержания под стражей и в случае попытки передачи запрещенных предметов, веществ и продуктов питания либо сведений, которые могут препятствовать установлению истины по уголовному делу или способствовать совершению преступления, прерываются досрочно. Лицо или орган, в производстве которых находится уголовное дело, обязаны незамедлительно известить одного из близких родственников арестованного о месте или об изменении места его 3. под с. При наличии у лица, заключенного под стражу, несовершеннолетних детей, оставшихся без надзора, орган дознания, следователь, прокурор, суд обязаны передать их на попечение родственников либо других лиц или учреждений. Должны быть приняты также меры к

охране имущества или жилища. оставшегося без присмотра. О принятых мерах уведомляется заключенный под стражу.

3. под с. ограничено 2 месяцами. Этот срок может быть продлен до 3 месяцев районным, городским прокурором, военным прокурором гарнизона, объединения, соединения; приравненными к ним прокурорами в случае невозможности закончить расследование и при отсутствии оснований изменить меру пресечения. Дальнейшее продление срока осуществляется только ввиду особой сложности дела прокурором субъекта РФ, военным прокурором округа, группы войск, флота, ракетных войск стратегического назначения. ФПС РФ и приравненных к ним прокурорами – до 6 месяцев со дня 3. под с. Продление срока содержания под стражей свыше 6 месяцев допускается в исключительных случаях и только в отношении лиц, обвиняемых в совершении тяжких и особо тяжких преступлений. Такое продление осуществляется заместителем Генерального прокурора РФ – до 1 года и Генеральным прокурором РФ – до полутора лет. Дальнейшее продление срока не допускается, содержащийся под стражей обвиняемый подлежит немедленному освобождению. Материалы оконченого расследованием уголовного дела должны быть предъявлены для ознакомления обвиняемому и его защитнику не позднее чем за месяц до истечения предельного срока содержания под стражей, установленного Генеральным прокурором РФ. В случае когда ознакомление обвиняемого и его защитника с материалами дела до истечения предельного срока содержания под стражей невозможно, Генеральный прокурор РФ, прокурор субъекта РФ, военный прокурор округа, группы войск, флота, ракетных войск стратегического назначения. ФПС и приравненные к ним прокуроры вправе не позднее 5 суток до истечения предельного срока содержания под стражей возбудить ходатайство перед судьей областного, краевого и приравненных к ним судов о продлении этого срока.

Судья в срок не позднее 5 суток со дня получения ходатайства выносит одно из следующих постановлений:

а) о продлении срока содержания под стражей до момента окончания ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами дела и направления прокурором дела в суд, но не более чем на 6 месяцев;

б) об отказе в удовлетворении ходатайства прокурора и освобождении лица из-под стражи.

В таком же порядке срок содержания под стражей может быть продлен в случае необходимости удовлетворения ходатайства обвиняемого или его защитника о дополнении предварительного расследования. При возвращении судом на новое расследование дела, по которому срок содержания под стражей обвиняемого истек, а по обстоятельствам дела мера пресечения в виде 3. под с. не может быть изменена, продление срока производится прокурором, осуществляющим надзор за предварительным расследованием, в пределах 1 месяца с момента поступления к нему дела. Дальнейшее продление указанного срока производится с учетом времени пребывания обвиняемого под стражей до направления дела в суд. Ответственность за своевременное и обоснованное возбуждение ходатайства о продлении срока несет лицо, в производстве которого находится уголовное дело. При необходимости продлить срок 3. под с. об этом выносится мотивированное постановление, которое подписывается следователем (лицом, ведущим дознание), а также начальником следственного отдела (начальником органа дознания) и прокурором, осуществляющим надзор за расследованием. Если вопрос о продлении срока 3. под с. возникает одновременно с вопросом о продлении срока расследования по уголовному делу и эти вопросы подлежат разрешению одним прокурором, выносится одно постановление по обоим вопросам. В постановлении указываются:

- обстоятельства дела;
- сущность предъявленного обвинения и доказательства, на которых оно основано;
- даты основных процессуальных действий (возбуждения дела, предъявления обвинения, избрания меры пресечения и т. д.) данные о личности обвиняемых, в отношении

которых возбуждается;

- ходатайство;
- мотивы, по которым мера пресечения не может быть изменена;
- конкретные следственные действия, которые необходимо выполнить;
- срок исполнения, причины задержки расследования и меры, принятые к его окончанию.

Органы предварительного расследования обязаны своевременно уведомлять администрацию места содержания обвиняемого о том, что срок содержания под стражей продлен. В свою очередь начальник места содержания под стражей обязан не позднее чем за 24 ч до истечения срока 3. под с. уведомить об этом орган или лицо, в производстве которых находится уголовное дело, а также прокурора.

Обвиняемый (подозреваемый), его защитник или законный представитель вправе непосредственно сами либо через лицо, производящее дознание, следователя или прокурора обжаловать в суд решение о 3. под с., а равно о продлении срока содержания под стражей. Подача жалобы и ее рассмотрение осуществляются в порядке, предусмотренном ст. 220-1 и 220-2 УПК. Администрация места содержания лица под стражей обязана немедленно и во всяком случае не позднее 24 ч с момента получения направить жалобу в соответствующий суд с уведомлением о том прокурора. Лицо, производящее дознание, следователь и прокурор обязаны в течение 24 ч направить в суд поступившую жалобу вместе с материалами, подтверждающими законность и обоснованность применения 3. под с. или продления срока содержания под стражей, а при необходимости и со своими объяснениями.

В случае если жалоба принесена через администрацию места содержания под стражей, прокурор обязан направить в суд указанные материалы и объяснения в течение 24 ч с момента получения от администрации уведомления о подаче этим лицом жалобы. Принесение жалобы впредь до ее разрешения не приостанавливает действия постановления о 3. под с. и не влечет освобождения лица из-под стражи, если это не найдут нужным сделать лицо, производящее дознание, следователь или прокурор. Судебная проверка законности и обоснованности 3. под с. производится судьей по месту содержания лица под стражей не позднее 3 суток со дня получения материалов, в закрытом заседании с участием прокурора, защитника, если он участвует в деле, а также законного представителя лица, содержащегося под стражей. Неявка без уважительных причин своевременно извещенных сторон не является препятствием для судебной проверки. Судья вызывает в заседание лицо, содержащееся под стражей. Судебная проверка законности и обоснованности ареста или продления срока содержания под стражей в отсутствие этого лица допускается лишь в исключительных случаях, когда оно ходатайствует о рассмотрении жалобы в его отсутствие либо по собственной инициативе отказывается от участия в заседании. В начале заседания судья объявляет, какая жалоба подлежит рассмотрению, представляется явившимся в заседание лицам, разъясняет им права и обязанности. Затем заявитель, если он участвует в рассмотрении жалобы, обосновывает ее, после чего заслушиваются другие явившиеся в заседание лица.

В результате судебной проверки судья выносит одно из следующих постановлений:

- а) об отмене меры пресечения в виде 3. под с. и об освобождении лица из-под стражи;
- б) об оставлении жалобы без удовлетворения.

В случае если в заседание не были представлены материалы, подтверждающие законность и обоснованность применения 3. под с. или продления срока содержания под стражей, судья выносит постановление об отмене этой меры пресечения и об освобождении лица из-под стражи. Постановление судьи должно быть мотивированным, и на него может быть принесена частная жалоба или частный протест (ст. 331 УПК). Одновременно с вынесением постановления об отмене 3. под с. судья вправе избрать любую другую предусмотренную законом меру пресечения. Копия постановления судьи направляется прокурору и заявителю, а в случае освобождения лица из-под стражи – также по месту содержания заключенного для немедленного исполнения. Если арестованный участвует в

заседании, он освобождается судьей из-под стражи немедленно в зале судебного заседания. В случае оставления жалобы без удовлетворения повторное рассмотрение судьей жалобы того же лица по тому же делу в порядке допускается, если З. под с. в качестве меры пресечения было вновь применено после ее отмены или изменения лицом, производящим дознание, следователем или прокурором.

Лица, содержащиеся под стражей, могут быть освобождены в случае отмены или изменения этой меры, а также при истечении предусмотренного законом срока З. под с., если он не продлен в установленном законом порядке. Отмена или изменение лицом, производящим дознание, и следователем меры пресечения, избранной по указанию прокурора, допускается лишь с санкции прокурора.

Основаниями освобождения из-под стражи являются:

- судебное решение;
- постановление следователя, органа дознания или прокурора;
- постановление начальника места содержания под стражей или прокурора, осуществляющего надзор за исполнением законов в местах содержания под стражей, об освобождении лица в связи с истечением установленного законом срока З. под с.

*Сергеев А.И.*

## **Закон**

ЗАКОН – в широком смысле слова все нормативные правовые акты, любые установленные государством общеобязательные правила. В собственном юридическом смысле З. - нормативный акт, принятый в особом порядке высшим представительным органом законодательной власти либо непосредственным волеизъявлением населения (например, в порядке референдума) и регулирующий наиболее важные и устойчивые общественные отношения. З. составляют основу правовой системы государства, ее центральную часть.

Как самостоятельный источник права З. сложился в далеком прошлом и пришел на смену правовому обычаю (законы Хаммурапи в Древнем Вавилоне, законы XII таблиц в Древнем Риме. Саксонское зеркало в средневековой Европе. Русская Правда на Руси и др.). В эпоху рабовладения и феодализма З. в основном служили формой обработки и систематизации действующих правовых обычаев или прецедентов.

В период буржуазно-демократических революций, когда был провозглашен принцип сосредоточения законодательной власти в руках народного представительства (парламента), за З., принимаемым парламентом, стала признаваться высшая юридическая сила. Верховенство и непререкаемость по отношению к другим правовым актам государства и иным формам права. Провозглашение таких качеств З. было обусловлено распределением законодательных и исполнительных функций между различными органами, сосредоточением законодательной власти в руках парламента, а исполнительной – правительства, президента или монарха. Лозунг верховенства З. основывался на стремлении правящих кругов освободиться от мешавших им старых феодальных правовых норм и вместе с тем подчинить себе доставшийся в наследство от феодальной монархии судебный и административный аппарат.

В современный период, создавая видимость уважения к З., правящие слои нередко игнорируют его верховенство. Все более усиливается значение органов исполнительной власти и падает роль парламента, для которого характерны гласность и демократичность законодательной процедуры. наличие оппозиции. препятствующей во многих случаях принятию непопулярных решений. Распространенная ныне на Западе теория деления З. в формальном (т. е. акты парламента) и материальном смысле (все акты принципиального характера, включая и решения правительства) служит обоснованием для фактической передачи ряда законодательных полномочий исполнительным органам (см. также *Делегированное законодательство* ).

З. - высшая форма выражения государственной воли народа. непосредственное воплощение его суверенитета. Он регламентирует наиболее важные, принципиальные отношения в обществе, устанавливает отправные начала правового регулирования, придает ему единство. В З. выражаются главные экономические, политические и иные потребности общества, интересы личности. Нормы, содержащиеся в актах других органов, основываются на нормах З., развивают и конкретизируют его положения, являются производными от них.

З. принимаются: в РФ – ГД, в ее субъектах – их высшими законодательными органами, в США – палатой представителей Конгресса и т. д. Кроме того, Конституция РФ, а также конституции ряда зарубежных стран предусматривают возможность принятия З. путем всенародного голосования (референдума). В государстве, признающем себя правовым или стремящимся стать таковым, только посредством З. должен регулироваться примерно следующий круг вопросов: установление и изменение конституционных норм, правовой статус личности, его права, свободы и обязанности, национально-государственное устройство и взаимоотношения федерации и ее субъектов, основы экономической политики государства, структура государственного аппарата, порядок образования и полномочия основных органов государства, осуществление правосудия и прокурорского надзора, борьба с преступностью, утверждение государственного бюджета и сбор налогов, решение вопросов войны и мира, борьба с преступностью, судопроизводство, правовой статус партий, иных общественных объединений, СМИ и некоторые другие.

З. обладает высшей юридической силой по отношению к нормативным актам всех иных органов государства. Это означает, что никакой другой орган, кроме высшего органа законодательной власти, не может отменить или изменить З. Принятие нового З. неизбежно влечет необходимость отмены или изменения всех других актов, которые противоречат содержанию З. Сам же З. может быть отменен либо изменен лишь тем органом, который его принял. Высшая юридическая сила З. означает также, что акты всех иных государственных органов носят производный характер, не могут ему противоречить, т. е. должны быть подзаконными. В случае противоречия З. любой правовой акт признается недействительным. Верховенство З., подчинение ему всех иных нормативных актов является определяющим моментом для единства законности в стране.

В отличие от всех иных актов высшего органа законодательной власти (постановлений, обращений, деклараций) З. всегда является нормативным, т. е. содержащим нормы права. Для З. характерен особый порядок его принятия – специальная законотворческая процедура, распадающаяся на ряд стадий: подготовка законопроекта, законодательная инициатива, обсуждение законопроекта. принятие З. и его обнародование (см. *Законодательный процесс*).

Наивысшей юридической силой среди всего массива З. обладает конституция, а также З.. вносящие изменения-и дополнения в конституцию. Будучи основным З. государства, она определяет организацию государственной власти, закрепляет основы конституционного строя, основные права и обязанности граждан, федеративное устройство, систему государственных органов, их полномочия и порядок формирования, основы правосудия, избирательную систему.

Второй вид – это конституционные законы (в некоторых зарубежных странах, например во Франции, их называют органическими законами). Это такие акты, необходимость принятия которых предусмотрена непосредственно конституцией. Они являются своеобразным «продолжением» конституции, их нормы развивают и конкретизируют отдельные ее положения. Для конституционных З. установлена более сложная процедура (в РФ для их принятия и утверждения соответственно ГД и СФ необходимо квалифицированное большинство голосов). Кроме того, на принятый конституционный З. не может быть наложено вето президента.

Обыкновенные З., издающиеся в процессе текущей законодательной деятельности. составляют основную массу З. Порядок их принятия более простой. В РФ они считаются принятыми, если за их утверждение подано более?? голосов от общего состава депутатов ГД.



Обыкновенные З. в свою очередь делятся на кодификационные и текущие.

Кодификационный З. обладает рядом характерных черт:

а) он регулирует наиболее важные, принципиальные вопросы общественной жизни, определяющие нормативные основы той или иной отрасли (института) законодательства;

б) охватывает значительную и достаточно обширную сферу отношений (имущественные, трудовые, брачно-семейные отношения, борьба с преступностью и т. д.);

в) представляет собой сводный акт, упорядоченную совокупность взаимозависимых предписаний. Он является единым, внутренне связанным документом, включающим в себя как проверенные жизнью, общественной практикой, действующие нормы, так и новые правила, обусловленные динамикой социальных отношений, назревшими потребностями развития общества;

г) кодификация направлена на создание более устойчивых, стабильных норм, рассчитанных на длительный период их действия;

д) предмет кодификации обычно определяется в зависимости от деления системы законодательства на отрасли и институты. Кодификация укрепляет системность нормативных актов, их юридическое единство и согласованность. Кодификационный З. чаще всего возглавляет систему взаимосвязанных нормативных актов, образующих определенную отрасль, подотрасль или отдельный институт законодательства;

е) всегда значителен по объему, имеет сложную структуру. Это своеобразный укрупненный блок законодательства, обеспечивающий более четкое построение системы нормативных предписаний, а также удобства их использования.

Кодификационные З. могут выражаться в различных формах. Одна из них, активно используемая в законодательной деятельности РФ, – Основы законодательства. Это федеральный акт, содержащий принципиальные, наиболее общие нормы по предмету совместного ведения РФ и ее субъектов, которые должны развиваться и конкретизироваться в нормативных актах, принимаемых субъектами РФ. Основы законодательства обычно стоят во главе тех или иных отраслей либо институтов права, имеют крупные, обособленные разделы, главы. В них ставятся цели, единые для всех субъектов Федерации принципы регулирования, даются определения важнейших понятий, используемых в соответствующей сфере.

В РФ приняты и действуют такие акты, как Основы лесного законодательства, Основы законодательства о культуре, Основы законодательства об охране здоровья граждан и др.

Чаще всего используемый вид кодификационного З. – кодекс. Это крупные сводные акты, детально и конкретно регулирующие определенную сферу отношений и подлежащие непосредственному применению. Кодекс либо полностью поглощает все нормы соответствующей отрасли (УК), либо содержит основную по объему, самую важную часть таких норм (ГК, КЗоТ). Наряду с принципами и дефинициями в кодексах формулируются также нормы непосредственного регулирования, конкретные варианты поведения, которые составляют основное их содержание. Кодекс – оптимальный вариант обобщения и систематизации законодательства по определенной теме, действенное средство ликвидации множественности актов по одному и тому же вопросу. Ныне во главе большинства отраслей федерального законодательства РФ стоят кодексы, основная масса которых ныне подвергается существенной переработке. Кроме того, в современных условиях они принимаются также и субъектами РФ. Так, в Башкортостане действует более 10 кодексов. Среди них жилищный, трудовой, экологический кодексы, кодексы о браке и семье, о недрах, о СМИ и др.

Кодексы подразделяются на отраслевые и комплексные (межотраслевые). Первые регулируют конкретную сферу общественных отношений, определяющую деление права на отрасли и институты. Это УК, УПК, ГК, КЗоТ и др. Комплексный кодекс систематизирует нормы, которые собраны вместе не по отраслям права, а по иным основаниям (сфера государственной деятельности, отрасль хозяйства или социально-культурного строительства) и объединены концепцией, общими принципами регулирования (ЛК, КТМ,

ТУЖД и др.).

В ряде случаев кодификационный акт может приниматься в форме З. без дополнительного наименования (например, З.о государственных пенсиях.З.об образовании, З. об основах государственной службы и т.д.). Отнесение такого З. к разряду кодификационных определяется в зависимости от его содержания, объема и сферы регулирования, направленности на объединение действующих норм и одновременное внесение нормативных новелл.

Учитывая федеративный характер российского государства, различаются З. федеральные региональные (субъектов Федерации). В случае их расхождения действует федеральный З.

Отдельный вид – так называемый модельный З. - типовой акт, содержащий рекомендации для деятельности нижестоящих органов законодательной власти, варианты возможных правотворческих решений. Модельные З. используются для унификации, достижения максимального единства правовых систем государственных образований, входящих в состав федерации (штатов, земель, республик, областей и т.д.) либо в определенное конфедеративное сообщество государств. Активно используется практика подготовки и издания модельных З. Межпарламентской ассамблеей стран СНГ. В США такие акты являются рекомендательной основой законодательной деятельности отдельных штатов США.

Можно делить З. также по времени их действия на постоянные и временные.

Действие З. - обязательность его исполнения в течение определенного времени, на определенной территории и в отношении конкретного круга лиц, организаций и иных субъектов права. Различают действие З. во времени, в пространстве и по кругу лиц (см. *Действие нормативного акта*).

*Пиголкин А.С.*

## **Законная неустойка**

см. *Неустойка*.

## **Законное платежное средство**

**ЗАКОННОЕ ПЛАТЕЖНОЕ СРЕДСТВО** – денежные знаки, которые по закону обязательны к приему в погашение долгов на территории данной страны: банкноты (банковские билеты), казначейские билеты и разменные монеты. Проблема законности платежных средств при монопольной эмиссии денежных знаков государством может возникнуть только в связи с проведением денежной, реформы.

## **Законность**

**ЗАКОННОСТЬ** – политико-правовой режим, характеризующийся точным и неуклонным соблюдением правовых предписаний всеми субъектами права.

О необходимости соблюдения закона писали еще Платон и Аристотель. Однако теория З. разрабатывается значительно позже, в период буржуазных революций (XVIII–XIX вв.). Мыслителями эпохи Просвещения З. понималась не только как соблюдение существующих законов независимо от того, о ком идет речь, но прежде всего как осуществление власти, основанное на прочно установленных, общеизвестных законах, в силу всеобщего согласия признаваемых в качестве основных критериев для определения того, что справедливо и что несправедливо.

В современной юриспруденции З. определяется посредством различных категорий (как метод, принцип или режим).

В советской юриспруденции длительное время господствовал классовый подход в

понимании З. Считалось, что подлинная З. может быть только социалистической, так как любая антагонистическая формация (рабовладельческая, феодальная, буржуазная) есть не что иное, как режим "узаконенного беззакония". Неоднозначным было отношение к этой проблеме В.И. Ленина, который сначала писал о том, что диктатура пролетариата – власть, не связанная никакими законами, а затем настаивал на соблюдении единой З. После исторического совещания правоведов в 1938 г., под влиянием идей А.Я. Вышинского социалистическую З. стали понимать как строгое и неуклонное исполнение законов и подзаконных актов всеми субъектами советского права в интересах пролетарского государства. Долгое время социалистическую З. рассматривали сначала как метод осуществления диктатуры пролетариата, а затем как метод осуществления общенародным государством его задач и функций. После 1985 г. предпринимаются попытки переосмыслить З. как политико-правовое явление, наполнить этот термин новым содержанием, освободив от классово-идеологического аспекта правопонимания.

В современной российской правовой науке особое внимание обращается на тесную связь З. с демократией, выражающуюся в принципе: нет З. без демократии и нет демократии без З.

Важное изменение в понимании З. связано с восприятием в РФ (и закреплением в Конституции РФ) идеи правового государства. Отсюда З. – это не просто исполнение законов, но и под-законность деятельности государства. обязательность законов для всех государственных органов. Кроме того, в понятие З. включаются и требования общества к государству по обеспечению прав, свобод человека и гражданина, правопорядка. Отсутствие этих неотъемлемых элементов свидетельствует и об отсутствии З. С этой точки зрения нельзя говорить о З. в тоталитарных и авторитарных государствах.

В настоящее время в отечественном правоведении преобладают тенденции максимально широкого понимания З.. при котором оно выступает как политико-правовое явление, характеризующее процесс совершенствования государственно-правовой формы организации общества и реализации идеи социальной справедливости путем строгого и неуклонного соблюдения и исполнения действующего законодательства.

Содержание З. составляет такое законодательство, которое адекватно воплощает правовые принципы, общечеловеческие идеалы и ценности, насущные потребности и интересы человека, объективные тенденции социального прогресса. З. рассматривается как система реально действующего права, что предполагает:

во-первых, наличие в обществе и государстве правового законодательства (З. точнее было бы определить в данном случае как правозаконность);

во-вторых, полное осуществление реализация Конституции и других законов;

в-третьих, эффективную защиту действия Конституции и других законов.

Термин "З." используется и зарубежными правоведом и законодателями. Но концептуальная проработанность данного сложного политико-правового явления практически отсутствует. Во многом это объясняется тем, что западная юридическая доктрина преимущественно оперирует двумя другими терминами – "верховенство закона" и "правовое государство", которые включают в себя и понятие З.

Юридическая наука рассматривает З. в социальном, политическом, юридическом и психологическом аспектах. Социальный аспект включает в себя требования общества к государству и праву, исполнение которых необходимо для его нормального функционирования и развития. Политический аспект выражает необходимость принятия и выполнения таких решений, которые способствуют исполнению предписаний правовых норм всеми субъектами права. Юридический аспект проявляется в правотворческой и правоприменительной деятельности, направленной на принятие и реализацию необходимых в конкретно-исторический период развития общества правовых норм. Психологический аспект З. выражается в понимании и осознании необходимости исполнять правовые предписания и в конкретных психических переживаниях людей, связанных с правотворческой и правоприменительной деятельностью государства.

Принципы З. - это основополагающие идеи, взгляды, которые представляют собой исходные начала, обуславливающие содержание З. Основными принципами являются: верховенство закона, единство З., целесообразность и реальность З.

Верховенство закона понимается как подчиненность ему всех иных нормативных правовых актов и актов применения права (см. *Закон*). Кроме того, верховенство закона можно рассматривать как принцип деятельности государства. В данном случае деятельность государственных органов и их должностных лиц ограничивается рамками закона, что (в идеале) исключает произвол. Единство З. необходимо рассматривать как общеобязательность действующего законодательства. Какие-либо исключения из данного принципа, например в сфере действия закона во времени, в пространстве и по кругу лиц, свидетельствуют о его нарушении, а следовательно, и о нарушении законодательства. Целесообразность З. означает соответствие правотворческой и правоприменительной деятельности, а также норм законов и подзаконных актов социальным потребностям, обусловленным целями общественного развития. Противопоставление З. и целесообразности недопустимо. Выбор целесообразного варианта поведения законен только тогда, когда он не противоречит правовым предписаниям.

В случае наличия пробелов в праве (законе) целесообразным является не отказ от исполнения нормы, а применение права (закона) по аналогии. Кроме того, в рамках закона допустимо использовать и усмотрение в правоприменительной практике. Неисполнение законов, постановление неправосудных приговоров, издание противоречащих Конституции и законам подзаконных актов по мотивам политической или экономической целесообразности – грубейшее нарушение З. Однако бывают случаи, когда, например, принимается закон, предписания которого являются социально вредными. Безусловно, его нельзя признать целесообразным. Вместе с тем отказ от его реализации по этим мотивам также недопустим. В данном случае выход один – скорейшая отмена нецелесообразного закона. Реальность З. представляет собой возможность фактического исполнения законов всеми субъектами права и неотвратимость ответственности за любые их нарушения.

Осуществление этого принципа достигается посредством:

а) предоставления субъектам права реальной возможности соблюдать, исполнять и использовать правовые предписания;

б) создания правоохранительным органам условий для эффективной борьбы с противоправными проявлениями.

Для осуществления на практике указанных принципов необходимо соблюдать требования З. Выделяются следующие основные требования З. к субъектам права:

а) соблюдение законов и иных нормативных правовых актов всеми физическими и юридическими лицами, государственными органами и их должностными лицами;

б) обеспечение государством прав и свобод человека и гражданина;

в) неотвратимость наказания за совершенное правонарушение;

г) равенство граждан перед законом и судом.

Требования З. к действующему законодательству следующие:

а) адекватность законодательства, т. е. соответствие законов и подзаконных актов объективным потребностям общества. Нарушения данного требования выражаются, например, в принятии таких законов, которые не могут быть реализованы по экономическим или организационным причинам; в попытках правовой регламентации тех общественных отношений, которые поддаются регулированию только неправовыми социальными нормами;

б) строгая иерархичность законодательства – подчиненность и полное соответствие подзаконных актов Конституции и законам;

в) беспробельность и непротиворечивость законодательства;

г) соблюдение установленного порядка принятия, изменения, отмены нормативных правовых актов.

В отечественной юридической науке принято разграничивать нарушения закона и нарушение З. Под нарушениями закона понимается любое правонарушение. Нарушения

законов, совершенные гражданами, не затрагивают З., они суть нарушения правопорядка в обществе. Считается, что если гражданин совершил преступление и наказан за него, то З. не нарушена.

Препятствием нарушению З. является развитие системы гарантий З., под которыми понимаются условия и средства реализации в государственно-правовой действительности всех ее требований. В юридической литературе выделяются общие и специальные (юридические) гарантии.

К общим гарантиям относятся:

а) экономические (стабильность экономики, высокий уровень жизни, отсутствие безработицы);

б) политические (бескризисное развитие общества, отсутствие национальных, этнических, территориальных, религиозных конфликтов);

в) духовно-нравственные (патриотизм, значимость моральных ценностей в обществе, приверженность национальным традициям);

г) психологические (осуждение противоправного поведения, отсутствие деформаций правосознания в формах правового негативизма и нигилизма).

Специальные (юридические) гарантии З. выступают как правовые средства, закрепленные в правовых нормах и непосредственно направленные на обеспечение З.

К таким гарантиям относятся:

а) меры надзора и контроля за состоянием законности;

б) эффективность мер юридической ответственности, применяемых к правонарушителям;

в) меры защиты, непосредственно направленные на обеспечение восстановления нарушенного права;

г) меры по совершенствованию действующего законодательства;

д) меры по профилактике нарушений З.;

е) меры по выявлению нарушений З.

Лит.:

Проблемы обеспечения законности в механизме правоприменения. Волгоград. 1991;

*Братусь С.Н.* Юридическая ответственность и законность. М., 1976;

*Венгеров А.Б.* Законность, как ее понимал Вышинский//Общественные науки и современность. 1989, № 6;

Конституционная законность и прокурорский надзор. Сборник статей. НИИ проблем укрепления законности и правопорядка. М., 1997.

*Малиновский А.А.*

## **Законный представитель**

**ЗАКОННЫЙ ПРЕДСТАВИТЕЛЬ** – гражданин, который в силу закона выступает во всех учреждениях, в том числе судебных, в защиту личных и имущественных прав и законных интересов недееспособных, ограниченно дееспособных либо дееспособных, но физически (по старости, болезни и т. п.) не могущих лично реализовать свои права и выполнять обязанности. Для осуществления этих действий З.п. представляет суду документы, удостоверяющие его полномочия. В уголовном процессе З.п. являются родители, опекуны, попечители подозреваемого (обвиняемого), потерпевшего, свидетеля. З.п. являются также представители таких учреждений, как детский дом, дом инвалидов и т. п., на попечении которых находится не полностью дееспособный участник процесса, представители органов опеки и попечительства (если не полностью дееспособный участник процесса не имеет других З.п. или они не допущены к процессу). В гражданском процессе – родители, усыновители, опекуны и попечители – совершают от имени представляемых все процессуальные действия с ограничениями, предусмотренными законом.

## **Законный режим имущества супругов**

см. *Брачный договор, Совместная собственность супругов.*

## **Законодательная автономия**

см. *Автономия.*

## **Законодательная власть**

ЗАКОНОДАТЕЛЬНАЯ ВЛАСТЬ – разновидность государственной власти, основной функцией которой является принятие законов государства; осуществляется обычно парламентом государства. Конституции некоторых современных государств содержат положения о том, что З.в. принадлежит совместно монарху и парламенту или палатам парламента и главе государства, как составной части парламента. В абсолютных монархиях (Оман, Бруней, Саудовская Аравия) З.в. принадлежит исключительно монарху.

Наряду с основной функцией парламент может осуществлять:

- представительство народа;
- участие в верховном руководстве (управлении) делами государства (особенно в формировании внутренней и внешней политики государства, утверждении бюджета государства и др.);
- участие в формировании других государственных органов и назначении ряда высших государственных должностных лиц;
- парламентский контроль;
- объединение и координацию деятельности всех представительных органов в государстве.

Оптимальная реализация функций З.в. требует четкого разделения властей – законодательной, исполнительной, судебной.

З.в. РФ осуществляет ФС – представительный и законодательный орган РФ.

*Авакьян С.А.*

## **Законодательная инициатива**

ЗАКОНОДАТЕЛЬНАЯ ИНИЦИАТИВА – право внесения законопроектов или предложений о принятии новых законов в парламент государства.

Согласно ст. 104 Конституции РФ право З.и. в ФС – парламенте РФ-принадлежит Президенту РФ, СФ, членам СФ, депутатам ГД, Правительству РФ, законодательным (представительным) органам субъектов РФ. Это право принадлежит также Конституционному Суду РФ, Верховному Суду РФ, ВАС РФ по вопросам их ведения.

По Регламенту ГД право З.и. осуществляется в форме внесения в ГД:

- законопроектов и поправок к законопроектам;
- законодательных предложений о разработке и принятии новых ФКЗ и ФЗ;
- законопроектов о внесении изменений и дополнений в действующие законы РФ и законы РСФСР либо о признании этих законов утратившими силу;
- предложений о поправках и пересмотре положений Конституции РФ.

В соответствии с Конституцией РФ законопроекты вносятся в ГД. Внесение законопроекта в ГД в порядке З.и. предполагает представление:

- а) текста законопроекта;
- б) обоснования необходимости его принятия, включающего развернутую характеристику законопроекта, его целей, основных положений, места в системе действующего законодательства, а также прогноза социально-экономических и иных последствий его принятия;
- в) справки о состоянии законодательства в данной сфере правового регулирования;

г) перечня законов и иных нормативных правовых актов, отмены, изменения, дополнения или принятия которых потребует принятие данного законопроекта;

д) предложения о разработке нормативных правовых актов, принятие которых необходимо для реализации данного закона;

е) финансово-экономического обоснования (в случае внесения законопроекта, реализация которого потребует дополнительных материальных и иных затрат).

По Конституции РФ (ч. 3 ст.104) законопроекты о введении или отмене налогов, освобождении от их уплаты, о выпуске государственных займов, об изменении финансовых обязательств государства, другие законопроекты, предусматривающие расходы, покрываемые за счет федерального бюджета, могут быть внесены в ГД только при наличии заключения Правительства РФ.

Правительство в течение 14 дней с момента получения законопроекта подготавливает письменное заключение и направляет его в Совет ГД. В случае необходимости сбора дополнительной информации этот срок продлевается до 30 дней, о чем Правительство сообщает ГД. В иных затруднительных ситуациях вопрос о сроке решается по согласованию между Советом ГД и Правительством РФ.

Непосредственно в текст законопроекта включаются:

а) положение о сроках и порядке вступления закона в силу;

б) положение об отмене, изменениях и дополнениях ранее принятых законов и других нормативных правовых актов в связи с принятием данного закона;

в) предложение Президенту РФ и поручение Правительству РФ о приведении в соответствие с вновь принятым законам и их правовых актов (см. *Законодательный процесс* ).

*Авакьян С.А.*

## **Законодательная техника**

**ЗАКОНОДАТЕЛЬНАЯ ТЕХНИКА** – совокупность правил, методов, средств и приемов (инструментов), используемых субъектами законодательного процесса, для организации и осуществления законодательной деятельности. Инструментарий законодателя классифицируется по предмету(перечню решаемых задач и вопросов), назначению и содержанию. Классификация по этим признакам позволяет выделить три основных вида З.т.: техника организации законодательной деятельности, техника концептуальной разработки проектов законодательных решений, техника написания и оформления текстов законопроектов (юридическая техника).

Предметом З.т. является:

а) структура и технология законодательного процесса. в том числе состав, содержание и последовательность его стадий, этапов и задач, условия их выполнения, а также требования к содержанию и качеству их результатов;

б) организационная структура – состав и компетенция субъектов законодательного процесса;

в) задачи, функции и организация системы управления законодательным процессом;

г) функции и организация системы обеспечения законодательного процесса, включая правовое, информационно-аналитическое, документационное, организационно-техническое и другие виды обеспечения;

д) задачи и организация официальной инкорпорации законодательства – издания от имени компетентных государственных органов сборников действующих законодательных актов, систематизированных в хронологическом, тематическом или ином порядке.

Назначение З.т. – достичь оптимального сочетания стабильности законодательного процесса и своевременного внесения объективно необходимых изменений.

Техника концептуальной разработки законопроектов применяется для решения задач, возникающих на начальных этапах законодательного процесса:

- анализа проблемной ситуации в определенной сфере общественных отношений и в системе регулирующих их норм;
- определения целесообразности законодательного вмешательства в сложившуюся систему общественных отношений;
- установления целей, предмета, принципов и способов законодательного регулирования;
- определения состава (перечня) необходимых законодательных актов, их структуры, взаимосвязей и основных положений.

*Пармонов А.Р., Полуян Л.Я.*

## **Законодательные органы**

**ЗАКОНОДАТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ** – в демократических государствах государственные представительные коллегиальные учреждения, на которые конституцией в качестве основной функции возложено осуществление законодательной власти.

## **Законодательный процесс**

**ЗАКОНОДАТЕЛЬНЫЙ ПРОЦЕСС** – процесс принятия парламентом к рассмотрению законопроектов, их обсуждения, принятия и обнародования законов. Импульсом для начала З.п. является осуществление права законодательной инициативы соответствующим органом или лицом и внесение им в парламент законопроекта. В ФС – парламенте РФ – законопроекты вносятся в его нижнюю палату – ГД. Далее начинается З.п., который складывается из следующих стадий.

I. Законопроекты, внесенные в ГД, поступают в Совет ГД, где они регистрируются. Контроль за регистрацией осуществляет комитет по Регламенту и организации работы ГД. Законопроект, подлежащий рассмотрению Думой, направляется Советом ГД в соответствующий комитет палаты, который назначается ответственным по законопроекту. Если законопроект направляется в несколько комитетов, один из них определяется как ответственный. Когда по одному и тому же вопросу имеется больше одного законопроекта, они рассматриваются одновременно. Если законопроект относится к сфере совместного ведения РФ и ее субъектов, он направляется субъектам для дачи предложений и замечаний. По решению ответственного комитета законопроект направляется на заключение Правительства РФ, соответствующих министерств и ведомств, иных государственных, а также общественных органов. Правовое управление Аппарата ГД по поручению ответственного комитета ГД осуществляет правовую и лингвистическую экспертизу законопроекта, а также проверку представленных субъектом права законодательной инициативы перечней актов федерального законодательства, которые подлежат отмене, изменению или дополнению в связи с принятием данного законопроекта. Все предложения и замечания, поступившие на законопроект, рассматриваются на заседании ответственного комитета. Подготовленный к рассмотрению ГД законопроект и материалы к нему направляются ответственным комитетом в Совет ГД.

II. Внесенный Советом законопроект подлежит рассмотрению ГД. Рассмотрение законопроектов осуществляется в трех чтениях, если ГД применительно к конкретному законопроекту не примет другого решения. При рассмотрении законопроекта в первом чтении обсуждаются его основные положения, вопрос о необходимости его принятия, дается общая оценка концепции законопроекта. Обсуждение начинается с доклада инициатора законопроекта и содоклада ответственного комитета ГД. Если разработка законопроекта поручалась нескольким комитетам палаты и они представили различные его концепции, то заслушиваются также доклады тех комитетов, которые не согласны с концепцией ответственного комитета. Рассмотрение законопроекта, представленного Президентом РФ, Правительством РФ, субъектом РФ, начинается с обоснования их представителями



необходимости законопроекта и заканчивается их заключительным словом с анализом высказанных предложений и замечаний. При рассмотрении законопроекта заслушиваются предложения и замечания фракций и депутатских групп, депутатов ГД, полномочного представителя Президента РФ в палате, представителей Правительства РФ, субъектов РФ, других лиц, приглашенных для участия в обсуждении. При рассмотрении законопроектов, предусматривающих расходы, покрываемые за счет федерального бюджета, в обязательном порядке заслушивается заключение Правительства РФ.

По результатам обсуждения ГД может решить:

- принять законопроект в первом чтении и продолжить работу над ним с учетом высказанных предложений и замечаний;
- отклонить законопроект;
- принять ФЗ.

ГД вправе принять решение о всенародном обсуждении законопроекта.

Законопроект, принятый в первом чтении, в течение 5 дней направляется для сведения в СФ. При внесении более одного законопроекта по одному и тому же вопросу ГД рассматривает их в ходе первого чтения одновременно и принимает решение, какой из них принять за основу. Отклоненные законопроекты не могут быть внесены в ГД повторно до принятия ею окончательного решения по законопроекту, принятому в первом чтении. После принятия (одобрения) законопроекта в первом чтении поправки к нему вносятся в соответствующий комитет ГД в виде текста изменений и дополнений в статьи законопроекта либо предложений исключить конкретные статьи. Сгруппированные по статьям поправки подлежат рассмотрению на заседании комитета. Затем доработанный законопроект представляется в Совет ГД. Вместе с ним представляется таблица поправок, рекомендованных комитетом к отклонению, и таблица одобренных комитетом поправок. По поручению комитета и в соответствии с текстом законопроекта Правовое управление Аппарата ГД проверяет и вносит уточнения в перечень актов федерального законодательства, подлежащих отмене, изменению или дополнению.

Подготовленный ко второму чтению законопроект вместе с прилагаемыми таблицами и перечнем направляется:

- инициатору законопроекта;
- Президенту РФ;
- Правительству РФ.

Совет ГД принимает решение о включении законопроекта в календарь рассмотрения вопросов ГД во втором чтении, о направлении материалов депутатам и определяет докладчика по законопроекту – представителя ответственного комитета. Второе чтение начинается с доклада представителя ответственного комитета ГД. Затем выступают полномочный представитель Президента, представители инициатора законопроекта. Правительства РФ. При наличии возражений фракций и депутатских групп предоставляется слово для их краткого, до 3 мин, обоснования. Докладчик отвечает на возражения, после чего проводится голосование об одобрении или отклонении поправки. После рассмотрения возражений против поправок, включенных в законопроект ответственным комитетом, проводится голосование о принятии проекта за основу. Постановление считается принятым, когда за него проголосовало большинство от общего числа депутатов. Если законопроект за основу принят, председательствующий ставит на голосование вопрос об утверждении второй группы рекомендаций комитета – по отклонению соответствующих поправок. Если ГД утверждает данную рекомендацию, на голосование ставится вопрос о принятии законопроекта во втором чтении. Если же законопроект за основу не принят, на голосование ставится вопрос о продолжении обсуждения или отклонении законопроекта.

В случае принятия решения о дальнейшем обсуждении законопроекта, ГД переходит к рассмотрению поправок, отклоненных ответственным комитетом. По каждой проводится голосование. Затем проводится голосование, о принятии законопроекта во втором чтении. По итогам голосования ГД принимает законопроект во втором чтении либо отклоняет его.

Принятый законопроект направляется в ответственный комитет для устранения (с участием Правового управления Аппарата ГД) возможных внутренних противоречий в нем, установления правильных взаимосвязей содержания статей и редакционной правки ввиду изменения текста законопроекта при втором чтении. По завершении этой работы законопроект в течение 7 дней должен быть представлен ответственным комитетом в Совет ГД, который назначает его третье чтение. Согласно, ст. 115 Регламента при третьем чтении не допускаются внесение поправок в законопроект и возвращение к его обсуждению в целом либо по отдельным статьям, главам, разделам. В исключительных случаях по требованию депутатских объединений, представляющих большинство депутатов ГД, председательствующий обязан поставить на голосование вопрос о возвращении к процедуре второго чтения законопроекта. В соответствии с Конституцией РФ ФЗ принимается ГД большинством голосов от общего числа депутатов палаты. ФЗ считается принятым, если он одобрен большинством не менее 2/3, от общего числа депутатов ГД.

III. Принятый ФЗ в течение 5 дней передается на рассмотрение СФ. Он считается одобренным СФ, если за него проголосовало более половины от общего числа членов СФ либо если в течение 14 дней он не был рассмотрен. В случае отклонения ФЗ палаты могут создать согласительную комиссию для преодоления возникших разногласий, после чего он подлежит повторному рассмотрению ГД. При несогласии ГД с решением СФ закон считается принятым, если при повторном голосовании за него проголосовало не менее 1/3 от общего числа депутатов ГД.

Обязательному рассмотрению в СФ подлежат принятые ГД законы по вопросам:

- федерального бюджета;
- федеральных налогов и сборов;
- финансового, валютного, кредитного, таможенного регулирования, денежной эмиссии;
- ратификации и денонсации международных договоров РФ;
- статуса и защиты государственной границы РФ;
- войны и мира.

Обязательным является и рассмотрение всех ФЗ. Поступивший из ГД закон регистрируется в СФ и в срок, не превышающий 48 ч, направляется вместе с сопровождающими его документами всем членам СФ. Установленный Конституцией 14-дневный срок, в течение которого СФ рассматривает поступивший из ГД закон, исчисляется по Регламенту СФ со дня, следующего за днем регистрации.

Если СФ не завершил в 14-дневный срок рассмотрение, ФЗ не считается одобренным, и его рассмотрение продолжается на следующем заседании СФ до принятия решения о его одобрении или отклонении. После поступления и регистрации в СФ принятого ГД закона Председатель СФ определяет комитет палаты, ответственный за подготовку заключения по закону, и в 2-дневный срок направляет его в этот комитет. Председатель может передать ФЗ для подготовки заключения нескольким комитетам, определив головной комитет. Комитет, которому поручена подготовка заключения, в 3-дневный срок рассматривает ФЗ и принимает по нему заключение. Комитет должен прежде всего указать в заключении, подлежит ли данный ФЗ в соответствии со ст. 106 Конституции и Регламентом СФ обязательному рассмотрению в СФ. Если комитет считает, что ФЗ не подлежит обязательному рассмотрению СФ, он дает оценку закона и формулирует одно из следующих решений: одобрить ФЗ и не вносить его на рассмотрение палаты; рекомендовать СФ рассмотреть его на своем заседании.

Первая рекомендация возможна лишь в случае, когда комитет считает возможным одобрить ФЗ в целом без внесения в него изменений и дополнений; вторая – когда комитет считает необходимым отклонить ФЗ в целом либо внести в него изменения и дополнения. Такое решение должно быть мотивировано.

По ФЗ, которые подлежат обязательному рассмотрению СФ, комитет вправе принять одно из следующих решений:

- рекомендовать одобрить ФЗ;

– рекомендовать отклонить его.

В каждом случае, когда комитет считает необходимым внести изменения и дополнения в текст ФЗ, он должен представить их проект. Заключение комитетов рассматриваются Председателем СФ в срок не более 6 дней со дня регистрации ФЗ. Если речь идет о законах, не подлежащих обязательному рассмотрению СФ, по которым комитет предлагает одобрить ФЗ и не вносить его на рассмотрение палаты, Председатель принимает одно из следующих решений:

– согласиться с мнением комитета;

– отклонить заключение комитета и включить закон в повестку дня.

Председатель СФ обязан включить в повестку дня вопрос о рассмотрении ФЗ в следующих случаях:

– если он в соответствии со ст. 106 Конституции подлежит обязательному рассмотрению СФ;

– если Президент РФ, Правительство РФ или не менее двух членов СФ от одного и того же субъекта РФ настаивают на рассмотрении ФЗ палатой и не истек 14-дневный срок рассмотрения ФЗ;

– если в заключении комитета (комитетов) рекомендовано рассмотреть ФЗ и не истек 14-дневный срок.

ФЗ считается отклоненным, если за его одобрение не проголосовало необходимое число членов СФ (более половины от 178). Отклонение закона должно быть оформлено одним из следующих решений:

– отклонить в целом;

– отклонить ввиду неприемлемости таких-то его положений, разделов, глав, статей, а также частей и пунктов.

– Текст постановления СФ об отклонении или одобрении ФЗ по результатам его рассмотрения в срок не более 5 дней направляется в ГД. Если он одобрен СФ, его текст и постановление СФ в 5-дневный срок со дня принятия направляются Председателем СФ Президенту РФ. Если ФЗ не подлежит обязательному рассмотрению в СФ и не рассмотрен палатой в 14-дневный срок, на 15-й день он также направляется Президенту РФ.

IV. При отклонении закона ГД вправе:

– принять его в прежней редакции; для этого требуется не менее 1/3 голосов (ч. 5 ст. 105 Конституции РФ);

– принять закон в иной редакции (в этом случае СФ заново предстоит обсудить закон в рамках описанной выше процедуры);

– принять закон с теми изменениями и дополнениями, которые предлагает СФ (для этого достаточно простого большинства голосов, затем следует одобрение закона СФ и направление его текста Президенту РФ).

В случае если СФ отклонил ФЗ, он передается Советом ГД в ответственный комитет, который рассматривает возражения СФ, дает по ним заключение и вносит свои предложения. Для преодоления разногласий по инициативе каждой из палат может быть создана согласительная комиссия. Каждая палата принимает решение о необходимости создания согласительной комиссии, об избрании в ее состав депутатов, а также сопредседателя комиссии. Комиссия рассматривает каждое возражение СФ в отдельности, стремясь выработать единый текст. Решение комиссии принимается раздельным голосованием членов комиссии от каждой палаты. Оно считается принятым, если за него проголосовало большинство членов комиссии от каждой из палат. ГД принимает решение по каждому предложению комиссии отдельно большинством голосов от общего числа депутатов палаты. ФЗ в редакции, учитывающей предложения согласительной комиссии, одобренные ГД, направляется в СФ. Если при повторном рассмотрении закона, отклоненного СФ, ГД не приняла предложений комиссии и выразила свое несогласие с решением СФ об отклонении закона, он ставится на голосование в ранее принятой редакции. В этом случае требуется не менее 2/3 от общего числа депутатов ГД.

V. В соответствии с Конституцией РФ (ст. 107) принятый закон направляется Президенту РФ для подписания и обнародования в 14-дневный срок. Если Президент в течение 14 дней с момента поступления ФЗ отклонит его, то обе палаты в установленном порядке вновь рассматривают данный закон. Если при повторном рассмотрении ФЗ будет одобрен в ранее принятой редакции большинством не менее 1/3 голосов от общего числа членов СФ и депутатов ГД, он подлежит подписанию Президентом в течение 7 дней и обнародованию.

С учетом этой нормы возможны такие варианты:

– каждая палата настаивает на ранее принятом тексте без всяких его изменений, и тогда им необходимо 1/3 голосов. Если хотя бы в одной из палат требуемый результат не достигнут, закон считается не принятым;

– палаты принимают предложения Президента по изменению текста закона – для этого достаточно простого большинства голосов в каждой;

– если ГД преодолевает вето Президента 1/3 голосов, а СФ примет предложения Президента по изменению текста закона (принимает их простым большинством голосов), закон считается принятым;

– то же имеет место, если Дума примет предложения Президента, а СФ преодолевает вето 1/3 голосов;

– если Президент считает нецелесообразным принятие закона и одна из палат с ним согласилась, закон считается принятым;

– одна из палат пришла к решению разрабатывать и принимать закон в новой редакции – тогда законодательный процесс начинается заново.

После подписания ФЗ Президентом РФ следует его опубликование. В соответствии с ФЗ РФ от 25 мая 1994 г.

№ 5-ФЗ "О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания" ФЗ подлежат официальному опубликованию в течение 7 дней после их подписания Президентом РФ. Официальным опубликованием закона считается первая публикация его полного текста в "Российской газете" или "Собрании законодательства Российской Федерации". Помимо этого ФЗ могут быть опубликованы в других печатных изданиях, переданы по телевидению, радио, разосланы соответствующим органам, должностным лицам, предприятиям, учреждениям, организациям, переданы по каналам связи, распространены в машиночитаемой форме. Законы могут быть опубликованы также в виде отдельного издания. Субъекты РФ предусматривают аналогичные правила для своих законов.

ФЗ, ФЗ вступают в силу одновременно на всей территории РФ по истечении 10 дней после их официального опубликования, если самими законами не установлен другой порядок.

*Авакьян С.А.*

## **Законодательство**

ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО – 1) в широком смысле внешняя форма выражения объективного права, государственно-властное воплощение воли народа, ее формальное закрепление в виде общеобязательных правил; весь комплекс издаваемых уполномоченными право-творческими органами нормативных актов, начиная с законов, принимаемых высшим представительным органом страны или непосредственным волеизъявлением народа в форме референдума, и кончая актами местного самоуправления, администрации предприятий и учреждений.

З. в широком смысле делится на определенные части в зависимости от места соответствующего правотворческого органа в структуре государственного механизма (законы, принимаемые высшим органом законодательной власти, указы и иные акты главы

государства, постановления правительства, акты, издаваемые министерствами и ведомствами, и т. д.). Закон разделяется также на отрасли в зависимости от той области общественных отношений, на регулирование которой направлены соответствующие акты (трудовое право, гражданское право, уголовное право и т. д.). В федеративном государстве функционирует федеральное право и право субъектов федерации. В РФ – это федеральное право и право республик, краев, областей, автономной области, городов федерального подчинения.

На вершине системы права находится конституция страны, определяющая основы и принципиальные начала правового регулирования.

Право – действенный инструмент преобразований всех сфер жизни общества, создания основ правового государства. Право РФ призвано закреплять, развивать и обеспечивать институты демократии.

На его основе происходит:

- укрепление самоуправления народа;
- повышается роль представительных органов власти и институтов непосредственной демократии, общественных объединений;
- обеспечиваются многопартийность, гласность, совершенствование государственного аппарата и методов его деятельности;
- осуществляются охрана и упрочение прав и свобод человека.

Право отражает федеративный характер государственного устройства РФ, многонациональный состав его населения. Учитывает специфические особенности различных наций и народностей, населяющих нашу страну, определяет принципы взаимоотношений между Федерацией и ее субъектами, разграничение предметов ведения между ними.

2) В узком, собственном смысле под правом понимается система нормативных актов, издаваемых высшими органами законодательной и исполнительной власти, т. е. законодательные акты и правительственные решения нормативного характера. Нормы, входящие в право, имеют принципиальное, общегосударственное значение и являются, как правило, первичными, исходными.

3) Под правом иногда понимается также деятельность органа законодательной власти по принятию законов. Право, в этом смысле – основная, наиболее важная форма правотворческой деятельности. олицетворяющая суверенитет народа (см. Законодательный процесс).

*Пиголкин А.С., Студеникина М.С.*

## **Законопроект**

**ЗАКОНОПРОЕКТ** – текст предлагаемого к принятию закона, содержащий проектируемые нормы права и подготовленный для внесения на рассмотрение высшего органа законодательной власти страны или на референдум.

Подготовка права начинается с принятия решения о начале работы над ним. В РФ планы законопроектных работ на календарный год утверждаются ГД. Решение о подготовке права может приниматься высшим законодательным органом в форме поручения своим постоянным комитетам. Правительству либо какому-либо иному органу разработать проект того или иного акта. Право может быть подготовлен по инициативе Президента, Правительства РФ, комитетов законодательного органа, других лиц, органов и организаций, обладающих правом законодательной инициативы. Инициативу в подготовке права могут проявить субъекты Федерации через свои органы законодательной власти. При подготовке первоначального варианта права обычно применяется ведомственный отраслевой принцип. Такой принцип обеспечивает квалифицированное составление права, участие специалистов. Во многих случаях поручение составить первоначальный текст дается нескольким ведомствам, включая и юридический орган (Минюст РФ, ВС РФ, Прокуратура, МВД РФ). В право-творческой практике в зависимости от содержания права используется и другой принцип, когда он готовится постоянными комитетами высшего представительного органа (право о выборах, о статусе

депутатов, о референдуме и т. д.). Однако ведомственный принцип преобладает в современной законотворческой практике. Большинство законов, в первую очередь тех, которые касаются граждан и их организаций, готовятся с активным участием партий, профсоюзов и других общественных объединений.

Разработка З. определяется его научной концепцией, включает в себя определение основных целей будущего регулирования, примерную структуру З., обоснование его основных нормативных положений, сведения о действующем регулировании и зарубежном законодательстве по соответствующему вопросу, предложения о составе органов и организаций, которые должны участвовать в разработке З., и др. Для подготовки важных и сложных З. обычно образуются комиссии, включающие депутатов, представителей основных заинтересованных органов, общественных организаций, ученых-юристов, ученых соответствующих отраслей науки и других специалистов. Возможны поручения составить альтернативные проекты нескольким органам, организациям, творческим коллективам или отдельным лицам, а также объявление конкурсов на лучший проект.

После разработки первоначального варианта З. обычно организуется его предварительное обсуждение, которое осуществляется, как правило, с привлечением большого круга заинтересованных органов, организаций общественности. Формы такого обсуждения разнообразны:

- широкое обсуждение на местах. (в республиках, регионах и т. д.) с привлечением общественных организаций;
- парламентские чтения;
- обсуждение на совещаниях в соответствующих комитетах законодательного органа по профилю проекта с участием научной общественности и заинтересованных министерств, ведомств и иных организаций;
- расширенные заседания подготовительных комиссий;
- обсуждение в печати, на радио и телевидении;
- рецензирование проекта научно-исследовательскими учреждениями, научные конференции и симпозиумы, отзывы и заключения на З. со стороны министерств и ведомств, иных учреждений и организаций, не участвующих в его разработке, и т. д.

Важнейшие З. могут быть вынесены на всенародное обсуждение.

Подготовленные З. обычно предварительно рассматриваются на заседаниях комитетов законодательного органа, которые по профилю своей деятельности заинтересованы в его принятии. Разработанные проекты должны быть подвергнуты всесторонней правовой, финансовой, экологической и иной специализированной экспертизе.

После учета замечаний и предложений, высказанных в процессе предварительного обсуждения З., он окончательно дорабатывается и редактируется. Как правило, это делает рабочая комиссия, которая составляла первоначальный текст З. Затем З. вносится в официальном порядке на рассмотрение в законодательный орган. Правом официального внесения З. в высший представительный орган страны (законодательной инициативой) пользуются определенные полномочные органы, организации и лица, предусмотренные Конституцией РФ.

Все официально внесенные З. рассматриваются и принимаются, как правило, после обсуждения соответствующими комитетами (комиссиями) палат законодательного органа по профилю З., а также комитетом по законодательству. Затем рассмотрение З. вносится в повестку дня заседания законодательного органа (см. *Законодательный процесс*).

*Пиголкин А.С.*

## **Законосовещательные органы**

**ЗАКОНОСОВЕЩАТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ** – особая категория государственных органов, основную функцию которых составляет рассмотрение законопроектов без права их принятия. Образуются главным образом в абсолютных монархиях (например, Федеральное

национальное собрание в ОАЭ), иногда в конституционных монархиях (например, Национальное собрание в Кувейте), где по порядку формирования и процедуре деятельности могут напоминать парламентские учреждения.

### **Законотворческие ошибки**

**ЗАКОНОТВОРЧЕСКИЕ ОШИБКИ** – неправильные действия субъектов законодательного процесса, нарушающие принципы, правила и требования законодательной техники, влекущие ухудшение качества закона и системы действующего законодательства в целом и как следствие негативные юридические и социальные последствия в законоприменительной практике.

Предупреждение З.о. основано на совершенствовании законодательной техники, принятии мер по правовой и специальной (общеправленческой и предметно-ориентированной) подготовке законодателя, соблюдении им соответствующих принципов, требований и правил. Выявление ошибок в ходе законодательного процесса обеспечивается методами самопроверки авторами законопроекта, проведением всесторонней, в том числе независимой, экспертизы законопроектов и специальных исследований возможных последствий принятия закона, а также за счет организации собственно процесса. Значительная роль в выявлении З.о. принадлежит правоприменительной практике, правовой культуре всех субъектов правоотношений, и в первую очередь служащих и должностных лиц органов государственной власти и местного самоуправления. В зависимости от момента выявления ошибок они могут устраняться непосредственно в ходе законодательного процесса, вплоть до подписания закона, а после введения закона в действие – за счет внесения изменений и дополнений в действующий закон, толкования закона высшими органами судебной власти, а также прекращения действия закона или отдельных его норм по решению КС в случае их несоответствия Конституции РФ.

*Парамонов А.Р., Полуян Л.Я.*

### **Закон-рамка**

**ЗАКОН-РАМКА** (рамочный закон) – во Франции и ряде государств – бывших французских колоний особая форма законодательных актов, принимаемых парламентом, устанавливающих лишь общие принципы регулирования какой-либо сферы. Более подробное регулирование осуществляется актами регламентарной власти. В англосаксонских странах аналогичные акты называются "скелетными законами".

### **Законы и обычаи войны**

**ЗАКОНЫ И ОБЫЧАИ ВОЙНЫ** – совокупность принципов и норм международного права, регулирующих отношения между государствами по вопросам, связанным с ведением войны. В настоящее время эти принципы и нормы вошли в более широкое понятие "международное гуманитарное право".

### **Закрытый международный договор**

**ЗАКРЫТЫЙ МЕЖДУНАРОДНЫЙ ДОГОВОР** – многосторонний международный договор, в тексте которого не предусмотрена процедура вступления в него (присоединения) третьих государств. Примерами международно-правовых актов такого рода могут служить, в частности, некоторые из многосторонних соглашений государств, регулирующих юридический статус и режим использования водных путей международного значения:

а) ряда проливов, используемых для международного судоходства (заклученный в

1857 г. Россией, Данией и Швецией в Копенгагене Трактат об отмене пошлин, взимаемых с купеческих судов и грузов при проходе их через проливы Зунда и обоих Бельтов; Конвенция о режиме Черноморских проливов 1936 г., заключенная в Монтре Болгарией, Румынией, СССР, Турцией, Грецией, Югославией, Италией, Великобританией и Японией);

б) морских каналов (договоры между США и Панамой "О Панамском канале" и "О постоянном нейтралитете Панамского канала и его эксплуатации", заключенные в 1977 г.);

в) международных рек (Белградская конвенция о режиме судоходства на Дунае 1948 г., в которой участвуют только придунайские государства). Такой же характер имеют отдельные многосторонние соглашения, направленные на сдерживание гонки, ядерных вооружений: Договор о запрещении ядерного оружия в Латинской Америке 1967 г. ("Договор Тлателолко"), 14 участников;

Договор о безъядерной зоне в южной части Тихого океана ("Договор Раратонга") 1985 г., 11 членом так называемого Южно-Тихоокеанского форума.

Принятие положений этих договоров третьими государствами позволяет им пользоваться свободой торгового судоходства в поименованных международных проливах, морских каналах, по международным рекам, а также извлекать пользу из запрета использования ядерной энергии в определенных регионах, не вступая в З.м.д.

*Волосов М.Е.*

### **Закрытый таможенный склад**

**ЗАКРЫТЫЙ ТАМОЖЕННЫЙ СКЛАД** (таможенный склад закрытого типа) – разновидность таможенного склада; предназначен для хранения товаров и транспортных средств только определенных лиц (в отличие от складов открытого типа, предназначенных для использования любыми лицами). Возможность создания З.т.с. предусмотрена ст. 46 ТК. Учреждается лицами, специализирующимися на хранении товаров, предназначенных для их профессиональной деятельности (сервисное обслуживание и т. п.), хранения собственных товаров, а также перевозимых товаров, если владелец склада одновременно является перевозчиком; для хранения товаров третьих лиц, определенных владельцем склада при его учреждении. При учреждении З.т.с. владелец должен обосновать целесообразность его создания. Таможенный орган может установить у прощенный порядок оформления, предоставления отчетности о товарах, хранящихся на З.т.с. (см. *Временное хранение* ).

*Диканова Т.А.*

### **Заливы морские**

см. *Исторические заливы, Внутренние воды, Внутренние морские воды.*

### **Залог**

**ЗАЛОГ** – способ обеспечения обязательства. Характеризуется предоставлением кредитору по обеспеченному З. обязательству (залогодержателю) преимущественного перед другими кредиторами права (за исключениями, установленными законом) на удовлетворение своих требований из стоимости заложенного имущества в случае неисполнения должником этого обязательства (ст. 334 ГК РФ).

Развитие залоговых отношений в современный период связано с Законом РФ от 29 мая 1992 г. № 2872-1 "О залоге", который предоставил возможность обеспечения З. практически любых действительных требований, в том числе требований, которые могут возникнуть в будущем при условии, если стороны договорятся о размере обеспечения З. таких требований. Достаточно подробно регламентированы залоговые отношения § 3 гл. 23 ГК РФ. Отношения по З. недвижимости регулируются ФЗ РФ от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ "Об ипотеке (залоге недвижимости)".



По праву РФ З. возникает в силу договора и на основании закона при наступлении указанных в нем обстоятельств. В качестве примера можно привести норму п. 5 ст. 488 ГК РФ, согласно которой в случае купли-продажи товара в кредит товар с момента передачи покупателю до оплаты признается находящимся в З. у продавца, обеспечивая обязанность покупателя оплатить товар. Возникновение З. в силу судебного решения или властного акта (так называемый принудительный З.) для права РФ нехарактерно; подобные основания встречаются в законодательстве стран Западной Европы, например, судебная ипотека во Франции. Отмечается, правда, что З. в силу судебного решения практически является З., возникающим на основании норм закона. В римском праве и в праве стран Западной Европы различают также завещательный З.

В РФ существуют два основных вида З.: З. с передачей имущества залогодержателю (заклад) и З. с оставлением имущества у залогодателя. Устанавливается презумпция оставления заложенного имущества у залогодателя, если иное не предусмотрено договором (п. 1 ст. 338 ГК РФ). З. с оставлением имущества у залогодателя в обязательном порядке признаются ипотека и залог товаров в обороте. Выделяется также З. имущественных прав (требований) в качестве особого вида.

Залогодателем является лицо, предоставляющее имущество в З. Им может быть как сам должник, так и третье лицо, предоставляющее имущество для обеспечения чужого обязательства. Залогодателем вещи может быть ее собственник либо лицо, имеющее на нее право хозяйственного ведения, причем в последнем случае, а также при З. прав на чужую вещь закон может требовать наличие согласия собственника вещи на ее З. Если залогодатель не является собственником имущества, являющегося предметом З., и оно изымается у него в порядке вилдикации, то З. в отношении этого имущества прекращается. Те же последствия влечет изъятие заложенного имущества у залогодателя в виде санкции за совершенное преступление или иное правонарушение (п. 2 ст. 354 ГК РФ). Личность залогодержателя всегда совпадает с личностью кредитора.

Предметом З. не могут быть вещи, изъятые из оборота: требования, неразрывно связанные с личностью кредитора (об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью); иные права, уступка, которых другому лицу запрещена законом. В качестве предмета З. выступают движимые и недвижимые вещи, транспортные средства, ценные бумаги, денежные средства, имущественные права, вытекающие из обязательств (например, право аренды). Законодательство РФ предусматривает возможность распространения З. на вещи и имущественные права, которые могут быть приобретены залогодателем в будущем. Это важное положение создает правовую основу для З. товаров в обороте, когда предметом З. становятся приобретенные залогодателем взамен реализованных товаров, предусмотренные договором о З. Распространение З. на имущество, приобретаемое в будущем, необходимо и для возможности замены и восстановления погибшего, поврежденного или выбывшего из собственности залогодателя предмета З. (ст. 345 ГК РФ). Определенную роль данная норма может также играть при ипотеке предприятия или иного имущественного комплекса, в состав которого могут входить вещи и требования, приобретенные в том числе в период ипотеки.

В РФ круг предметов З. шире круга традиционных для континентальной правовой системы объектов права собственности (вещей), что происходит за счет включения других объектов имущественных отношений (требований, исключительных прав).

По общему правилу принадлежность следует судьбе главной вещи. Право З. на вещь также распространяется на принадлежности этой вещи, если иное не предусмотрено договором. Договором может быть предусмотрено распространение права З. и на полученные в результате использования заложенного имущества плоды, продукцию и доходы.

З. имущества, находящегося в общей собственности, различается в зависимости от ее вида. Имущество, находящееся в общей совместной собственности, может быть передано в З. только с согласия всех собственников. Участник долевой собственности вправе по своему

усмотрению отдать в З. свою долю, но в случае обращения на нее взыскания будет действовать преимущественное право покупки продаваемой доли, принадлежащее другим участникам долевой собственности.

З. обеспечивает требование в том объеме, какой оно имеет к моменту удовлетворения. Сюда помимо суммы основного долга входят проценты, неустойка, возмещение убытков, причиненных просрочкой исполнения обязательства, а также возмещение необходимых расходов кредитора на содержание заложенной вещи и расходов по взысканию. Данная норма ст. 337 ГК РФ является диспозитивной и может быть изменена договором.

Договор о З. является акцессорным (см. Акцессорный договор). Обеспеченное З. требование кредитора удовлетворяется в полном объеме до удовлетворения не обеспеченных З. требований остальных кредиторов. Исключение (допускаемое законом) из этого принципа содержится в ст. 64 ГК РФ, предусматривающей в случае ликвидации юридического лица удовлетворение обеспеченных З. требований в третью очередь. Публичность З. характеризуется раскрытием информации об обременении имущества З. и возможностью доступа к этой информации заинтересованных лиц. Публичность З. имеет практическую важность как для приобретателей заложенной вещи, так и для последующих кредиторов в случае перезалога, когда одно и то же имущество призвано последовательно обеспечить требования различных кредиторов.

В случае перезалога (последующего З.) требования кредиторов удовлетворяются на началах старшинства залоговых прав. Для перезалога закон устанавливает ряд специальных правил, главное из которых – обязанность залогодателя сообщать каждому последующему залогодержателю сведения обо всех существующих З. данного имущества, и ответственность за убытки в случае нарушения этой обязанности.

З., которому присущи черты и вещного, и обязательственного права, характеризуется правом следования (вещно-правовой элемент), т. е. залоговое обременение следует за вещью и сохраняет силу при переходе права на заложенное имущество к другому лицу. В этом случае приобретатель имущества становится на место залогодателя и несет все его обязанности. Право следования отсутствует при З. товаров в обороте – отчужденные залогодателем товары перестают быть предметом З. с момента их перехода в собственность, хозяйственное ведение или оперативное управление приобретателя.

В соответствии с названными выше видами и принципами З. договор о З. содержит три существенных условия:

- а) предмет З. и его оценка;
- б) существо, размер и срок исполнения основного обязательства;
- в) указание на то, у какой из сторон находится заложенное имущество.

Для договора о З. законом установлена обязательная письменная форма: в определенных случаях необходимо нотариальное удостоверение, а для договоров об ипотеке – государственная регистрация. Несоблюдение формы договора о З. влечет его недействительность. Если условие о З. включено в договор, по которому возникает основное обязательство, то такой договор должен быть совершен в форме, установленной для договора о З.

Форма договора о З. недвижимости, находящейся на территории РФ, во всех случаях подчиняется законодательству РФ, форма договора о З. иного имущества определяется по законодательству места его заключения, если иное не установлено соглашением сторон.

Момент возникновения права З. зависит от вида З. и формы договора о З. Закон предусматривает возникновение права З. в случае залога (реальный договор) с момента передачи заложенного имущества; на товары в обороте – с момента приобретения залогодателем права собственности или хозяйственного ведения на приобретенные товары, указанные в договоре о З.; для остальных видов З. - с момента заключения договора о З., при этом договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным в день его государственной регистрации. Вид З. влияет на распределение между сторонами прав, обязанностей и риска случайной гибели или повреждения заложенного имущества.

Когда речь идет о залоде, у залогодержателя появляется право владения и, если это предусмотрено договором, право пользования имуществом (кроме случаев твердого залога) и соответственно возникают вещно-правовые способы защиты этих прав. В остальных случаях залогодержатель имеет право контролировать состояние и порядок использования имущества и может ограничивать права третьих лиц и самого собственника на заложенное имущество. Залогодержатель вправе в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обеспеченного  $\mathcal{Z}$ . обязательства обратиться с иском на заложенное имущество, а в случае утраты предмета  $\mathcal{Z}$ . либо нарушения залогодателем ряда условий договора о  $\mathcal{Z}$ . - досрочного исполнения основного обязательства (если основное обязательство не будет исполнено добровольно, то залогодержатель вправе обратиться с иском на предмет  $\mathcal{Z}$ . досрочно).

Сторона, у которой находится заложенное имущество, несет обязанности по обеспечению его сохранности, а также по страхованию этого имущества (за счет залогодателя) и несет риск случайной гибели или случайного повреждения предмета  $\mathcal{Z}$ . Залогодатель, передавший имущество залогодержателю, вправе в случае нарушения залогодержателем обязанностей потребовать досрочного прекращения  $\mathcal{Z}$ ., возмещения за утрату или повреждение предмета  $\mathcal{Z}$ ., а также иных убытков. Если предмет  $\mathcal{Z}$ . остается у залогодателя, то он, как правило, сохраняет право пользоваться им, в том числе извлекать из него плоды и доходы. Право распоряжения ограничено необходимостью получить согласие залогодержателя, но право завещать заложенное имущество залогодатель сохраняет во всех случаях. Залогодержатель может пользоваться переданным ему предметом  $\mathcal{Z}$ . лишь в случаях и объеме, предусмотренных договором о  $\mathcal{Z}$ .

Нормы о  $\mathcal{Z}$ . вещей в ломбарде императивны и направлены на повышенную защиту прав граждан, отдающих в  $\mathcal{Z}$ . движимое, предназначенное для личного потребления имущество в обеспечение краткосрочных кредитов. На ломбарде лежит обязанность страхования вещей в полной сумме их оценки за свой счет; ломбард не вправе пользоваться и распоряжаться предметами  $\mathcal{Z}$ . и несет ответственность за сохранность вещей во всех случаях, кроме действия непреодолимой силы. Условия договора о  $\mathcal{Z}$ . вещей в ломбарде, ограничивающие права граждан по сравнению с правами, закрепленными в законе, ничтожны.

Порядок обращения с иском на заложенное имущество определяется в зависимости от того, движимое оно или нет. Для недвижимого имущества установлен общий судебный порядок, исключением из которого может стать нотариально удостоверенное соглашение залогодержателя с залогодателем (см. *Ипотека* ). Порядок обращения с иском на движимое имущество вправе установить сами стороны, и если они этого не сделали, то действует судебный порядок. И наконец, имеются три случая, когда иск может быть обращен исключительно по решению суда (независимо от вида  $\mathcal{Z}$ .):

а) для заключения договора о  $\mathcal{Z}$ . требуется согласие или разрешение другого лица или органа;

б) предметом  $\mathcal{Z}$ . является имущество, имеющее значительную историческую, художественную или иную культурную ценность для общества;

в) залогодатель отсутствует, и установить место его нахождения невозможно.

Реализация заложенного имущества производится путем его продажи с публичных торгов. Залогодателю возвращается сумма, превысившая размер обеспеченного  $\mathcal{Z}$ . требования. Суд вправе по просьбе залогодателя отсрочить продажу на срок до 1 года, но возросшие убытки кредитора ложатся на залогодателя. Залогодатель имеет право в любой момент до продажи предмета  $\mathcal{Z}$ . исполнить обязательство, прекратив обращение с иском на имущество. У залогодержателя при объявлении торгов несостоявшимися есть право по договору купли-продажи с залогодателем приобрести предмет  $\mathcal{Z}$ . и зачесть в счет покупной цены свое требование, обеспеченное  $\mathcal{Z}$ . При объявлении несостоявшимися повторных торгов залогодержатель вправе оставить предмет залога за собой. Данное правило обнаруживает определенное сходство с древнейшими формами  $\mathcal{Z}$ ., когда предмет  $\mathcal{Z}$ . отчуждался должником кредитору. Другое важное право залогодержателя – в случае недостаточности для покрытия

его требований суммы, вырученной при реализации предмета З., получить недостающую сумму из прочего имущества должника (не пользуясь преимуществом, основанным на З.). Указанное право отсутствует лишь у ломбарда – реализация заложенного имущества сама по себе, независимо от вырученной суммы, погашает требования ломбарда к должнику.

Прекращение З., возможно по общим (для прекращения любых обязательств) и по специальным основаниям. Среди специальных оснований, названных, в ГК РФ, – прекращение З. с прекращением обеспеченного им обязательства – характерно для акцессорных обязательств. Наиболее предпочтительно прекращение З. исполнением основного обязательства. Прекращение З. в случае продажи заложенного имущества с публичных торгов либо в случае, когда его реализация оказалась невозможной и вещь перешла в собственность залогодержателя, означает прекращение в порядке принудительного фактического исполнения обеспеченного З. основного обязательства. Группа оснований связана с предметом З. Он прекращается:

– по требованию залогодателя при наличии угрозы утраты или повреждения имущества, переданного в заклад;

– в случае гибели заложенной вещи или прекращения заложенного права (если залогодатель не воспользовался правом на восстановление или замену предмета З.);

– в случае изъятия предмета З. у залогодателя в порядке виндикации или в виде санкции за совершенное преступление;

– с переводом на другое лицо долга по обязательству, обеспеченному З., если залогодатель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника.

Прекращение З. в большинстве случаев не предусматривает соблюдения специальной формы. Исключением является ипотека, о прекращении которой необходимо сделать отметку в реестре, в котором зарегистрирован сам договор, а в случае прекращения залога заложенная вещь (если таковая сохранилась) должна быть немедленно возвращена залогодателю.

#### **Лит.:**

*Покровский И.А.* История римского права. Изд. 3-е. Пг., 1917;

*Базанов И.А.* Происхождение современной ипотеки. Новейшие течения в вотчинном праве в связи с современным строем народного хозяйства. М., 1900;

*Жюлио де Ла Морандьер.* Гражданское право Франции. М., 1961;

Германское право, ч. 1. Германское гражданское уложение, Межд. центр финансово-экономического развития. М., 1996;

*Вишневский А.А.* Залоговое право, М., 1995;

*Витрянский В.В.* Порядок обращения взыскания на заложенное имущество//Закон, 1995, № 5.

*Плешанова О.П.*

## **Залог в уголовном процессе**

**ЗАЛОГ В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ** – мера пресечения, заключающаяся во внесении в депозит суда обвиняемым, подозреваемым либо другим лицом или организацией денег или ценностей в обеспечение явки обвиняемого, подозреваемого по вызовам лица, производящего дознание, следователя, прокурора, суда. О принятии залога составляется протокол, копия которого вручается залогодателю. Сумма залога определяется органом, избравшим данную меру пресечения, в соответствии с обстоятельствами дела. При внесении залога залогодатель должен быть поставлен в известность о сущности дела, по которому избрана данная мера пресечения. В случае уклонения обвиняемого, подозреваемого от явки по вызовам лица, производящего дознание, следователя, прокурора, суда внесенный залог обращается в доход государства определением суда.

В отечественном уголовном процессе до недавнего времени залог применялся крайне редко и в основном в отношении иностранцев. В новых социально-экономических условиях эта мера все более широко используется в отношении граждан РФ.

В РФ применение залога возможно только с санкции прокурора или по определению

суда.

## **Залог избирательный**

см. *Избирательный залог* .

## **Залог товаров в обороте**

**ЗАЛОГ ТОВАРОВ В ОБОРОТЕ** – залог товаров с оставлением их у залогодателя и с предоставлением ему права изменять состав и натуральную форму заложенного имущества (товарных запасов, сырья, материалов, полуфабрикатов, готовой продукции и т. п.) при условии, что их общая стоимость не становится меньше указанной в договоре о залоге. З.т. в о. применяется в основном для обеспечения возврата кредитов, выдаваемых небольшим производственным, оптовым и розничным торговым организациям, не имеющим другого ликвидного имущества соответствующей стоимости. Уменьшение стоимости заложенных товаров в обороте допускается соразмерно исполненной части обеспеченного залогом обязательства, если иное не предусмотрено договором.

Существенное отличие З.т. в о. от общих правил о залоге заключается в том, что товары в обороте, отчужденные залогодателем, перестают быть предметом залога с момента перехода прав на них к приобретателю. Вместе с тем приобретаемые залогодателем товары, указанные в договоре о З.т. в о., становятся предметом залога с момента возникновения у залогодателя вещных прав на них. Залогодатель обязан вести книгу записей залогов, в которой отражаются все операции, влекущие изменение состава или натуральной формы заложенных товаров.

При нарушении залогодателем условий договора о З.т. в о. залогодержатель вправе путем наложения на товары своих знаков и печатей приостановить операции с ними до устранения нарушений. В настоящее время З.т. в о. применяется редко из-за отсутствия у залогодержателя возможностей контроля за использованием залогодателем переданных в залог товаров и расходованием полученных от их реализации средств. Более предпочтителен договор залога с условием передачи товаров на хранение товарному складу и оформления складского и залогового свидетельства на такие товары.

*Пугинский Б.И.*

## **Залоговый билет**

**ЗАЛОГОВЫЙ БИЛЕТ** – именной документ, выдаваемый ломбардом гражданину и удостоверяющий факт залога принадлежащего ему движимого имущества в обеспечение возврата краткосрочного кредита, выданного ломбардом данному гражданину (ломбардного кредита). З.б. дает право поименованному в нем гражданину до наступления срока возврата кредита выкупить предмет залога путем погашения кредита и процентов по нему. При неосуществлении гражданином данного права ломбард на основании исполнительной надписи нотариуса может продать предмет залога и из выручки от его реализации погасить обеспеченные требования по ломбардному кредиту. З.б. является легитимационным документом, не предназначенным для обращения, в силу чего он не может быть признан ценной бумагой.

## **Заложников захват**

**ЗАЛОЖНИКОВ ЗАХВАТ** – захват или удержание лица в целях понуждения государства, организации или гражданина совершить какое-либо действие или воздержаться от совершения какого-либо действия как условия освобождения заложника; одно из тяжчайших преступлений, посягающих на общественную безопасность, а также жизнь,

здоровье, личную свободу человека. Заложник – лицо, насильственно захваченное и удерживаемое в обеспечение определенных требований теми, кто заинтересован в его освобождении.

При З.з. требования преступника предъявляются открыто, нередко он стремится привлечь к себе широкое внимание общественности. З.з. при отягчающих обстоятельствах имеет место, когда это деяние совершено группой лиц по предварительному сговору, неоднократно, с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, с применением оружия, в отношении заведомо несовершеннолетнего, в отношении женщины, находящейся в состоянии беременности, в отношении двух или более лиц, из корыстных побуждений или по найму. Особо отягчающим признается З.з., совершенный организованной группой либо повлекший по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия. З.з. характеризуется прямым умыслом и специальной целью, которая заключается в понуждении третьих лиц выполнить требования преступника. Ответственность за З.з. наступает с 14-летнего возраста. В целях поощрения позитивных действий виновных предусмотрена возможность освобождения их от уголовной ответственности в случае, если они добровольно освобождают потерпевшего.

*Орешикина Т.Ю.*

## **Замена наказания**

ЗАМЕНА НАКАЗАНИЯ – институт уголовного права РФ, в соответствии с которым суд, в строго определенных случаях, вправе в процессе исполнения назначенного наказания заменить его более мягким или более строгим видом.

В УК предусмотрены следующие формы З.н.:

- замена штрафа обязательными либо исправительными, работами или арестом;
- обязательных работ ограничением свободы или арестом;
- исправительных работ ограничением свободы, арестом или лишением свободы;
- ограничения свободы лишением свободы;
- смертной казни пожизненным лишением свободы или лишением свободы на определенный срок;
- неотбытой части наказания более мягким видом наказания;
- З.н. в силу акта амнистии;
- З.н. в порядке помилования.

Первые четыре вида З.н. связаны со злостным уклонением осужденного от назначенного ему наказания. В соответствии со ст. 31 и 32 УИК злостно уклоняющимся от уплаты штрафа признается осужденный, не уплативший штраф в течение 30 дней со дня вступления приговора суда в законную силу и скрывающий свои доходы и имущество от принудительного взыскания.

В соответствии со ст. 30 УИК злостно уклоняющимся от отбывания обязательных работ признается осужденный:

- а) более двух раз в течение месяца не вышедший на обязательные работы без уважительных причин;
- б) более двух раз в течение месяца нарушивший трудовую дисциплину;
- в) скрывшийся в целях уклонения от отбывания наказания. При

З.н. время, в течение которого осужденный отбывал обязательные работы, учитывается из расчета день ограничения свободы или ареста за 8 ч обязательных работ (ч. 3 ст. 49 УК).

Злостно уклоняющимся от отбывания исправительных работ признается осужденный, допустивший повторное нарушение порядка и условий отбывания наказания после объявления ему предупреждения в письменной форме за:

- а) непоступление без уважительных причин на работу в течение 15 дней со дня постановки на учет в уголовно-исполнительной инспекции либо уклонение от постановки на учет в органах службы занятости в течение того же срока;

- б) неявку в уголовно-исполнительную инспекцию без уважительных причин;
- в) нарушение установленных УИК и возложенных на него обязанностей и запретов;
- г) прогул или появление на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения.

Помимо этого злостно уклоняющимся от отбывания исправительных работ признается осужденный, скрывшийся с места жительства и местонахождение которого неизвестно (ч. 1 и 3 ст. 46 УИК). В этих случаях суд может заменить неотбытое наказание ограничением свободы, арестом или лишением свободы из расчета день ограничения свободы за день исправительных работ, день ареста за 2 дня исправительных работ или день лишения свободы за 3 дня исправительных работ.

Под злостным уклонением от отбывания ограничения свободы признается самовольное без уважительных причин оставление осужденным территории исправительного центра, невозвращение или несвоевременное возвращение к месту отбывания наказания, а также оставление места работы или места жительства (ч. 3 ст. 58 УИК). При З.н. время отбытия ограничения свободы засчитывается в срок лишения свободы из расчета день за день.

Замена смертной казни на пожизненное лишение свободы может осуществляться в случаях, когда суд сочтет возможным не применять смертную казнь (ч. 1 ст. 57 УК). Помимо этого смертная казнь может быть заменена в порядке помилования пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок 25 лет (ч. 3 ст. 59 УК).

Замена неотбытой части наказания более мягким видом может применяться только к лицам, отбывающим наказание в виде лишения свободы за преступление небольшой или средней тяжести, при условии, если суд, с учетом его поведения, придет к выводу о возможности такой замены. Подобная З.н. допускается после отбытия осужденным не менее  $\frac{1}{3}$  срока назначенного наказания. При этом суд может избрать любой более мягкий вид наказания, указанный в ст. 44 УК, в пределах, установленных для каждого вида наказания, а также полностью или частично освободить осужденного от дополнительного наказания.

Основанием для З.н. или неотбытой части наказания более мягким видом может служить амнистия, объявленная постановлением ГД в соответствии со ст. 103 Конституции РФ. При этом З.н. или неотбытой части наказания может применяться только к осужденному, который подпадает под категорию лиц, указанных в акте амнистии. На основании амнистии З.н. допустима только на тот мягкий вид наказания, который прямо указан в акте амнистии. В тех случаях, когда конкретный вид наказания, подлежащий применению к амнистируемому, не определен, суд может избрать любой более мягкий вид наказания, указанный в ст. 44 УК.

В порядке помилования З.н. возможна только в отношении индивидуально определенного осужденного, объявленного указом Президента РФ. На основании акта помилования наказание или неотбытая часть наказания могут заменяться на любой более мягкий вид из тех, что перечислены в ст. 44 УК.

*Аликперов Х.Д.*

## **Замечание**

**ЗАМЕЧАНИЕ** – предусмотренная ст. 135 КЗоТ мера дисциплинарного воздействия, применяемая компетентным должностным лицом к работнику, совершившему дисциплинарный проступок. Правовое основание объявления работнику З. - совершение им дисциплинарного проступка, т. е. противоправного, виновного неисполнения или ненадлежащего исполнения работником его трудовых обязанностей. Противоправное поведение проявляется в нарушении трудовых обязанностей, возложенных на работника трудовым договором (контрактом), локальными нормативными актами организации (правилами внутреннего распорядка, уставом, должностными инструкциями, положениями, техническими правилами), которые по своей правовой природе не могут противоречить

федеральным и иным законам.

Объявление работнику З. возможно только за виновное поведение (т. е. умышленное либо по неосторожности). Невыполнение лицом своих трудовых обязанностей по причинам, от него не зависящим (в силу недостаточной квалификации, состояния здоровья и т. п.), не является нарушением трудовой дисциплины, так как отсутствует вина. До объявления З. у работника берется письменное объяснение. З. объявляется в приказе (распоряжении) организации, как правило, руководителем предприятия и доводится до сведения работника под расписку. З. не записывается в трудовую книжку, как и любое другое дисциплинарное взыскание.

*Шарьло Н.П.*

## **Занятость**

**ЗАНЯТОСТЬ** – деятельность граждан, связанная с удовлетворением личных и общественных потребностей, не противоречащая действующему законодательству и приносящая, как правило, трудовой доход. Гражданам принадлежит исключительное право распоряжаться своими способностями к производительному, творческому труду. Принуждение к труду в какой-либо форме не допускается, если иное не установлено законом. Незанятость граждан не может служить основанием для привлечения их к административной и иной ответственности.

Вопросы З. населения в РФ и государственная политика в этой сфере регулируются Законом РФ от 19 апреля 1991 г. № 1032-1 "О занятости населения в Российской Федерации" и ст. 40, 402, 403 КЗоТ. Законодательство РФ о З. населения распространяется также на иностранных граждан и лиц без гражданства (проживающих на территории РФ), если иное не предусмотрено ФЗ или международными договорами РФ,

Занятыми считаются граждане:

- а) работающие по трудовому договору (контракту), в том числе выполняющие работу за вознаграждение на условиях полного либо неполного рабочего времени, а также имеющие иную оплачиваемую работу (службу), сезонные, временные работы;
- б) занимающиеся предпринимательской деятельностью;
- в) самостоятельно обеспечивающие себя работой;
- г) занятые в подсобных промыслах и реализующие продукцию по договорам;
- д) выполняющие работы по гражданско-правовым договорам (договорам подряда), а также члены производственных кооперативов (артелей);
- е) избранные, назначенные или утвержденные на оплачиваемую должность;
- ж) проходящие военную службу, а также службу в органах внутренних дел;
- з) проходящие очный курс обучения в общеобразовательных учреждениях, учреждениях начального профессионального, среднего профессионального и высшего профессионального образования и других образовательных учреждениях, включая обучение по направлению федеральной государственной службы З. населения;
- и) временно отсутствующие на рабочем месте в связи с нетрудоспособностью, отпуском, переподготовкой, повышением квалификации, приостановкой производства, вызванной забастовкой или иными причинами (см. *Безработные*).

Государство обеспечивает реализацию З. граждан.

*Шарьло Н.П.*

## **Запрещенные методы ведения войны**

**ЗАПРЕЩЕННЫЕ МЕТОДЫ ВЕДЕНИЯ ВОЙНЫ** – предательское убийство или ранение лиц, принадлежащих войскам неприятеля;

- применение пыток с целью получить сведения о противнике;
- незаконное использование национальных и международных эмблем, сигналов и



флагов;

– убийство парламентаря и сопровождающих его лиц (трубача, горниста, барабанщика);

– вероломства, нападения на санитарные объекты, на лиц, вышедших из строя, сдавшихся в плен, покинувших терпящий бедствие самолет или другой летательный аппарат (кроме десантников);

– геноцид, апартеид, террор в отношении гражданского населения;

– приказ не оставлять никого в живых;

– принуждать военнопленных и других лиц противной стороны служить в вооруженных силах и участвовать в военных действиях против своей страны;

– уничтожать культурные ценности и др.

Установлены в Женевских конвенциях о защите жертв войны 1949 г., Дополнительных протоколах к ним 1977 г. и других документах.

*Панов В.П.*

## **Запрещенные средства войны**

ЗАПРЕЩЕННЫЕ СРЕДСТВА ВОЙНЫ – средства, применение которых недопустимо по международному праву, рассматриваются как военное преступление или преступление против человечности и влекут юридическую ответственность. Статья 35 Дополнительного протокола 11977 г. к Женевским конвенциям о защите жертв войны 1949 г. ограничивает методы и средства ведения войны. Запрещается применять оружие, снаряды, вещества и методы ведения военных действий, способные причинить излишние повреждения или страдания, а также методы и средства, которые имеют своей целью причинить или, как можно ожидать, причинят обширный, долговременный и серьезный ущерб природной среде.

Применение оружия, влекущего излишние страдания (яда и отравленного оружия), было запрещено уже декларациями 1868 и 1899 гг., ст. XXIII IV Гаагской конвенции 1907 г., а применение удушливых, ядовитых или подобных газов и бактериологических средств – Женевским протоколом 1925 г., рядом других международных конвенций. Среди них Конвенция о запрещении разработки, производства и накопления запасов бактериологического (биологического) и токсинного оружия и об их уничтожении (заключена в 1972 г., вступила в силу в 1975 г.). Конвенция запрещает, однако, лишь токсинное оружие бактериологического (биологического) происхождения. В 1978 г. вступила в силу Конвенция о запрещении военного или любого иного враждебного использования средств воздействия на природную среду.

В 1983 г. вступила в силу одобренная специальной конференцией ООН 1981 г. Конвенция о запрещении или ограничении конкретных видов обычного оружия, которые наносят чрезмерные повреждения или имеют неизбирательное действие. К ней приложены Протокол I о необнаруживаемых осколках и Протокол II о запрещении или ограничении применения мин, мин-ловушек и других устройств и Протокол III о запрещении или ограничении применения зажигательного оружия. В 1993 г. принята Конвенция о запрещении разработки, производства, накопления и применения химического оружия и его уничтожении. По-прежнему актуально конвенционное запрещение всех видов ядерного (в том числе нейтронного), радиологического оружия и других новых (еще не созданных) видов и систем оружия массового уничтожения.

*Панов В.П.*

## **Заработная плата**

ЗАРАБОТНАЯ ПЛАТА – оплата, получаемая работником за труд в соответствии с условиями трудового договора. Статья 37 Конституции РФ провозгласила свободу трудовых правоотношений и установила гарантию оплаты труда без какой бы то ни было

дискриминации и не ниже уровня, установленного законом.

Оплата труда работников может осуществляться в различных формах по усмотрению самих предприятий, учреждений, организаций: на основе тарифных ставок, окладов, в процентах от выручки, в долях от прибыли и т. д. (ст. 80, 81 КЗоТ). Оплата труда работников на основе тарифной системы обязательна для предприятий бюджетной сферы.

При всем различии систем оплаты труда две из них являются основными и соответствуют двум способам учета затрат труда: учету проработанного времени (повременная оплата), и учету количества произведенной продукции, операций (сдельная оплата). Они, как правило, сочетаются с премиальной системой.

Помимо МРОТ законодательством установлен ряд гарантий в области З.п.:

а) на тяжелых работах, работах с вредными условиями труда и на работах в местностях с тяжелыми климатическими условиями устанавливается повышенная оплата труда (ст. 82 КЗоТ). Такие виды работ (местности) с конкретными коэффициентами, процентами увеличения размеров оплаты труда устанавливаются специальными актами (по Крайнему Северу, Чеченской Республике, работникам здравоохранения, социальной защиты населения, ветеринарных служб, водолазам и т. д.);

б) при изменении (введении новых) условий оплаты труда администрация обязана предупредить работника не позднее чем за 2 месяца (ст. 85 КЗоТ);

в) при выполнении работ различной квалификации труд рабочих-повременщиков, а также служащих оплачивается по работе более высокой квалификации (ст. 86 КЗоТ);

г) работникам, выполняющим дополнительную работу, не обусловленную трудовым договором, производится доплата за совмещение профессий (должностей) в размере по соглашению сторон (ст. 87 КЗоТ);

д) работа в сверхурочное время оплачивается за первые 2 ч не менее чем в полуторном размере, а за последующие часы – не менее чем в двойном, и компенсация таких работ отгулом не допускается (ст. 88 КЗоТ);

е) работа в праздничный или выходной день оплачивается не менее чем в двойном размере или по желанию работника ему предоставляется другой день отдыха (ст. 64, 89 КЗоТ);

ж) оплата за работу в ночное время (с 10 ч вечера до 6 ч утра – ст. 48 КЗоТ) производится в повышенном размере, не ниже, чем предусмотрено законодательством (ст. 90 КЗоТ);

з) при невыполнении норм выработки, изготовлении продукции, оказавшейся браком, простое, имевших место не по вине работника, оплата производится не ниже Уз тарифной ставки, оклада (ст. 91–94 КЗоТ).

Простой не по вине работника может иметь место:

– когда трудовой коллектив проводит забастовку, а работник, в ней не участвующий, не может выполнять свою работу (в этом случае подлежит применению ст. 94 КЗоТ – ст. 18 ФЗРФ от 23 ноября 1995 г. № 175-ФЗ "О порядке разрешения коллективных трудовых споров");

– в связи с приостановкой работы предприятия по причине тяжелого финансового положения, отсутствия сырья и т. п.

Работодателям разрешено в этом случае предоставлять работникам отпуска без сохранения З.п., но только с их согласия. При отсутствии такового работнику должна быть выплачена З.п. в установленном ст. 94 КЗоТ размере. За время вынужденного отпуска производятся компенсационные выплаты в размере не ниже МРОТ на основании Положения о порядке и условиях предоставления компенсационных выплат работникам, находящимся в отпусках без сохранения З.п. в связи с вынужденным временным прекращением работы организаций, утвержденного приказом Федеральной службы занятости РФ от 6 марта 1995 г. № 44;

и) при переводе на другую постоянную нижеоплачиваемую работу за лицом сохраняется его прежний заработок в течение не менее 2 недель со дня перевода. Если при

перемещении работника его заработок уменьшается по не зависящим от него причинам, производится доплата до прежнего заработка за период не менее 2 месяцев со дня перемещения (ст. 95 КЗоТ). Под перемещением (в отличие от перевода) следует понимать переход на том же предприятии на другое рабочее место, в другое структурное подразделение, поручение работы на другом механизме в пределах специальности, квалификации, должности, обусловленных трудовым договором (ч. 2 ст. 25 КЗоТ);

к) при переводе работника по производственной необходимости на необусловленную трудовым договором работу (что допускается на срок до 1 месяца) оплата его труда производится на уровне не ниже среднего заработка по основной работе (ст. 26 КЗоТ);

л) за работниками – авторами изобретений или рационализаторских предложений, изменяющих технические нормы и расценки, прежние расценки сохраняются на срок не менее 6 месяцев со времени введения новых норм. а за работниками, оказавшими им содействие, – на срок не менее 3 месяцев (ст. 106 КЗоТ);

м) беременным женщинам, в соответствии с медицинским заключением переведенным на более легкую работу (а равно при снижении в этой ситуации норм выработки, обслуживания), сохраняется средний заработок по прежней работе (ст. 164 КЗоТ);

н) беременным женщинам сохраняется средний заработок и при прохождении диспансерного обследования (ст. 170-1 КЗоТ);

о) согласно КЗоТ за работниками сохраняется средняя З.п. по месту работы – в случаях выполнения государственных или общественных обязанностей (ст. 111 содержит их перечень);

– при прохождении обязательного медицинского обследования (ст. 113);

– в случае сдачи крови работниками-донорами (ст. 114);

– при этом З.п. сохраняется на день обследования, день сдачи крови и на следующий день;

– при внедрении изобретателями и рационализаторами своих разработок как на своем, так и на другом предприятии (на все время внедрения, ст. 115);

– на время командировки (ст. 116).

Ст. 96 КЗоТ устанавливает, что З.п. должна выплачиваться не реже, чем каждые полмесяца, а за время отпуска не позднее, чем за день до его начала. Статья 145.1 УК устанавливает уголовную ответственность за невыплату З.п. Конкретные сроки выплаты З.п. должны устанавливаться коллективными договорами, правилами внутреннего трудового распорядка, другими локальными актами. При увольнении работника выплата причитающихся ему сумм должна быть произведена в день увольнения (ст. 98 КЗоТ). В случае смерти работника не полученная им З.п. выдается совместно с ним проживающим членам семьи, а также лицам, находившимся на иждивении умершего. При этом администрация предприятия не должна требовать предъявления свидетельства о праве на наследство.

*Бараташвили В.В.*

## **Зачет**

**ЗАЧЕТ** – один из способов прекращения обязательств, когда два или более обязательства могут быть прекращены полностью или частично путем отказа кредиторов по каждому из прекращаемых обязательств от реализации принадлежащих им субъективных прав требований по этим обязательствам (ст. 410 ГК РФ).

Предметом З. могут быть только требования, вытекающие из обязательств. Нельзя «зачесть», например, права, вытекающие из вещных или исключительных правоотношений. Условия, которым должны соответствовать требования, пригодные для З., определены в ст. 410 и 411 ГК РФ:

а) действительность и бесспорность требований, т. е. на момент заявления о З. требования, предъявляемые к З., должны реально существовать и не должны оспариваться;

б) встречный характер требований, т. е. кредитор по одному требованию должен быть должником по другому, и наоборот;

в) предметная однородность требований, т. е. каждое из зачитываемых требований должно иметь один и тот же предмет;

г) срок реализации встречных требований должен наступить к моменту заявления о З.;

д) требование не должно относиться к категории не допустимых для З. законом (ст. 90, 99, 411 ГК РФ) или договором.

Кроме того, каждое из зачитываемых требований должно иметь одинаковые родовые характеристики: основное требование может зачитываться против основного, дополнительное – против дополнительного; нельзя прекращать основное требование З. субсидиарного и т. п.

Институт З. призван оптимизировать деятельность двух взаимно обязанных лиц. Эта оптимизация выражается в устранении встречных перемещений однородных ценностей, составляющих предметы взаимных обязательств, что уменьшает риск сторон, возникающий при производстве исполнения, а также их расходы, связанные с исполнением. В силу этого для З. достаточно инициативы одной стороны, ибо предполагается, что вторая сторона также руководствуется принципами оптимального ведения хозяйственной и иной своей деятельности. Предположение о допустимости З. может опровергаться в том или ином конкретном случае стороной, получившей заявление о З. Истец в этом случае должен предъявить иск о признании сделки З. недействительной, как не соответствующей требованиям закона. Предметом доказывания такого опровержения будет обоснование хотя бы одного из обстоятельств, делающих требование недопустимым для З.

З. требований может быть осуществлен во всякое время и не зависит от права досрочного исполнения своих обязательств. Для прекращения обязательств З. согласия кредитора не нужно, если иное прямо не обусловлено в договоре. З. требований может производиться даже тогда, когда в отношении исполнения обязательств стороной, получившей заявление о З., объявлен мораторий.

В случае уступки требования должник вправе зачесть против требования нового кредитора свое встречное требование к первоначальному кредитору (ст. 412 ГК РФ). Зачет производится, если требование возникло по основанию, существовавшему к моменту получения должником уведомления об уступке требования и срок требования уже наступил либо этот срок не указан или определен моментом востребования.

**Лит.:**

*Белов В.А.* Прекращение обязательств зачетом встречных требований по вексялям//Законодательство, 1997.№ 1;

*Десятков В.М.* Расчеты посредством зачета взаимных требований по советскому гражданскому праву. Т. 5. М., 1957. С. 82–110.

*Белов В.А.*

## **Защита гражданских прав**

**ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ** – гражданско-правовой институт, регламентирующий способы и средства защиты гражданских прав. К способам З.г.п. действующее законодательство относит:

- признание права;
- восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки;
- признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;
- самозащиту гражданского права;
- присуждение к исполнению обязанности в натуре;
- возмещение убытков;

- взыскание неустойки;
- компенсацию морального вреда;
- прекращение или изменение правоотношения; неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;
- иные способы, предусмотренные законом.

З.г.п. может осуществляться в административном и судебном порядке. Решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд.

*Сальникова Е.В.*

## **Защита дипломатическая**

**ЗАЩИТА ДИПЛОМАТИЧЕСКАЯ** – предоставление государством в основном своим гражданам, находящимся за границей, защиты в случаях ущемления или нарушения (либо попыток ущемления или нарушения) их конституционных или конвенционных (закрепленных международными соглашениями) прав и свобод. В отдельных случаях по специальной договоренности между заинтересованными государствами допускается также З.д. граждан (физических и юридических лиц) третьих государств ("делегированная защита").

З.д. является дискреционной (лат. *discretio* – благоусмотрение, воля победителя) функцией государства: она может быть оказана гражданам по их воле, независимо от наличия просьбы со стороны заинтересованного лица. Однако для приведения в действие механизма оказания З.д. необходимо:

во-первых, поступление достоверной информации компетентному государственному органу (внешнеполитическому ведомству, зарубежному органу внешних сношений и т. д.) о реальных обстоятельствах ущемления (нарушения) прав и свобод конкретного лица, причинах и юридических основаниях соответствующих акций со стороны властей государства его пребывания;

во-вторых, принятие указанным органом решения о производстве адекватных дипломатических шагов и правильный выбор процедурных или иных средств, которые могут быть применены в данном случае, – протест, требования, просьбы и другие формы дипломатического демарша.

Своеобразной формой оказания З.д. является институт экстерриториальности, означающий пользование полным иммунитетом от юрисдикции иностранного государства.

*Волосов М.Е.*

## **Защита судебная**

**ЗАЩИТА СУДЕБНАЯ** – способ обеспечения субъективных прав и свобод, а также совокупность процессуальных действий, направленных на защиту чести и достоинства, жизни и здоровья, личной свободы и имущества граждан и других лиц от противоправных посягательств, на опровержение обвинения или смягчение ответственности обвиняемого (подсудимого). Наряду с З.с. существуют также и другие способы – защита прав в административном порядке, в специальных международных инстанциях, самозащита гражданских прав.

Защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет суд, арбитражный суд или третейский суд. Решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд. Правоотношения с участием граждан рассматриваются в судах общей юрисдикции, а с участием юридических лиц и по хозяйственным вопросам – в арбитражных судах. По соглашению сторон спор может быть передан на рассмотрение третейского суда (см. *Защита гражданских прав* ).

*Додонов В.Н., Сальникова Е.В.*

## Защита чести, достоинства и деловой репутации

ЗАЩИТА ЧЕСТИ, ДОСТОИНСТВА И ДЕЛОВОЙ РЕПУТАЦИИ – способ обеспечения нематериальных благ, заключающийся в опровержении порочащих гражданина (а также юридическое лицо, если речь идет о его деловой репутации) сведений, если только распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности (ст. 152 ГК РФ). Лицо вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию сведений. По требованию заинтересованных лиц допускается защита чести и достоинства гражданина и после его смерти. Если сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию, распространены в СМИ, они должны быть опровергнуты в тех же СМИ. Если указанные сведения содержатся в документе, исходящем от организации, такой документ подлежит замене или отзыву. Порядок опровержения в иных случаях устанавливается судом. Лицо, в отношении которого СМИ опубликованы сведения, ущемляющие его права или охраняемые законом интересы, имеет право на опубликование своего ответа в тех же СМИ.

Если решение суда не выполнено, суд вправе наложить на нарушителя штраф, взыскиваемый в размере и в порядке, предусмотренных процессуальным законодательством, в доход РФ. Уплата штрафа не освобождает нарушителя от обязанности совершить предусмотренное решением суда действие. Лицо, в отношении которого распространены сведения, порочащие его честь, достоинство или деловую репутацию, вправе наряду с опровержением таких сведений требовать возмещения убытков и морального вреда, причиненных их распространением.

## Защитник

ЗАЩИТНИК – лицо, оказывающее подозреваемому, обвиняемому, подсудимому, осужденному или оправданному юридическую помощь в уголовном судопроизводстве. Конституция РФ гарантирует каждому право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, она оказывается бесплатно. Каждый задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката (З.). Лицо, проводящее дознание, следователь, прокурор и суд обязаны обеспечить подозреваемому и обвиняемому возможность защищаться установленными законом средствами и способами, а также обеспечить охрану их личных и имущественных прав (см. *Адвокат, Адвокатура, Адвокатские коллегии* ).

З. допускается к участию в уголовном деле с момента предъявления обвинения, а в случае задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, или применения к нему меры пресечения в виде заключения под стражу – с момента предъявления ему протокола задержания или постановления об избрании этой меры пресечения. По делам, по которым дознание или предварительное следствие не производилось, З. допускается с момента принятия дела судом к своему производству.

В качестве З. допускается:

- адвокат по предъявлении им ордера юридической консультации;
- представитель профессионального союза или другого общественного объединения, являющийся З., по предъявлении им соответствующего протокола, а также документа, удостоверяющего его личность.

По определению суда или постановлению судьи в качестве З. могут быть допущены близкие родственники и законные представители обвиняемого, а также другие лица. Одно и то же лицо не может быть З. двух обвиняемых, если интересы одного из них противоречат интересам другого.

Для участия в деле З. может быть приглашен обвиняемым, его законным представителем, а также другими лицами по поручению или с согласия обвиняемого. По просьбе обвиняемого участие З. обеспечивается следователем и судом. В тех случаях, когда

участие избранного обвиняемым З. невозможно в течение длительного срока, следователь и суд вправе предложить обвиняемому пригласить другого З. или назначить его через коллегия адвокатов. Участие З. в судебном разбирательстве признается обязательным по делам:

- а) в которых участвует государственный или общественный обвинитель;
- б) несовершеннолетних обвиняемых;
- в) немых, глухих, слепых и других лиц, которые в силу своих физических или психических недостатков не могут сами осуществлять свое право на защиту;
- г) лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство;
- д) лиц, обвиняемых в совершении преступлений, за которые в качестве меры наказания может быть назначена смертная казнь;
- е) лиц, между интересами которых имеются противоречия, если хотя бы одно из них имеет З.

Участие З. обязательно также при производстве дознания и предварительного следствия в случаях, когда обвиняемый в силу возраста, состояния здоровья, незнания языка, на котором ведется судопроизводство, не имеет возможности обеспечить свою защиту самостоятельно, а также если лицо обвиняется в совершении преступления, за которое может быть назначена смертная казнь. В этих случаях, если З. не приглашен самим обвиняемым, его законным представителем или другими лицами по его поручению, следователь, прокурор или суд обязаны обеспечить участие З. в деле. Отказ этой категории обвиняемых от З. не обязателен для следователя, прокурора или суда.

С момента допуска к участию в деле. З. вправе:

- а) иметь с подозреваемым и обвиняемым свидания наедине без ограничения их количества и продолжительности;
- б) присутствовать при предъявлении обвинения, участвовать в допросе подозреваемого и обвиняемого, а также в иных следственных действиях, производимых с их участием;
- в) знакомиться с протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения, с протоколами следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого или самого З., с документами, которые предъявлялись либо должны предъявляться подозреваемому или обвиняемому, с материалами, направляемыми в суд в подтверждение законности и обоснованности применения к ним заключения под стражу в качестве меры пресечения и продления срока содержания под стражей, а по окончании дознания или предварительного следствия – со всеми материалами дела, выписывать из дела любые сведения и в любом объеме;
- г) представлять доказательства;
- д) заявлять ходатайства;
- е) участвовать при рассмотрении судьей жалоб по поводу необоснованного ареста и содержания под стражей;
- ж) участвовать в судебном разбирательстве в суде первой инстанции, а также в заседании суда кассационной инстанции;
- з) заявлять отводы;
- и) приносить жалобы на действия и решения лица, производящего дознание, следователя, прокурора и суда;
- к) использовать любые другие средства и способы защиты, не противоречащие закону.

З., участвующий в производстве следственного действия, вправе задавать вопросы допрашиваемым лицам, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе этого следственного действия. Следователь может отвести вопросы З., но обязан занести их в протокол.

Обязанности З.: использовать все указанные в законе средства и способы защиты в целях выявления обстоятельств, оправдывающих обвиняемого либо подозреваемого, смягчающих его ответственность, оказывать иную необходимую ему юридическую помощь. З. не вправе разглашать сведения, сообщенные ему в связи с осуществлением защиты и

оказанием другой юридической помощи.

З. не вправе отказываться от принятой на себя защиты по мотивам, которые могут ухудшить положение подзащитного. Адвокат не может участвовать в деле в качестве З. или представителя потерпевшего, гражданского истца или ответчика, если он ранее оказывал юридическую помощь лицу, интересы которого противоречат интересам обратившегося с просьбой о ведении дела. Нравственный долг З. не позволяет ему занимать в деле позицию, противоречащую интересам подзащитного, и в сложных, конфликтных ситуациях обязывает его согласовывать средства и способы защиты с подзащитным.

З. наделен широкими правами по участию в доказывании, однако если он недостаточно профессионально или недобросовестно выполняет свои обязанности по защите, это не должно ухудшить положение подзащитного, но может быть поставлено в вину З. и повлечь дисциплинарную ответственность, если не совершено деяния, преследуемого в уголовном порядке.

*Бойков А.Д.*

## **Заявление**

**ЗАЯВЛЕНИЕ** – официальное обращение гражданина (нескольких лиц) в государственный орган или орган местного самоуправления, администрацию учреждения, организации или к должностному лицу, не связанное, в отличие от жалобы, с нарушением его прав и законных интересов и не содержащее просьбы устранить такое нарушение, а направленное на реализацию прав и интересов заявителя или на устранение тех или иных недостатков в деятельности предприятий, учреждений, организаций. З. может быть подано в письменной и устной форме. Рассматривается в том же порядке, что и жалоба.

## **Земельная доля**

**ЗЕМЕЛЬНАЯ ДОЛЯ** – земля как имущество особого рода для организации крестьянского (фермерского) хозяйства. Законодательством о земельной и аграрной реформах 1991–1996 гг. установлен механизм выхода из колхоза и совхоза крестьян, пожелавших создать крестьянское (фермерское) хозяйство. Тем самым существенно расширился круг лиц, имеющих право на З.д.: колхозники, служащие совхозов, пенсионеры этих хозяйств, проживающие на их территории, все участники (члены) сельскохозяйственных коммерческих организаций, работники, занятые в социальной сфере села, наследники лица, имеющего право на получение в собственность З.д., но умершего к моменту выдачи свидетельства о праве собственности.

Собственник З.д. вправе:

а) требовать выдела земельного участка в натуре (на местности) для организации крестьянского (фермерского) хозяйства;

б) по своему усмотрению продать, подарить, завещать, сдавать в аренду, произвести обмен своей З.д. на имущественный пай, заложить ее (за исключением доли в участке, который в соответствии с законодательством не подлежит разделу), распорядиться иным образом.

При совершении сделок с земельными участками должны соблюдаться правила, устанавливающие целевое использование земель сельскохозяйственного назначения. Не допускается, в частности, продажа пашни для несельскохозяйственных целей (например, для строительства бензоколонок, торговых комплексов, промышленных предприятий). Изменить целевое назначение сельскохозяйственных земель возможно решением органов государственной власти субъектов РФ. По заявлению гражданина – собственника земельной доли она может быть передана в аренду как сельскохозяйственной коммерческой организации, участником (членом) которой он является, так и иным лицам и организациям. В качестве арендодателя по такому договору могут выступать либо отдельный собственник



З.д., либо группа собственников земельных долей. В последнем случае заключается многосторонний договор аренды З.д.

В обязательном порядке в договоре аренды предусматриваются условия о ее сроке и арендной плате. На практике такие договора заключаются на период не менее 3 лет. К договору аренды прилагается план земельного участка. Договор подписывается сторонами и регистрируется в установленном законом порядке. З.д. и право пользования ею могут быть переданы ее собственниками (по их заявлению) в качестве вклада в уставный капитал сельскохозяйственной коммерческой организации. Такая передача производится либо по договору аренды земельных долей, либо на основе учредительного договора. Оба документа подлежат государственной регистрации. С передачей З.д. в качестве вклада в уставный капитал сельскохозяйственной коммерческой организации ее собственник утрачивает право собственности на З.д. и она переходит в собственность сельскохозяйственной коммерческой организации как юридического лица (с момента государственной регистрации учредительного договора).

Лит.: Право собственности на землю в сельском хозяйстве Российской Федерации. М., 1996.

*Быстров Г.Е.*

## **Земельная реформа**

**ЗЕМЕЛЬНАЯ РЕФОРМА** – система законодательных и организационных мер, направленных на коренное преобразование земельных отношений.

З.р. ставит своими задачами:

а) расширение права местных органов власти при решении вопросов отраслевого и территориального (местного) планирования при определении размещения строительства с учетом интересов социальных и экологических требований региона; привлечение населения, общественности, органов территориального самоуправления к участию в рассмотрении вопросов, связанных с изъятием и предоставлением земельных участков, затрагивающих их интересы;

б) установление более четких критериев для определения ценных, высокоплодородных угодий, с тем чтобы осуществлять выбор оптимальных вариантов изъятия земель для всевозрастающих нужд промышленности и строительства;

в) устранение низких нормативов возмещения убытков и потерь сельскохозяйственного производства в условиях рыночной экономики;

г) усиление юридической ответственности за незаконное использование и порчу земель;

д) повышение эффективности государственного контроля за правильным использованием, и охраной земель.

*Жариков Ю.Г.*

## **Земельное право**

**ЗЕМЕЛЬНОЕ ПРАВО** – отрасль права, регулирующая отношения по использованию и охране земельных ресурсов.

Предмет З.п. – общественные земельные отношения, которые складываются, изменяются под влиянием намерений и волеизъявления людей.

З.п. регулирует отношения по поводу земли, в отношении которой установлен определенный правовой режим, с учетом выполняемых социальных, хозяйственных и иных функций. Земля выступает в качестве ограниченного территориального базиса – как место расположения, размещения людей, жилья, производства, железных и автомобильных дорог, космодромов, аэродромов и иных сооружений. Социальная функция выражается в "том, что земля, равно как и другие природные ресурсы (ее недра, воды, растительный и животный мир), – основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей

территории. Экологическая функция выражается в том, что земля выступает средством жизнеобеспечения различного рода живых организмов, необходимой основой и стимулятором роста растений, представляет собой неотъемлемую часть единой глобальной экологической системы. Земля может выступать самостоятельным объектом права собственности, вещных и иных прав государства, юридических лиц, отдельных граждан. Экономико-производственная функция заключается в использовании ее как ничем не заменимого средства производства в сельском, лесном хозяйстве. Как объект хозяйствования (хозяйственный объект) она участвует не только в чисто земельных отношениях, но и в отношениях, регулируемых лесным, правом, (лесовосстановление, защита и охрана лесов, организация рационального использования земель лесного фонда), гражданским правом (купля-продажа, дарение, мена, залог, наследование, аренда и т. п.), а также трудовым и аграрным правом (организация деятельности сельскохозяйственных предприятий).

Совокупность земельных общественных отношений, выступающих предметом З.п., включает:

а) отношения по поводу собственности, вещных и иных прав граждан и юридических лиц на землю (земельные участки);

б) управленческие отношения, возникающие в сфере осуществления государством и уполномоченными им органами государственного контроля, учета земель и регистрации землепользования, земельного кадастра, землеустройства, земельного мониторинга и т. п.;

в) договорные земельные отношения, возникающие по поводу разнообразных сделок с землей;

г) земельно-процессуальные отношения (земельный процесс);

д) отношения по консервации, деградации земельных территорий (по созданию особо охраняемых территорий, природных комплексов);

е) отношения, возникающие в сфере восстановления и улучшения плодородия почв, охраны земель от ветровой и водной эрозии и т. п.;

ж) охранительные земельные отношения, связанные с применением мер юридической ответственности за земельные правонарушения.

Система З.п. представляет собой внутреннюю структуру построения отрасли, порядок и четкую последовательность расположения ее правовых институтов.

Общая часть З.п. объединяет:

а) общие положения З.п.;

б) право собственности, вещные и иные права на землю;

в) управление земельными ресурсами;

г) право землепользования;

д) земельный процесс;

е) правовая охрана земель;

ж) юридическая ответственность за земельные правонарушения.

В особенной части З.п. устанавливаются правовые режимы:

а) земель сельскохозяйственного назначения, земель населенных пунктов, т. е. расположенных в пределах черты поселений;

б) земель промышленности, транспорта, связи, радиовещания, телевидения, информатики и космического обеспечения, обороны и иного назначения (к ним относятся земли, отведенные в установленном порядке соответствующим предприятиям, учреждениям и организациям для выполнения соответствующих задач);

в) земель природоохранного, природно-заповедного, оздоровительного, рекреационного и историко-культурного назначения (к ним в первую очередь относятся земли особо охраняемых природных территорий);

г) земель лесного фонда, т. е. покрытых лесом (лесной растительностью) и не покрытых ею, но предназначенных для ее восстановления, нужд лесного хозяйства и лесной промышленности;

д) земель водного фонда, т. е. занятых водоемами, ледниками, болотами (за

исключением тундровой и лесотундровой зон), гидротехническими и другими водохозяйственными сооружениями, а также земель, выделенных под полосы отвода (по берегам) водоемов, магистральных межхозяйственных каналов и коллекторов;

е) земель запаса, т. е. не предоставленных в собственность, владение, пользование и аренду.

Для З.п. последних лет характерен метод экологизации, выражающий возрастающее влияние экологии, закрепляющий в земельно-правовых нормах требования по улучшению экологической обстановки, стимулированию природоохранных технологий, экологических принципов и нормативов в использовании земель, защите ее от негативных последствий производственной и иной деятельности. Господствовавший ранее в советском З.п. императивный метод, который четко устанавливал границы возможного и должного поведения субъектов земельных отношений в виде конкретных предписаний, ограничений, запретов, разрешений, в условиях перехода к рыночным отношениям и созданию многоукладной экономики все более уступает место диспозитивному методу регулирования. Последний предполагает возможность выбора собственного усмотрения участников земельных общественных отношений.

Отказ государства от монополии на собственность и вовлечение ее в сферу товарооборота расширил рамки правовых дозволений в современных условиях. Если ранее предприятия, учреждения, организации и граждане имели право получить земельный участок только во владение и пользование (и то с ограниченными правами), то теперь они могут приобрести его на праве собственности и определять его юридическую судьбу – продать, сдать в аренду, подарить, сдать под залог, завещать и т. п. В связи с расширением хозяйственной самостоятельности субъектов земельных отношений наибольшее значение получили методы рекомендаций, акционирования, делегирования (т. е. передачи определенной части правомочий, к примеру по поводу осуществления внутривладельческого самоконтроля, учета земель, самим собственникам земельного участка, арендаторам, а также местным органам самоуправления). В пользу диспозитивного метода свидетельствует не только переход к договорным отношениям по поводу земли как составной части недвижимого имущества, но и новый, более демократичный процессуальный порядок рассмотрения земельных споров. Если в условиях прежнего режима основная масса земельных споров разрешалась административно-командным способом, то в нынешних на его смену приходит судебно-арбитражный порядок рассмотрения земельных споров..

С методом тесно соприкасаются и принципы З.п.:

а) приоритет экологического благополучия граждан при использовании и охране земель;

б) принцип всемерной охраны и рационального использования земель и других природных ресурсов как основы жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории;

в) принцип разнообразия форм собственности и равновеликой защиты всех форм собственности;

г) принцип многообразия субъектов государственного регулирования земельных отношений.

Многие принципы З.п. содержатся в нормах земельного и экологического законодательства:

а) принцип программирования и прогнозирования землепользования и охраны земель;

б) принцип приоритета сельскохозяйственного землепользования;

в) принцип целевого характера землепользования;

г) принцип платности землепользования;

д) принцип государственного контроля за соблюдением земельного законодательства;

е) принцип лицензирования землепользования.

Под источниками З.п. понимается совокупность земельно-правовых актов, содержащих нормы, регулирующие земельные отношения.

*Гусев Р.К.*

## **Земельное правонарушение**

**ЗЕМЕЛЬНОЕ ПРАВОНАРУШЕНИЕ** – виновное противоправное деяние (действие или бездействие), посягающее на установленный земельный строй, порядок управления земельными ресурсами, ту или иную форму собственности, личные, имущественные и другие права граждан, юридических лиц. за которое законодательством предусмотрена юридическая ответственность. Правонарушения могут возникать как из ненадлежащего исполнения договорных обязательств, так и на деликтной (внедоговорной) основе. Общая характеристика юридических признаков состава З.п. включает в себя: объект, объективную сторону, субъект и субъективную сторону.

Объектом З.п. выступают различные группы общественных отношений, которые претерпевают отрицательные последствия в результате противоправного деяния.

Это, к примеру:

– отношения собственности на землю и отношения в сфере защиты вещных и иных прав (установление искусственных препятствий в использовании земли);

– управленческие отношения (нерассмотрение или несвоевременное рассмотрение заявлений о предоставлении земельного участка в пользование или необоснованный отказ в предоставлении земельного участка, неправильное ведение учета или земельного кадастра);

– отношения в сфере установленного порядка землепользования (неиспользование земли, использование земли не по целевому назначению, отход от утвержденного землеустроительного проекта, отказ предоставить сведения об использовании земельного участка);

– отношения в сфере охраны земель (несоблюдение экологических требований, санитарно-гигиенических правил содержания земель, непроведение противоэрозийных мероприятий, мероприятий по восстановлению плодородия почв).

Объективную сторону З.п. составляет противоправное деяние (действие или бездействие), повлекшее за собой причинение вреда, ущемление земельных интересов землепользователя. Субъектом З.п. выступают физические и юридические лица, в том числе иностранные. Субъективная сторона З.п. может выражаться как в форме умысла, так и в форме неосторожности (самонадеянности и небрежности).

*Гусев Р.К.*

## **Земельные отношения**

см. в статье *Земельное право*.

## **Земельный кадастр**

см. *Государственный земельный кадастр*.

## **Земельный правовой режим**

см. в статье *Земельное право*.

## **Земельный рынок**

**ЗЕМЕЛЬНЫЙ РЫНОК** – совокупность сделок, совершаемых с землей как объектом гражданских прав. Гражданам и юридическим лицам – собственникам земельных участков предоставлено право продавать, передавать по наследству, дарить, сдавать в залог, аренду, обменивать, а также передавать земельный участок или его часть в качестве взноса в

уставные фонды (капиталы) АО, товариществ, кооперативов, в том числе с иностранными инвестициями. Совершение сделок регулируется гражданским законодательством, но с учетом земельного, лесного, природоохранительного, иного специального законодательства.

Лит.: Земельно-аграрная реформа в России. Законодательство. М., 1994.

*Жариков Ю.Г.*

## **Земельный фонд**

см. в статье *Земли сельскохозяйственного назначения*.

## **Землепользование**

см. в статье *Земельное право*.

## **Землеустройство**

**ЗЕМЛЕУСТРОЙСТВО** – функция государственного управления земельными ресурсами, реализуемая системой мероприятий, направленных на осуществление земельного законодательства по организации использования и охраны земель, созданию благоприятной экологической среды и улучшению природных ландшафтов.

В содержание З. входят:

а) разработка прогнозов республиканских, региональных программ, схем использования и охраны земельных ресурсов и схем З.;

б) установление на местности границ административно-территориальных образований;

в) составление проектов образований новых и упорядочение существующих землевладений и землепользования с устранением неудобств в расположении земель, отвод земельных участков в натуру, подготовка документов, удостоверяющих право владения и пользования землей;

г) разработка проектов внутрихозяйственного З. и других проектов, связанных с использованием и охраной земель;

д) разработка проектов по рекультивации земель, защите почв от эрозии, солей оползней, подтопления и засоления, по улучшению сельскохозяйственных угодий, освоению новых земель;

е) обоснование размещения и установление границ территорий с особыми природоохранными, рекреационными и заповедными режимами;

ж) установление и изменение городской черты и черты сельских населенных пунктов;

з) проведение топографо-геодезических, картографических, почвенных, агрохимических, геоботанических и других обследовательских и изыскательских работ.

Землеустроительный процесс состоит из подготовительных работ, разработки прогнозов, схем, проектов З., рассмотрения и утверждения проектной документации, перенесения проектов в натуру (на местность), оформления и выдачи землеустроительных материалов и документов, авторского надзора за выполнением проектов З. собственниками земли, землевладельцами, землепользователями, арендаторами. Основная доля мероприятий по З. падает на Госкомзем и его территориальные органы. Они проводят государственную землеустроительную экспертизу программ, схем и проектов части использования земельных ресурсов, разрабатывают предложения по финансированию землеустроительных, проектно-изыскательских работ, мероприятий по охране и рациональному использованию и охране земель, выдают лицензии, связанные с использованием земли.

*Гусев Р.К.*

## **Земли водного фонда**

**ЗЕМЛИ ВОДНОГО ФОНДА** – самостоятельная категория земель, включающая земли, занятые водоемами, ледниками, болотами (за исключением тундровой и лесотундровой зон), гидротехническими и другими водохозяйственными сооружениями, а также земли, выделенные под полосы отвода, по берегам водоемов, магистральных межхозяйственных каналов и коллекторов. Различаются З.в.ф.:

а) покрытые водой (водопокрытые): внутренними материковыми водоемами, озерами, каналами, ледниками, болотами, снежниками (не являются водопокрытыми и, как правило, не относятся к З.в.ф. земли, заливаемые водой на короткое время – в период весеннего половодья или иных сезонных и суточных колебаний речного стока, в периоды морских приливов, а также земли временных оросительных каналов и борозд, площади лиманного орошения – так называемые земледельческие поля орошения);

б) земли, прилегающие к водоемам:

– береговые полосы вдоль внутренних водных путей шириной 20 м от уреза воды или от бровки берега (на крутых склонах);

– полосы отвода судоходных, оросительных, осушительных и других каналов;

– участки, занятые гидротехническими, мелиоративными и другими водохозяйственными сооружениями и устройствами.

З.в.ф. используются для строительства, эксплуатации сооружений, обеспечивающих удовлетворение питьевых и бытовых нужд населения, оздоровительных, рекреационных и других нужд. З.в.ф. составляют 1,1 % от всей территории земельного фонда. Общая площадь земель водного фонда – 19,4 млн. га. Федеральным органом управления З.в.ф. выступает МПР. Территориальные органы управления – бассейновые (территориальные) управления водного хозяйства. Правовой режим использования и охраны З.в.ф. во многом предопределяется правовым режимом водных объектов. Права и обязанности землепользователей З.в.ф., связанные с обеспечением охраны водных объектов, раскрываются, в частности, в Положении о водоохраных зонах водных объектов и их прибрежных защитных полос, утвержденном постановлением Правительства РФ 23 ноября 1996 г. № 1404.

*Жариков Ю.Г.*

## **Земли городов**

**ЗЕМЛИ ГОРОДОВ** – земли, отграниченные от земель иных категорий городской чертой (внешней границей З.г.), устанавливаемой (и изменяемой) лицами, утверждающими генеральные планы, проекты, планировки и застройки городов. З.г. используются в строгом соответствии с их генеральными планами, проектами планирования и застройки.

Общие характерные черты правового режима З.г. следующие:

а) используются главным образом в качестве пространственного (операционного) базиса – места для размещения зданий, сооружений, жилья, объектов транспорта, связи и т. п.;

б) находятся преимущественно в муниципальной и частной собственности;

в) находятся в ведении муниципальных органов.

В состав З.г. входят:

а) земли городской застройки, пользующиеся приоритетом перед другими землями;

б) земли общего пользования, состоящие из земель, используемых в качестве путей сообщения (площади, улицы, переулки, проезды, дороги, набережные), а также для целей удовлетворения культурно-бытовых потребностей населения (парки, лесопарки, скверы, сады, бульвары, водоемы, пляжи);

в) земли сельскохозяйственного использования (пашни, сады, виноградники, огороды, сенокосы, пастбища, питомники, оранжереи и другие угодья – кустарники, торфяники, овраги, карьеры);

г) земли природоохранного, оздоровительного, рекреационного и

историко-культурного назначения – земли, занятые городскими рекреациями (базами отдыха, пансионатами, усадьбами-музеями и т. п.);

д) земли, занятые городскими лесами, служащие охране городских ландшафтов, растительного и животного мира, санитарно-гигиеническим, культурно-эстетическим целям и целям сохранения окружающей природной среды, улучшения микроклимата, организации отдыха населения и защиты территории от ветровой и водной эрозии;

е) земли промышленности, транспорта, связи, радиовещания, телевидения, информатики и космического обеспечения, энергетики, обороны и иного назначения.

Правовой режим З.г. определяется специальными задачами функционирования расположенных на них объектов.

*Гусев Р.К.*

## **Земли городской застройки**

ЗЕМЛИ ГОРОДСКОЙ ЗАСТРОЙКИ – составная часть земель населенных пунктов (земель городов):

а) земли, которые фактически уже застроены жилыми культурно-бытовыми, промышленными, административными, религиозными и иными строениями либо сооружениями, в том числе и инженерной инфраструктурой и иными объектами;

б) земли, предназначенные под застройку по проектам детальной планировки и застройки городов, предоставляемые предприятиям, учреждениям, организациям для строительства и будущей эксплуатации административных, промышленных, производственных, жилых, культурно-бытовых и других строений, а также гражданам для индивидуального жилищного строительства.

Органы, имеющие право на предоставление земель под строительство, – это, как правило, местные органы самоуправления. Второй обязательный участник – органы архитектурно-строительных управлений, служб (управление главного архитектора, служба главного архитектора).

Правовой режим городской застройки регулируется нормами ЗК и Градостроительным кодексом РФ. В соответствии с этими законодательными актами градостроительство осуществляется исходя из экономических, природно-климатических и геологических условий местности. Основные направления градостроительной политики: экологически безопасное развитие городов, обеспечивающих реализацию прав граждан на экологически благоприятную природную среду, планировка, застройка, реконструкция, благоустройство и озеленение городов, развитие санитарно-курортных и других рекреационных территорий.

В основе использования З.г.с. лежат:

– генеральные схемы расселения, схемы расселения, природопользования и территориальной организации регионов;

– генеральные планы территории, подведомственной местным органам самоуправления.

Решающая роль в порядке использования З.г.с. отводится генеральным планам, проектам планировки и застройки города.

*Гусев Р.К.*

## **Земли запаса**

ЗЕМЛИ ЗАПАСА – земли, не предоставленные в собственность, владение, пользование и аренду, а также земли, право собственности, владения и пользования которыми прекращено ввиду их использования не по целевому назначению, неэффективного использования и т. п. З.з. в основном не освоены, т. е. не включены в интенсивную хозяйственную эксплуатацию. Общая доля З.з. в составе земель РФ – 5,5 %, а общая территория – 100,6 млн. га. Целевое предназначение З.з. не определено. Они служат

резервом для расширения, пополнения других категорий земель и удовлетворяют различные нужды сельскохозяйственных предприятий, нередко используются для целей отгонного, пастбищного животноводства. В тех случаях, когда З.з. закрепляются в срочное или постоянное пользование каких-либо предприятий, организаций, они переводятся из З.з. в другие категории. З.з. находятся в ведение местных органов самоуправления. На них проводятся необходимые землеустроительные работы: выявляются новые территории для сельскохозяйственного, лесохозяйственного и иного освоения, отводятся участки в натуре, проводятся топографо-геодезические, почвенные, геоботанические и другие обследования.

Основное место расположения З.з. – территории Сибири, Дальнего Востока, районы Крайнего Севера.

*Гусев Р.К.*

## **Земли лесного фонда**

**ЗЕМЛИ ЛЕСНОГО ФОНДА** – земли, покрытые лесом, а также не покрытые лесом, но предназначенные для нужд лесного хозяйства и лесной промышленности. ЛК в определенной мере идентифицировал понятия "З.л.ф." и "лесной фонд". В нем определено (ст. 7 ЛК), что все леса, за исключением расположенных на землях Минобороны РФ и землях населенных пунктов (поселений), а также З.л.ф., не покрытые лесной растительностью, образуют лесной фонд. Границы лесного фонда устанавливаются путем отграничения З.л.ф. от иных земель. Включение земель в лесной фонд и их изъятие из него осуществляется в порядке, установленном лесным и земельным законодательством. В состав З.л.ф. входят как лесные, так и нелесные земли.

К лесным относятся земли, покрытые лесной растительностью и не покрытые ею, но предназначенные для ее восстановления, – вырубки, гари, погибшие древостой, редины, пустоши, прогалины, площади, занятые питомниками, не сомкнувшимися лесными культурами.

К нелесным относятся земли, предназначенные для нужд лесного хозяйства (земли, занятые просеками, дорогами, сельскохозяйственными угодьями, и другие земли), а также иные земли, расположенные в границах лесного фонда (земли, занятые болотами, каменистыми россыпями, и другие неудобные для использования земли). З.л.ф. занимают почти половину территории РФ (59,0 %). Общая площадь – 838,6 млн. га. Правовой режим З.л.ф. обусловлен правовым режимом расположенных на них лесов. Наиболее строгий режим использования и охраны установлен для лесов первой группы, менее строгий – для лесов третьей группы. Леса и З.л.ф. находятся в ведении органов управления лесным хозяйством. Федеральный орган лесного хозяйства – Рослесхоз, осуществляющий свою деятельность на основе положения, утвержденного постановлением Правительства РФ 25 декабря 1992 г.

*Гусев Р.К.*

## **Земли несельскохозяйственного специального назначения**

**ЗЕМЛИ НЕСЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННОГО СПЕЦИАЛЬНОГО НАЗНАЧЕНИЯ** – земли промышленности, транспорта, связи, радиовещания, телевидения, информатики и космического обеспечения, обороны и иного назначения, предоставленные соответствующими государственными органами исполнительной власти в пользование или аренду предприятиям, учреждениям, организациям для осуществления возложенных на них специальных задач. Образуют самостоятельную категорию земель в составе земельного фонда. Субъектами права пользования ими выступают предприятия, учреждения, организации горнодобывающей и перерабатывающей промышленности, железнодорожного, автомобильного транспорта, энергетики, связи, радиовещания, информатики и космического обеспечения, обороны, закрытые административно-территориальные образования.



Правовой режим использования и охраны З.н.с.н. характеризуется общими чертами (однородными признаками), как-то:

а) предоставленные для специальных целей, они используются в качестве пространственного (операционного) базиса – места для размещения промышленных предприятий, объектов железнодорожного, автомобильного, трубопроводного транспорта;

б) преимущественно относятся к объектам государственной (причем чаще федеральной) собственности;

в) повышенная экологическая опасность для населения и природной среды, создаваемая функционированием и эксплуатацией размещаемых на этих землях экологически опасных объектов предопределяет необходимость создания вокруг объектов промышленности, транспорта, энергетики, обороны специальных охранно-защитных зон, запретных зон;

г) порядок создания таких зон и охранный режим устанавливаются (с учетом потенциальной опасности) специальным законодательством (например, ФЗ РФ от 25 августа 1995 г. № 153-ФЗ "О федеральном железнодорожном транспорте", а также Закон РФ от 14 июня 1992 г. № 3297-1 "О закрытом административно-территориальном образовании");

д) управление З.н.с.н. осуществляют в первую очередь ведомственно-отраслевые органы, МЧС, Минобороны, ФПС;

е) эти земли ввиду специальных далеко не однородных целей и задач их использования не образуют единого земельного массива по сравнению с землями сельскохозяйственного назначения, землями населенных пунктов. Они предоставляются в пользование очередями.

*Гусев Р.К.*

## **Земли особо охраняемых зон**

**ЗЕМЛИ ОСОБО ОХРАНЯЕМЫХ ТЕРРИТОРИЙ** – земельные участки, имеющие особое природоохранное, научное, историко-культурное, эстетическое, рекреационное, оздоровительное и иное ценное значение, изъятые постановлениями федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов РФ или решениями органов местного самоуправления полностью или частично из хозяйственного использования и гражданского оборота (для них установлен особый правовой режим).

К З.о.о.т. относятся земельные участки:

а) природно-заповедного фонда;

б) природоохранного назначения;

в) оздоровительного назначения;

г) рекреационного назначения;

д) историко-культурного назначения;

е) особо ценные.

Порядок отнесения, использования и охраны З.о.о.т. федерального значения устанавливается Правительством РФ по согласованию с органами государственной власти субъектов РФ на основании ФЗ. Порядок отнесения, использования и охраны З.о.о.т. регионального и местного значения устанавливается органами государственной власти субъектов РФ и органами местного самоуправления на основании ФЗ, законов субъектов РФ и нормативных правовых актов органов местного самоуправления. Субъекты РФ и муниципальные образования могут устанавливать иные категории особо охраняемых территорий (парки, зеленые зоны, природные ландшафты, заповедники и др.).

В состав земель природно-заповедного фонда включаются участки с природными комплексами и объектами, имеющими особое экологическое, научное, эстетическое, культурное и рекреационное значение. К ним относятся земли государственных природных заповедников, в том числе биосферных, государственных природных заказников, памятников природы, национальных парков, дендрологических парков, природных парков, ботанических садов.

На этих землях запрещается деятельность, не связанная с сохранением и изучением природных комплексов и объектов и не предусмотренная ФЗ и законами субъектов РФ. На других землях этого фонда допускается ограниченная хозяйственная и рекреационная деятельность в соответствии с установленным для них особым правовым режимом. Изъятие земель природно-заповедного фонда для нужд, противоречащих их целевому назначению, не допускается. Территории государственных природных заказников, памятников природы, а также часть территорий природных парков, национальных парков могут включаться в земли иных категорий.

Для обеспечения режима функционирования государственных природных заповедников и других объектов могут устанавливаться охранные зоны с запрещением в пределах этих зон деятельности, отрицательно влияющей на природные комплексы особо охраняемых природных территорий. Границы охранных зон должны быть обозначены специальными информационными знаками. Земельные участки в пределах охранных зон у собственников, владельцев, пользователей и арендаторов не изымаются, но последние обязаны использовать их с соблюдением особого правового режима.

В местах проживания и хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов в случаях, предусмотренных ФЗ об их правовом статусе, могут образовываться территории традиционного природопользования. Порядок природопользования на указанных территориях устанавливается ФЗ, границы этих территорий определяются Правительством РФ.

К землям природоохранного назначения относятся участки:

- а) водоохранных зон рек и водоемов;
- б) запретных и нерестоохранных полос;
- в) лесов, выполняющих защитные функции;
- г) противоэрозионных, пастбищезащитных и полезащитных лесонасаждений;
- д) иные земельные участки, выполняющие природоохранные функции.

На этих землях по согласованию со специально уполномоченными государственными органами по охране окружающей среды допускается ограниченная хозяйственная деятельность при соблюдении установленного режима их охраны. Предприятия, учреждения и организации, в интересах которых выделяются земельные участки с особыми условиями использования, обязаны обозначить их границы специальными информационными знаками.

К землям оздоровительного назначения относятся земли лечебно-оздоровительных местностей и курортов, обладающие природными лечебными ресурсами (месторождениями минеральных вод, лечебных грязей, рапой лиманов и озер), благоприятным климатом и иными природными факторами и условиями, которые используются или могут использоваться для профилактики и лечения заболеваний. Для защиты этих земель устанавливаются округа санитарной (горно-санитарной) охраны. Земельные участки в пределах санитарных зон у собственников, владельцев, пользователей и арендаторов не изымаются, кроме случаев, если установленным санитарным режимом предусматривается полное исключение земель из хозяйственного оборота (первая зона санитарной (горно-санитарной) охраны лечебно-оздоровительных местностей и курортов).

К землям рекреационного назначения относятся земли, предназначенные и используемые для организации отдыха, туризма, физкультурно-оздоровительной и спортивной деятельности населения. В их состав входят земельные участки, занятые территориями домов отдыха, пансионатов, кемпингов, объектов физической культуры и спорта, туристических баз, яхт-клубов, стационарных и палаточных туристско-оздоровительных лагерей, домов рыболова и охотника, детских туристических станций, туристских парков, лесопарков, учебно-туристических троп, маркированных трасс, детских и спортивных лагерей, других аналогичных объектов. Земельные участки, по которым проходят учебно-туристические тропы и маркированные трассы, выделяются по согласованию с собственниками, владельцами, пользователями, арендаторами земельных участков как сервитут. К землям рекреационного назначения относятся также земли

пригородных зеленых зон. На землях рекреационного назначения запрещается деятельность, препятствующая использованию их по целевому назначению.

К землям историко-культурного назначения относятся участки:

- а) памятников истории и культуры, в том числе археологических объектов и структур;
- б) организаций хранения памятников истории и культуры (музеев-усадеб, музеев-заповедников и других музеев);
- в) исторических промыслов, производств и ремесел;
- г) исторических поселений;
- д) военных и гражданских захоронений.

Вокруг них также устанавливаются зоны охраны. Земельные участки организаций хранения памятников истории и культуры, исторических поселений, промыслов, производств и ремесел могут располагаться на землях нескольких категорий. Земельные участки памятников истории и культуры в случаях, предусмотренных законодательством, могут совмещаться с землями иного целевого назначения. Изъятие земель историко-культурного назначения и деятельность, противоречащая их основному целевому назначению, не допускаются. Земельные участки в границах этих земель не изымаются, за исключением случаев, установленных законодательством. На отдельных землях историко-культурного назначения, в том числе землях историко-культурных объектов, подлежащих исследованию и консервации, может быть запрещена любая хозяйственная деятельность, за исключением деятельности, направленной на развитие и обслуживание объектов зоны охраны.

К особо ценным землям относятся участки, в границах которых имеются природные и историко-культурные объекты, представляющие особую научную, историко-культурную ценность (типичные или редкие ландшафты, культурные ландшафты, сообщества растительных и животных организмов, редкие геологические образования, виды растений и животных, стационарные опытные участки научно-исследовательских учреждений). На собственников, владельцев, пользователей и арендаторов таких земельных участков возлагаются обязанности по их сохранению. Сведения об особо ценных землях должны указываться в земельно-кадастровой, землеустроительной, лесоустроительной и градостроительной документации, правоустанавливающих документах владельцев земли.

*Лит.:* Земля и право: Пособие для российских землевладельцев. М., 1997.

*Жариков Ю.Г.*

## **Земли сельскохозяйственного назначения**

**ЗЕМЛИ СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННОГО НАЗНАЧЕНИЯ** – земли, предоставленные для нужд сельского хозяйства, другие земли, предназначенные для этих целей в соответствии с территориальным планированием использования земель. В составе З.с. н, выделяются сельскохозяйственные угодья и земли, занятые лесополосами, внутрихозяйственными дорогами, коммуникациями, лесами, болотами, замкнутыми водоемами, зданиями, строениями и сооружениями, необходимыми для функционирования сельского хозяйства. К сельхозугодьям относятся также пашни, сенокосы, пастбища, залежи, земли, занятые многолетними насаждениями (садами, виноградниками и др.).

Сельхозугодья подлежат особой охране. Перевод этих земель в категории земель для несельскохозяйственных нужд допускается в исключительных случаях в порядке, установленном законом. Порядок использования земель внутри соответствующей категории определяется собственником, пользователем, владельцем, арендатором земельных участков в соответствии с природно-сельскохозяйственным районированием земель, зонированием земель, территориальным планированием использования земель и землеустроительной документацией.

В целях перераспределения земель для сельскохозяйственного производства, создания и расширения крестьянских (фермерских) хозяйств, личных подсобных хозяйств, ведения

садоводства, животноводства, огородничества, сенокосения. выпаса скота создается государственный фонд перераспределения земель (земельный фонд).

Он формируется за счет земельных участков, поступающих в этот фонд в случаях добровольного отказа от них, принудительного изъятия, реквизиции и конфискации, а также ликвидации сельскохозяйственных организаций, крестьянских (фермерских) хозяйств, личных подсобных и других хозяйств без правопреемника. Порядок формирования и использования указанного фонда регулируется ФЗ, законами и иными актами субъектов РФ.

Для расселения граждан РФ, вынужденных переселенцев из государств – участников СНГ, формируется целевой земельный фонд за счет государственного фонда перераспределения земель (земельного фонда), земель запаса, передачи земель, находящихся в государственной и муниципальной собственности, а также посредством приобретения или изъятия земельных участков у граждан и юридических лиц в установленном порядке. Из этого фонда указанным гражданам предоставляются участки для жилищного строительства, создания личных подсобных хозяйств, крестьянских (фермерских) хозяйств, сельскохозяйственных организаций.

З.с.н. предоставляются:

а) хозяйственным товариществам и обществам, производственным и потребительским кооперативам, в том числе колхозам, казачьим обществам, другим организациям и общинам для сельскохозяйственного производства;

б) государственным и муниципальным унитарным сельскохозяйственным предприятиям, опытно-производственным, учебным, учебно-опытным и учебно-производственным хозяйствам, научно-исследовательским учреждениям, учреждениям высшего, среднего и начального профессионального образования сельскохозяйственного профиля и общеобразовательным учреждениям для сельскохозяйственного производства, научно-исследовательских и учебных целей;

в) государственным и муниципальным предприятиям, религиозным организациям для ведения сельского хозяйства;

г) гражданам для ведения крестьянского (фермерского) хозяйства, личного подсобного хозяйства, дачного хозяйства, садоводства, животноводства, огородничества, сенокосения и выпаса скота.

Лит.: Земля и право: Пособие для российских землевладельцев. М., 1997.

*Жариков Ю.Г.*

## **Земство**

ЗЕМСТВО – в дореволюционной России система местного всеобщего самоуправления, введенная в ходе Земской реформы 1864 г. по "Положению о губернских и уездных земских учреждениях". К 1916 г. земские учреждения действовали в 43 из 94 губерний и областей. В основу выборов положен принцип имущественного ценза и куриальной системы. З. строились на принципах самоуправления (избрание руководителей органов, формирование структуры управления, определение основных направлений деятельности, подбор и обучение специалистов и др.) и самофинансирования. По Положению 1864 г. круг деятельности З. был ограничен вопросами местного хозяйства; они получили право вводить специальные налоги для покрытия расходов, которые делились на «необязательные» и «обязательные» (дорожная, квартирная, подводная повинности, содержание гражданского управления, тюрем, мировых судов). Основная часть денежных поступлений шла от сборов с недвижимости (земель, лесов, доходных домов, фабрик, заводов и др.). Постановления З., заключение займов, проекты смет, избрание на должность рассматривались и утверждались Министерством внутренних дел или губернатором. З. ликвидированы в декабре 1917 г. – июне 1918 г. решениями местных органов советской власти.

## **Злоупотребление должностными полномочиями**

**ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЕ ДОЛЖНОСТНЫМИ ПОЛНОМОЧИЯМИ** – использование должностным лицом своих служебных полномочий вопреки интересам службы, из корыстной или иной личной заинтересованности, которое повлекло существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства. УК относит З.д.п. к преступлениям против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления (ст. 285 УК). В соответствии с примечанием к ст. 285 УК должностными лицами признаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распределительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ. Под государственными понимаются должности, установленные Конституцией РФ, а также конституциями или уставами субъектов РФ для непосредственного исполнения полномочий государственных органов (ст. 10 и 11 Конституции РФ, ФЗ РФ от 31 июля 1995 г. № 119-ФЗ "Об основах государственной службы Российской Федерации").

З.д.п. могут быть признаны лишь такие действия должностного лица, которые вытекали из его служебных полномочий и связаны с осуществлением прав и обязанностей, которыми это лицо наделено в силу занимаемой должности. Обязательный элемент объективной стороны данного преступления – вредные последствия в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства. С субъективной стороны З.д.п. характеризуется умыслом, который может быть как прямым, так и косвенным. Для субъективной стороны данного преступления мотив (корыстная или иная личная заинтересованность) является обязательным признаком.

Наказание за З.д.п. зависит от занимаемой виновным должности и наступивших вредных последствий. Так, за З.д.п., повлекшее тяжкие последствия, установлено лишение свободы на срок до 10 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет (ст. 285 УК).

*Аликперов Х.Д.*

## **Злоупотребление полномочиями**

**ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЕ ПОЛНОМОЧИЯМИ** – экономическое преступление, предусмотренное ст. 201 УК; направлено против интересов службы в коммерческой или иной организации, состоит в использовании лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, своих полномочий вопреки законным интересам этой организации и в целях извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц либо причинения вреда другим лицам, если это деяние нанесло существенный вред правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства. Если указанное деяние причинило вред интересам исключительно коммерческой организации, не являющейся государственным или муниципальным предприятием, уголовное преследование осуществляется по заявлению этой организации или с ее согласия. Во всех остальных случаях уголовное преследование осуществляется на общих основаниях.

## **Знак обслуживания**

**ЗНАК ОБСЛУЖИВАНИЯ** – обозначение, способное отличать услуги одних

юридических или физических лиц от однородных услуг других. Правовая охрана товарного знака в РФ предоставляется на основании его государственной регистрации в порядке, установленном Законом РФ от 23 сентября 1992 г. № 3520-1 "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров", или в силу международных договоров РФ. К правовой охране З.о. применяются те же правила, что и в отношении товарных знаков.

### **Золотая акция**

**ЗОЛОТАЯ АКЦИЯ** – особая разновидность акций, предоставляющая ее владельцу, государству особые права с целью сохранения государственного контроля за приватизируемым предприятием. З.а. сыграла немаловажную роль в процессе приватизации государственных предприятий в европейских странах (например, Франция, Великобритания). Правительство РФ, органы государственной власти субъектов РФ, органы местного самоуправления при преобразовании государственных и муниципальных унитарных предприятий в ОАО либо принятии решений о продаже находящихся в государственной или муниципальной собственности акций могут использовать специальное право на участие в управлении указанными ОАО путем выпуска З.а. Приняв решение об использовании З.а., перечисленные структуры назначают соответственно представителей РФ, субъектов РФ, муниципальных образований в совет директоров (наблюдательный совет) и ревизионную комиссию ОАО. Последнее обязано уведомлять представителей о сроках проведения общего собрания акционеров и предлагаемой повестке дня.

Указанные представители помимо обычных прав акционеров имеют право вето при принятии общим собранием акционеров решения:

- а) о внесении изменений и дополнений в устав ОАО или об утверждении устава ОАО в новой редакции;
- б) о реорганизации ОАО;
- в) о ликвидации-ОАО, назначении ликвидационной комиссии и об утверждении промежуточного и окончательного ликвидационных балансов;
- г) об изменении уставного капитала ОАО;
- д) о заключении указанных в ФЗ РФ от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ "Об акционерных обществах" крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность.

З.а. выполняет свои функции до принятия решения (теми же органами, которые ее выпустили) о прекращении ее действия.

З.а. не подлежит обращению на рынке ценных бумаг.

*Додонов В.Н.*

### **Золотой сертификат**

**ЗОЛОТОЙ СЕРТИФИКАТ** – именная государственная ценная бумага, выпускавшаяся РФ в 1993 г. и предоставлявшая ее держателю право по наступлении определенного в ней срока получить либо рыночную стоимость З.с., рассчитанную как средняя цена 10 кг золота пробы 0,9999 на Лондонском рынке в августе-сентябре 1994 г. в рублях РФ, либо сами 10 кг золота, либо иные государственные ценные бумаги Правительства РФ. Выпуск и обращение З.с. регламентировались Основными условиями продажи золота путем выпуска Министерством финансов РФ золотых сертификатов 1993 г. (утверждены постановлением Совета Министров РФ от 25 сентября 1993 г. № 980).

### **Зона деятельности таможи**

**ЗОНА ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ТАМОЖНИ** – территория, в пределах которой конкретной таможене поручено в полном объеме выполнять таможенное оформление, производящееся в

специально определенных для этого местах в регионе деятельности таможенного органа, в котором находится отправитель и получатель товаров либо их структурное подразделение. Границы осуществления деятельности таможни определяются ГТК. Они могут совпадать, а могут и не совпадать с административно-территориальными границами. Таможни подчиняются Региональному таможенному управлению, в зоне деятельности которого они территориально расположены. или непосредственно ГТК. Территория РФ поделена на таможенные регионы, в границах которых действуют соответствующие региональные таможенные управления.

*Диканова Т.А.*

### **Зона, свободная от таможенного контроля**

**ЗОНА, СВОБОДНАЯ ОТ ТАМОЖЕННОГО КОНТРОЛЯ** – часть территории государства, на которой любые материальные ценности, являющиеся предметом внешнеторговых сделок, не подлежат таможенному контролю и не облагаются импортными пошлинами и сборами. За импортно-экспортными товарами в свободной зоне осуществляется лишь таможенный надзор. Для ввоза товара в свободную зону не требуется таможенная декларация. Коммерческая свободная зона создается в целях поощрения внешнеторговой деятельности в условиях значительных национальных различий в системах таможенных процедур, предусматривающих сбор налогов и пошлин. В такой зоне создаются условия лишь для сохранения потребительских свойств импортно-экспортных товаров. Товары могут подвергаться обработке; на их основе могут изготавливаться новые изделия и продукты.

### **Зона свободной торговли**

*см. Свободная экономическая зона.*

### **Зонирование земель**

**ЗОНИРОВАНИЕ ЗЕМЕЛЬ** – разделение земель на участки с различными целевым назначением и правовым режимом использования. З.з. осуществляется в соответствии с планами развития территорий. Основные положения и принципы З.з. определяются Правительством РФ. Планы утверждаются постановлениями соответствующих органов государственной власти или решениями органов местного самоуправления.

Эти акты устанавливают правила в отношении:

- а) плотности застройки;
- б) основных параметров инженерно-транспортных коммуникаций, зеленых насаждений, пешеходных путей, санитарно-защитных разрывов и иных структурных элементов недвижимости в градостроительстве;
- в) расположения социально-бытовых и культурных объектов для обслуживания населения;
- г) иного использования земель в поселениях.

Решения о З.з. обязательны для исполнения независимо от форм собственности и иных прав на земельные участки.

*Лит.: Земельное право: Учебник для юрид. вузов/Под ред. проф. В.В. Петрова . М.,1995.  
Жариков Ю.Г.*

### **Зоны таможенного контроля**

**ЗОНЫ ТАМОЖЕННОГО КОНТРОЛЯ** – специальные зоны, создаваемые вдоль таможенной границы РФ (в аэропортах, на таможенных складах, складах в ременного

хранения, магазинах беспошлинной торговли, грузовых терминалах, вокзалах и т. д.), в местах таможенного оформления, нахождения таможенных органов РФ и иных местах, определяемых ГТК в целях осуществления таможенного контроля. В пределах З.т.к. могут устанавливаться таможенные маршруты перемещения товаров и транспортных средств, согласовываемые с ФПС и МВД. Лица, перемещающие товары и транспортные средства, обязаны соблюдать в З.т.к. специальные правила, устанавливаемые законодательством РФ; останавливаться в определенных местах, предъявлять документы, необходимые для таможенных целей, и т. д. Осуществление коммерческой деятельности, перемещение товаров, транспортных средств, лиц через границы З.т.к. и в их пределах допускается только с разрешения таможенных органов РФ и под их контролем. Для доступа в З.т.к. требуется предварительное уведомление таможенных органов РФ. В З.т.к. исключается любая возможность изъятия товаров, минуя таможенный контроль. Ведется визуальное наблюдение за оперативной обстановкой.

Разновидность З.т.к. – внутренние таможенные зоны, к которым относятся пассажирские залы прилета и отлета международных аэропортов или секторов, залы морских и речных вокзалов, автостанций и железнодорожных вокзалов, помещения комплектовок, некоторые грузовые помещения. В З.т.к., организованных в пунктах международных пассажирских перевозок, может применяться двухканальный таможенный контроль (система зеленого и красного коридоров) в целях упрощения таможенного контроля пассажиров, развития туризма. Зеленый коридор – для тех, кто имеет при себе товары, которые могут быть оформлены беспошлинно. Все остальные должны выбрать красный коридор.

*Диканова Т.А.*

## **Зоны чрезвычайной экологической ситуации**

**ЗОНЫ ЧРЕЗВЫЧАЙНОЙ ЭКОЛОГИЧЕСКОЙ СИТУАЦИИ** – признанные в установленном законом порядке участки территории РФ, на которых в результате хозяйственной и иной деятельности происходят устойчивые изменения природной среды, угрожающие здоровью населения, состоянию естественных экологических систем, генетическим фондам растений и животных. В соответствии с Законом РСФСР от 19 декабря 1991 г. № 2060-1 "Об охране окружающей природной среды" З.ч.э.с. объявляются органами законодательной государственной власти либо указом Президента РФ по представлению специально уполномоченных органов на основании заключения государственной экологической экспертизы.

В З.ч.э.с.:

– прекращается деятельность предприятий, учреждений, организаций, цехов, агрегатов, оборудования, отрицательно влияющих на охрану природной среды, либо приостанавливается их работа в случае неблагоприятного влияния на здоровье человека, его генетический фонд и окружающую природную среду;

– ограничиваются отдельные виды природопользования;

– проводятся оперативные мероприятия по восстановлению и воспроизводству природных ресурсов.

Финансирование мероприятий по оздоровлению природной среды производится в первую очередь за счет министерств, ведомств, учреждений, организаций, виновных в наступившей деградации, либо за счет средств федерального бюджета и бюджета субъекта РФ. Меры по обеспечению экологической безопасности населения в пределах З.ч.э.с. предусмотрены ФЗ РФ от 21 декабря 1994 г. № 68-ФЗ "О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера". З.ч.э.с. подразделяются на: локальные, местные, территориальные, региональные, федеральные и трансграничные.

*Гусев Р.К.*

## **Зоны экологического бедствия**



**ЗОНЫ ЭКОЛОГИЧЕСКОГО БЕДСТВИЯ** – участки территории РФ, на которых в результате хозяйственной либо иной деятельности произошли глубокие необратимые изменения природной среды, повлекшие существенное ухудшение здоровья населения, нарушение природного равновесия, разрушение естественных экологических систем, деградацию флоры и фауны. З.э.б. объявляются в том же порядке, что и зоны чрезвычайной экологической ситуации. В З.э.б. прекращается деятельность хозяйственных объектов, кроме связанных с обслуживанием проживающего на территории зоны населения, запрещаются строительство, реконструкция новых хозяйственных объектов, существенно ограничиваются все виды природопользования, принимаются оперативные меры по восстановлению и воспроизводству природных ресурсов и оздоровлению окружающей среды.

*Гусев Р.К.*

## **"И"**

### **Игры**

*см. Азартные игры.*

### **Идентификация товаров и транспортных средств, помещений и других мест**

**ИДЕНТИФИКАЦИЯ ТОВАРОВ И ТРАНСПОРТНЫХ СРЕДСТВ, ПОМЕЩЕНИЙ И ДРУГИХ МЕСТ** – форма таможенного контроля, производимого таможенными органами РФ путем наложения пломб, печатей, нанесения цифровой, буквенной и иной маркировки, идентификационных знаков, проставления штампов, взятия проб и образцов, описания товаров и транспортных средств, составления и изготовления чертежей, изготовления масштабных изображений, фотографий, иллюстраций, использования товаросопроводительной и иной документации (ст.185 ТК).

Идентифицируются подлежащие таможенному контролю товары, транспортные средства, места, где они находятся или могут находиться, а также где осуществляется деятельность, подконтрольная таможенным органам. В ТК пломбы, печати и т. д. называются "средствами идентификации", в международной таможенной практике – "атрибутами таможенного обеспечения". Подписи, штампы, печати, разрешающие дальнейшее следование через таможенную границу, проставляются (после завершения таможенного контроля) на таможенные, транспортные и товаросопроводительные документы; на транспортные средства, контейнеры, грузовые упаковки накладываются пломбы и другие средства идентификации.

Таможенные органы РФ вправе брать пробы и образцы товаров и проводить их исследование, экспертизу. О взятии проб и образцов составляется акт установленной формы. При этом могут присутствовать заинтересованные в результатах исследования лица, обладающие полномочиями в отношении товаров, их представители. Особое значение имеет идентификация сырьевых товаров в продуктах переработки. Таможенные органы, производящие таможенное оформление (лицензирование) вывозимых российских товаров и ввозимых продуктов переработки, обязаны применять все установленные в лицензии на переработку способы идентификации в целях обеспечения полноты налогообложения.

При выдаче лицензии на переработку вне таможенной территории определяется конкретный способ идентификации российских товаров в продуктах переработки. Этот способ должен быть достаточным для того, чтобы у таможенного органа не возникло сомнений, что продукты переработки изготовлены из вывезенных российских товаров. При определении способа идентификации могут быть учтены заключения независимых

экспертных учреждений, таможенных лабораторий. Проведение идентификации без участия должностных лиц таможенных органов не допускается. Выдача лицензии без идентификации возможна только в случаях, когда идентификации не требуется (технологический процесс переработки, относимый к непрерывным циклам производства; переработка необработанных, непромышленных алмазов 0,3 карата и менее), или по решению руководства ГТК.

*Диканова Т.А.*

## **Иеринг Рудольф (1818–1892)**

ИЕРИНГ (Ihering) Рудольф (1818–1892) – один из самых выдающихся германских юристов, романист-историк, цивилист и философ права. Являлся основателем реалистической школы права. Творчество И. явилось переломным моментом в развитии западного правоведения, оно знаменовало переход от чисто юридического воззрения на общество к социологическому изучению права.

Суть учения И. изложена в его главном неоконченном труде "Цель в праве" (1872) и в популярной брошюре "Борьба за право". По мнению И., право – это не механизм (продукт случая, общественного договора) и не организм (саморазвивающийся продукт начал, заложенных в человеке в готовом виде), а общественная функция (продукт цели, служащий общественным интересам). Ни юридические, ни нравственные понятия отнюдь не заложены, хотя бы в зачаточном виде, в душе индивида и отнюдь не имеют самостоятельной, независимой от общества природы. Вне понятия общественного интереса нет права и нравственности, "общественно-полезное и нравственное – одно и то же". Общественные интересы, находящиеся под защитой принуждения, исходящего от государства, и есть право. Последнее определяется то как "система обеспеченных принуждением общественных целей", то как "обеспечение жизненных условий общества в форме принуждения"; много позже к защищенному интересу прибавился новый признак – наличие возможности у субъекта интереса самому защищать его судебным иском ("Дух римского права"). Субъект так понимаемого права – все общество, интересы целого. Вследствие этого личная автономия игнорируется, частные интересы принимаются в расчет лишь постольку, поскольку они соответствуют социальным целям. Оставаясь юристом, И. не решался довести эту мысль до конца, ограничив лишь права собственника и установив "общественный характер всех частных прав". Но продолженная и развитая, эта мысль означает, что ради общественной цели все может стать со временем предметом государственного принуждения. "Лицо, общество, государство – такова историческая лестница человеческих целей., Государство поглощает в себе все общественные цели, и если правильно заключение от прошедшего к будущему, то в конце концов оно воспримет в себя все человечество".

Другим важным аспектом теории И. являлось полное отрицание возможности мирного, эволюционного развития права (на чем настаивали последователи исторической школы права). И. считал, что всякое право в ми-ре может быть добыто только борьбой и реализуется через постоянную борьбу. Подчеркивание силовых моментов нередко принимало у И. агрессивно-апологетический характер. Делая право производным только от власти, силы, принуждения, И. скептически относился к идее правового государства, считая его совершенно нежизнеспособным. Соответственно, И. не проводил особого теоретического различия между правом и законом. Будучи суммой интересов по содержанию, по форме, право, согласно И., является суммой норм, установленных государством и обеспеченных его принуждением. Само государство И. рассматривал не иначе как организацию социального принуждения.

Изложенное учение сам И. называл "историко-реалистическим". Идеи И. оказали влияние на формирование ряда западных правовых доктрин XX в. – "юриспруденцию интересов" в Германии, юридический прагматизм в США и т. д.

## Иждивенцы

ИЖДИВЕНЦЫ – лица, находящиеся на полном материальном содержании других лиц или получающие от них помощь как постоянный и основной источник дохода. И. обладают достаточно широким объемом прав в области пенсионного обеспечения (см. *Пенсия по случаю потери кормильца*), в случаях возмещения вреда, причиненного смертью лица, на иждивении которого они находились, при выплате некоторых видов пособий и компенсаций, наследовании. В ряде случаев наличие И. дает преимущественное право на оставление на работе при сокращении численности или штата работников.

И. признаются все нетрудоспособные члены семьи лица, на чьем содержании они находятся. В число нетрудоспособных членов семьи (помимо собственных детей, не достигших 18 лет, либо достигших, но инвалидов) входят:

а) братья, сестры и внуки – при условии, если они не имеют трудоспособных родителей и не достигли 18 лет (или старше этого возраста, но если они стали инвалидами до достижения 18 лет);

б) отец, мать, супруг, если они достигли 60 лет (для женщин – 55 лет) либо являются инвалидами;

в) один из родителей или супруг, либо дед, бабушка, брат или сестра независимо от возраста и трудоспособности, если он занят уходом за детьми, братьями, сестрами или внуками кормильца, не достигшими 14 лет, и не работает;

г) дед и бабушка – при отсутствии лиц, которые по закону обязаны их содержать;

д) иные лица в соответствии с действующим законодательством.

*Щербаков И.И.*

## Избирательная кампания

ИЗБИРАТЕЛЬНАЯ КАМПАНИЯ (фр. *campagne* – поход) – система агитационных мероприятий, проводимых политическими партиями и независимыми кандидатами с целью обеспечить себе максимальную поддержку избирателей на предстоящих выборах, В И.к. также участвуют различного рода группы поддержки, общественные организации, средства массовой информации и т. д. Основные формы (способы) агитации в ходе И.к.; проведение собраний и митингов, печатание статей и памфлетов в газетах, расклейка предвыборных афиш и плакатов, выступления по радио и телевидению. Избирательные законы подробно регламентируют И.к., устанавливая:

а) сроки (а иногда и территорию) проведения И.к. (обычно И.к. официально начинается с момента объявления о назначении выборов либо регистрации кандидата (партийного списка) и прекращается за 1–2 суток до начала голосования);

б) порядок предоставления кандидатам и партиям для предвыборной агитации государственных СМИ;

в) условия и порядок финансирования И.к.

В ряде стран (США, Япония, Великобритания) законом устанавливается максимум допустимых расходов на проведение И.к. В большинстве стран также законом устанавливается максимальный размер пожертвований от частных лиц в пользу кандидатов и партий, определяется размер и условия возможного государственного субсидирования И.к. Финансирование И.к. из анонимных и иностранных источников, как правило, строго запрещается.

## Избирательная квота

ИЗБИРАТЕЛЬНАЯ КВОТА – 1) количество мандатов (мест) в представительном органе, которое выделяется какой-либо национальной или социальной группе населения, субъекту федерации, отдельной территории, с тем чтобы в более полной мере учесть их

интересы в составе и деятельности этого органа.

В РСФСР квотный принцип применялся при избрании Съезда народных депутатов, учрежденного в 1989 г. 168 его депутатов избирались по национально-территориальным округам, образованным на территории республик в составе РСФСР, автономных областей, автономных округов, а также краев, областей, городов Москвы и Ленинграда.

В настоящее время при выборах депутатов ГД каждому субъекту РФ, имеющему число избирателей меньше единой нормы представительства, гарантируется образование одного избирательного округа, т. е. на территории субъекта РФ обязательно избирается хотя бы один депутат. В некоторых субъектах РФ (в частности, автономных округах) обеспечивается И.к. для коренных народов.

2) Число голосов, которое при пропорциональной избирательной системе должны набрать партии, движения в расчете на одного кандидата в депутаты, чтобы он был избран в палату парламента, иной представительный орган. В ФЗ РФ от 21 июня 1995 г. № 90-ФЗ "О выборах в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации" такая И.к. названа избирательным частным голосованием.

Существует несколько видов И.к., которые различаются по методикам подсчета голосов. В РФ на выборах в ГД используется наиболее простая, так называемая естественная квота (метод Т. Хэра). Из общего числа поданных за партии и движения голосов исключаются поданные за списки, не преодолевшие 5 %-й барьер. Остальная сумма голосов избирателей делится на 225 – общее число депутатских мандатов, замещаемых по пропорциональной избирательной системе. Тем самым получается И.к. – избирательное частное. Далее число голосов, полученных конкретными партиями и движениями, делится на эту квоту, и таким образом становится известным число мандатов каждого из них.

*Авакьян С.А.*

## **Избирательная система**

ИЗБИРАТЕЛЬНАЯ СИСТЕМА – 1) существующий в данном государстве порядок выборов депутатов представительных органов и выборных должностных лиц. И.с. охватывает совокупность как юридических правил (избирательное право), так и фактических сложившихся обычаев;

2) те или иные применяемые в различных странах модели организации и проведения выборов – например, мажоритарная избирательная система, пропорциональная избирательная система и др.

## **Избирательное право**

ИЗБИРАТЕЛЬНОЕ ПРАВО – 1) В объективном смысле: совокупность правовых норм о порядке выборов депутатов представительных органов и выборных должностных лиц государства и местного самоуправления. На базе И.п. организуются и проводятся избирательные кампании, а возникающие на основе И.п. общественные отношения являются избирательными правоотношениями. Основу И.п. составляют нормы конституции государства. Помимо этого принимаются специальные избирательные законы (в некоторых странах – избирательные кодексы), иные акты.

В РФ система специального И.п. представлена многими актами. Во-первых, это федеральное законодательство. Оно состоит из ФЗ РФ от 19 сентября 1997 г. № 124-ФЗ "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации", а также ФЗ РФ от 21 июня 1995 г. № 90-ФЗ "О выборах в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации" и ФЗ РФ от 17 мая 1995 г. № 76-ФЗ "О выборах Президента Российской Федерации". Установлена уголовная и административная ответственность за нарушения избирательного законодательства. 17 августа 1995 г. был принят ФЗ РФ № 146-ФЗ "Об утверждении схемы одномандатных

избирательных округов для проведения выборов депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации второго созыва". Во-вторых, это избирательное законодательство субъектов РФ. Чаще всего оно представлено законами о выборах депутатов органов законодательной власти субъектов, о выборах глав исполнительной власти субъектов, о выборах депутатов и должностных лиц местного самоуправления в соответствующих субъектах РФ.

В связи с тем что в РФ на федеральном уровне и уровне субъектов Федерации (а их насчитывается 89) существует не менее 270 избирательных законов, между ними проявляются определенные различия и расхождения. С учетом этого обстоятельства издаются нормативные документы (инструкции, разъяснения, методические рекомендации) ЦИК, которые составляют важную часть нормативной правовой основы выборов (а значит, и И.п.). Такие документы посвящаются различным этапам федеральных выборов, а также вопросам проведения выборов в субъектах РФ. Определенную роль в упорядочении этих процессов играют подобные же документы избирательных комиссий субъектов РФ.

2) В субъективном смысле: право гражданина избирать и избираться в государственные органы (различаются соответственно активное и пассивное избирательное право). Относится к труте политических прав.

*Авакьян С.А.*

## **Избирательное частное**

ИЗБИРАТЕЛЬНОЕ ЧАСТНОЕ – количество голосов избирателей, приходящееся на один депутатский мандат. В РФ используется при подсчете голосов и определении количества мест, предоставляемых получившим депутатские мандаты партиям и движениям, выдвинувшим свои избирательные списки при выборах в ГД по федеральному избирательному округу (см. *Пропорциональная избирательная система* ).

## **Избирательные комиссии**

ИЗБИРАТЕЛЬНЫЕ КОМИССИИ – специальные коллегиальные органы, создаваемые для подготовки и проведения выборов депутатов представительных органов, выборных должностных лиц. В случае назначения и проведения общегосударственных и местных референдумов (голосований) И.к. именуются в этом случае комиссиями по проведению референдума.

И.к. выполняют свои функции на общественных началах, не порывая с основным местом работы, за исключением узкого круга лиц, возглавляющих И.к. более высокого уровня. Общественный характер деятельности комиссий заключается и в приемах выполнения задач – широкая гласность, участие в деятельности И.к. представителей от избирательных объединений и кандидатов в депутаты, СМИ. общественности. Однако решения комиссий по вопросам их ведения в принципе носят обязательный характер. в том числе для государственных органов и органов местного самоуправления. Более того, верхний эшелон И.к. имеет право принятия актов нормативного характера по вопросам организации и проведения выборов, т. е. выполняет функцию правотворчества. Это означает, что в деятельности И.к. сочетаются общественные и государственные начала.

ФЗ РФ от 21 июня 1995 г. № 90-ФЗ "О выборах в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации" установлена система И.к., которая обеспечивает также выборы Президента РФ.

В нее входят:

а) ЦИК;

б) И.к. субъектов РФ;

в) окружные И.к. по выборам депутатов в ГД по одномандатным избирательным округам;

- в) территориальные (районные, городские, другие) И.к.;
  - г) участковые И.к. (см. также Центральная избирательная комиссия РФ).
- Авакьян С.А.*

## **Избирательные объединения**

ИЗБИРАТЕЛЬНЫЕ ОБЪЕДИНЕНИЯ – общероссийские общественные объединения, созданные в порядке установленном ФЗ, уставы которых предусматривают участие в выборах в органы государственной власти посредством выдвижения кандидатов в депутаты зарегистрированы Минюстом РФ не позднее чем за 6 месяцев до объявления дня выборов (ФЗ РФ от 21 июня 1995 г. № 90-ФЗ "О выборах в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации"). Избирательными объединениями являются общенациональные партии, иные общественные организации и общественные движения.

Избирательный блок может образовываться не менее чем двумя общественными объединениями, являющимися согласно Закону избирательными объединениями.

На выборах депутатов ГД каждое И.о. имеет право выдвигать федеральный список и список кандидатов по одномандатным округам. После регистрации списка И.о. может создать свой избирательный фонд, в котором в установленном законом порядке концентрируются финансовые средства, используемые и проведение избирательной кампании.

И.о.:

- вправе вести агитацию за избрание своих и против избрания иных кандидатов;
- может назначить своих представителей в качестве членов избирательных комиссий с совещательным голосом, а день голосования – направить своих наблюдателей в помещения для голосования;
- может оспаривать решения избирательных комиссий и действительность выборов в установленном законом порядке. При выборах Президента РФ И.о. имеет право выдвигать кандидата на эту должность. Возможность и порядок создания И.о. на региональных и муниципальных выборах, их права определяются законодательством субъектов РФ.

*Авакьян С.А.*

## **Избирательный ценз**

ИЗБИРАТЕЛЬНЫЙ ЦЕНЗ (квалификации) – устанавливаемый конституцией или избирательным законом условия для получения или осуществления активного и пассивного избирательного права.

В истории избирательного права использовались самые разнообразные цензы – возрастной, гражданства, грамотности, имущественный, образовательный, оседлости, служебный, языковой и др. Причем прослеживается тенденция отказа от цензов, ущемляющих права различных социальных групп (происходит отказ от ранее распространенного "полового ценза", по которому избирательное право предоставлялось только лицам мужского пола).

В XIX – начале XX в. были распространены сословный и имущественный цензы. Первый выражался в том, что к участию в выборах не допускались лица, относившиеся к определенным слоям населения (например, рабочие, крестьяне, военнослужащие и др.); второй – что избирательное право предоставлялось только лицам с определенным доходом или собственностью.

В настоящее время во многих странах применяются цензы:

- возрастные (достаточно часто);
- социальные (неучастие в выборах военнослужащих действительной службы в Турции, пэров в Великобритании, злостных банкротов в Италии, Франции, и др.);
- политические (неучастие в выборах бывших членов компартии в Индонезии);

– оседлости (Германия, Бельгия, Голландия, Австрия, Швеция и др.).

В РФ существует ряд цензов. В частности, возрастной ценз, состоящий в предоставлении права избирать с 18 лет, права быть избранным депутатом представительного органа местного самоуправления с того же возраста, депутатами представительных органов иных уровней и выборных должностных лиц – с более старшего возраста (см. *Активное и пассивное избирательное право*). В выборах участвуют только граждане РФ. Не участвуют в выборах лица, признанные судом недееспособными, а также отбывающие уголовное наказание в местах лишения свободы по вступившему в законную силу приговору суда.

Законодательство РФ не допускает ограничения права избирать временем проживания на какой-то территории (ценз оседлости). Человек, поселившийся на данной территории, с этого момента получает активное избирательное право. Правда, для того чтобы быть включенным в списки избирателей, он должен иметь документальное подтверждение своего проживания (или пребывания) на соответствующей территории.

Для избрания депутатом или на выборную должность субъекты РФ устанавливают срок проживания на территории избирательного округа, который не может превышать года. Для избрания депутатом ГД подобных правил не существует. Для избрания Президентом РФ требуется постоянно проживать в РФ не менее 10 лет.

В некоторых республиках в составе РФ от кандидатов на высшие должности (президент, глава республики) требуется знание государственного языка.

В отдельных субъектах РФ предусматривается участие в выборах депутатов и должностных лиц местного самоуправления не только граждан, проживающих на соответствующей территории, но также и лиц, проживающих за ее пределами, но имеющих земельные участки, домовладения и иные осязаемые объекты собственности на данной территории. Это установление представляет собой, по сути, вариант имущественного ценза.

*Авакьян С.А.*

## **Избирательный бюллетень**

ИЗБИРАТЕЛЬНЫЙ БЮЛЛЕТЕНЬ – официальный документ (бланк), содержащий фамилии кандидатов в депутаты, или наименования избирательных объединений (партий, движений), либо фамилии кандидатов на выборную должность при выборах соответствующего лица.

По ФЗ РФ от 21 июня 1995 г. № 90-ФЗ "О выборах в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации" каждый избиратель, придя в день выборов на избирательный участок, получает два И.б. различной формы, устанавливаемой ЦИК.

Один – для голосования по федеральному списку (его текст также утверждается ЦИК), другой – для голосования по одномандатному избирательному округу (его текст утверждает соответствующая окружная избирательная комиссия). В первом И.б. помещаются в порядке, определенном жеребьевкой, которая проводится ЦИК, наименования и символы (если они имеются) избирательных объединений (с указанием наименования общественных объединений, входящих в эти объединения) и блоков. Под наименованием избирательного объединения, блока помещаются фамилии, имена и отчества первых трех кандидатов из центральной части федерального списка, а при наличии региональных групп – первых трех кандидатов из соответствующей региональной группы. При отсутствии центральной части списка И.б. начинается с трех фамилий из регионального списка данной территории. Против наименования каждого избирательного объединения и блока в И.б. помещается пустой квадрат, а в конце перечня имеется строка "Против всех федеральных списков кандидатов" с расположенным справа от нее пустым квадратом.

Второй И.б. содержит в алфавитном порядке фамилии, имена и отчества, а также другие данные – дата рождения, место работы, занимаемая должность (род занятий), место жительства – всех кандидатов в депутаты по одномандатному избирательному округу. Если

кандидат выдвинут избирательным объединением, блоком, в бюллетене указываются их наименование, а также принадлежность кандидата к политической партии или иному общественному объединению, входящему в состав избирательного объединения, блока (если таковая имеет место). Когда кандидат выдвинут непосредственно избирателями, политическая принадлежность указывается только по его желанию. Справа от данных о каждом кандидате помещается пустой квадрат. В конце перечня помещается строка "Против всех кандидатов" с расположенным справа от нее пустым квадратом.

По первому бюллетеню голосование заключается в выборе одного списка, для чего ставится крест или любой другой знак – в соответствующем квадрате справа от него, либо в голосовании против всех списков, и тогда крест либо другой знак ставится в квадрате справа от самой нижней строки И.о. Голосование по второму И.о. заключается в выборе одного кандидата (знак ставится в квадрате справа от его фамилии) либо в голосовании против всех кандидатов. Если знаки проставлены в большем количестве квадратов – И.б. недействителен. Если не поставлено ни одного знака, он тоже недействителен.

*Авакьян С.А.*

### **Избирательный залог**

**ИЗБИРАТЕЛЬНЫЙ ЗАЛОГ** – установленная законом денежная сумма, внесение которой является условием регистрации кандидатов для участия в выборах. И.з. обычно не слишком обременителен, однако может серьезно ограничить число претендентов на места в парламент, особенно для малых партий, а также кандидатов, не имеющих богатых спонсоров. Залог возвращается, если кандидат получил на выборах определенную долю голосов, и переходит в собственность государства, если кандидат на выборах не соберет установленного законом большинства голосов.

### **Избирательный метр**

**ИЗБИРАТЕЛЬНЫЙ МЕТР** – 1) количество избирателей, которое берется за основу для установления, избран ли депутат представительного органа или список депутатов;

2) норма представительства, т. е. среднее количество избирателей или населения, с учетом которого образуются территориальные избирательные округа.

Закон может предусмотреть:

– твердую норму представительства, т. е. конкретное число избирателей или населения, которое приходится на один избирательный округ;

– требование деления территории государства, субъекта федерации, муниципальной единицы на избирательные округа с равной численностью избирателей, населения.

По ФЗ РФ от 21 июня 1995 г. № 90-ФЗ "О выборах в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации" образуются 225 одномандатных избирательных округов, при этом одно из условий – равенство числа избирателей в округах в пределах одного субъекта РФ с допустимым взаимным отклонением не более 10 %, а в труднодоступных и отдаленных районах – не более 15 % (см. *Избирательный округ*);

3) количество полученных голосов избирателей, или избирательное частное.

*Авакьян С.А.*

### **Избирательный округ**

**ИЗБИРАТЕЛЬНЫЙ ОКРУГ** – часть территории государства, субъекта федерации или административно-территориальной единицы, от которой избираются один или более депутат в представительный орган государственной власти или местного самоуправления. Поскольку И.о. всегда связан с определенной территорией, чаще всего говорят о территориальном И.о.

Если в территориальном И.о. избирается один депутат, такой И.о. называется



одномандатным И.о., если избираются два депутата – двухмандатным И.о. ("биноминальный И.о."), если три и более депутата – многомандатным И.о. ("полиноминальный И.о.").

В настоящее время в РФ на уровне местного самоуправления нередко многомандатным И.о. становится целиком территория того или иного муниципального образования (города, района и т. д.); все выдвигаемые здесь кандидаты включаются в один бюллетень.

Применительно к выборам депутатов ГД используется понятие "федеральный И.о.", а вся территория РФ становится в этом случае одним округом.

Образование И.о. осуществляется в соответствии с правилами, устанавливаемыми избирательным законодательством. Согласно ФЗ РФ от 21 июня 1995 г. № 90-ФЗ "О выборах в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации" одномандатные И.о. по выборам депутатов должны отвечать следующим требованиям:

а) равенство числа избирателей в И.о. в пределах одного субъекта РФ с допустимым взаимным отклонением не более 10 %, а в труднодоступных и отдаленных районах – не более 15 %. Выражение "допустимое взаимное отклонение" означает, что в одном округе может быть до 10 или 15 % избирателей выше средней нормы, в другом – до 10 или 15 % ниже, т. е. расхождение в численности избирателей между обычными округами разрешено до 20 %). а в дальних районах – до 30 %;

б) территориальное единство: И.о. образует единую территорию, не допускается образование И.о. из не граничащих между собой территорий.

При образовании территориальных И.о. определяется так называемая норма представительства (см. Избирательный метр). На территории субъекта РФ с числом избирателей меньше единой нормы представительства образуется по одному И.о. В остальных субъектах РФ образуется столько округов, сколько их получается с учетом единой нормы представительства.

И.о. для выборов депутатов ГД образует ЦИК на основании представляемых органами исполнительной власти субъектов РФ данных о численности избирателей, проживающих на их территориях.

*Авакьян С.А.*

## **Избирательный процесс**

ИЗБИРАТЕЛЬНЫЙ ПРОЦЕСС – совокупность действий по избранию депутатов представительных органов и выборных должностных лиц. И.п. делится на следующие стадии:

– назначение выборов; образование избирательных округов и избирательных участков, формирование избирательных комиссий (утверждение состава тех комиссий, которые создаются только на период выборов, переформирование постоянно действующих комиссий, если истек срок их полномочий);

– составление списков избирателей;

– выдвижение и регистрация кандидатов в депутаты или на выборную должность;

– предвыборная агитация, включая создание избирательных фондов, распределение эфирного времени выступления кандидатов и их сторонников;

– голосование, определение результатов выборов.

Частью И.п. может быть повторное голосование (если никто не победил в первом туре. проводится второй тур по двум кандидатам, набравшим большее число голосов). Если никто не победил либо выборы проводились с нарушением законодательства, могут быть назначены повторные выборы, тогда заново производится выдвижение кандидатов и не исключено обновление состава избирательных комиссий.

*Авакьян С.А.*

## **Избирательный участок**

**ИЗБИРАТЕЛЬНЫЙ УЧАСТОК** – часть территории административно-территориальной единицы (города, района, сельсовета и др.), на которой организуется голосование на выборах. Для этой цели в И.у. создается участковая избирательная комиссия.

И.у. образуют главы муниципальных образований по согласованию с соответствующими территориальными и окружными избирательными комиссиями. Обычно И.у. существуют в неизменных границах многие годы. За ними сохраняется то же самое место (помещение) для голосования, что облегчает ориентацию избирателей. Тем не менее на каждых очередных выборах принимается специальное решение об образовании И.у. Как правило, это делается не позднее чем за 60 дней до дня выборов.

Обычно И.у. образуются с учетом ряда требований: не более 3 тыс. избирателей на каждом И.у.; соблюдение границ административно-территориального деления в субъекте РФ, недопустимость пересечения границ избирательных округов границами И.у.

Каждому И.у. присваивается в ходе соответствующих выборов определенный номер. На территории каждого субъекта РФ устанавливается единая нумерация И.у.

Разрешено образовывать И.у. в санаториях, профилакториях, домах отдыха, больницах, иных стационарных лечебно-профилактических учреждениях и других местах временного пребывания избирателей, а также в труднодоступных и отдаленных районах, на судах, находящихся в плавании, на полярных станциях. Срок образования, как правило, тот же – за 60 дней, а в исключительных случаях – не позднее чем за 5 дней до дня выборов. Такие И.у. входят в избирательные округа по месту их расположения или по месту приписки судна. И.у. не образуются на вокзалах, в аэропортах, речных и морских портах, в гостиницах.

Военнослужащие голосуют на общих И.у. В порядке исключения допускается образование И.у. в воинских частях, расположенных в обособленных, удаленных от населенных пунктов районах. В этих случаях И.у. образуют командиры воинских частей по решению соответствующей окружной избирательной комиссии. Законодательство предусматривает, что всем членам избирательной комиссии, наблюдателям, кандидатам в депутаты и их доверенным лицам должен быть обеспечен доступ в помещение для голосования в воинской части (по предъявлении соответствующего удостоверения).

Списки И.у. с указанием их границ, адресов и номеров участковых избирательных комиссий публикуются в местной печати обычно не позднее чем за 40 дней до дня выборов.

Поскольку в выборах депутатов ГД и Президента РФ принимают участие и граждане РФ, пребывающие на территории иностранного государства, там образуются И.у. (руководителями дипломатических представительств или консульских учреждений РФ). В воинских частях, расположенных за пределами РФ, как правило, могут образовываться свои И.у. (но также решениями компетентных лиц из посольств и консульств). И.у., образованные за границей, приписываются к избирательным округам на территории РФ.

*Авакьян С.А.*

## **Известительная грамота**

**ИЗВЕСТИТЕЛЬНАЯ ГРАМОТА** – письмо главы государства о своем избрании и вступлении в должность в адрес главы другого государства, с которым имеются дипломатические отношения. И.г. обычно характеризует отношения между этими государствами и выражает желание развивать их в дальнейшем. Пересылается по дипломатическим каналам так же, как и ответ на И.г.

## **Издательский договор**

**ИЗДАТЕЛЬСКИЙ ДОГОВОР** – гражданско-правовой договор, в силу которого одна сторона (издатель) обязуется издать (переиздать) произведение, созданное другой стороной (автором). Сроки издания и передачи автором издателю произведения устанавливаются в договоре. И.д. является видом авторского договора. Представляет собой одну из наиболее

распространенных форм уступки прав использования (обнародования и (или) распространения) литературных произведений.

## **Изнасилование**

**ИЗНАСИЛОВАНИЕ** – преступление против половой неприкосновенности и половой свободы женщины, состоящее в половом сношении с применением физического насилия, или с угрозой его применения к потерпевшей либо к другим лицам, или с использованием беспомощного состояния потерпевшей (ст. 131 УК). Три способа совершения И.:

а) при помощи физического насилия, направленного на преодоление действительного, а не притворного сопротивления женщины (нанесение побоев, связывание и т. п.);

б) с применением психического насилия, выраженного в угрозах против самой потерпевшей или близких ей лиц (угроза избиением, убийством, поджогом и т. п.);

в) с использованием беспомощного состояния женщины, лишенной возможности сопротивляться ввиду болезненного состояния, обморока, сильного алкогольного, наркотического или токсического опьянения и т. п.

И. возможно и путем умышленного доведения женщины до бессознательного (иного беспомощного) состояния путем гипноза, применения снотворных или временно парализующих препаратов, наркотических средств, алкогольных напитков и т. д. Обязательный признак объективной стороны И. - насильственное или с использованием беспомощного состояния потерпевшей половое сношение с ней виновного. Другие насильственные действия сексуального характера (например, анальный акт, мануальный способ удовлетворения половой страсти и т. д.) не могут рассматриваться как изнасилование. Подобные действия виновного надлежит квалифицировать как насильственные действия сексуального характера (ст. 132 УК).

Лицо, добившееся согласия женщины на половой акт путем возбуждения в ней половой страсти, обмана, злоупотребления ее доверием, угрозой уйти к другой женщине и т. д. не может привлекаться к уголовной ответственности за И. Нельзя рассматривать действие лица, склонившего женщину к половому сношению посредством шантажа, т. е. обещания распространить о ней позорящие сведения, как И. В этих случаях действия виновного надлежит квалифицировать как понуждение к действиям сексуального характера (ст. 133 УК). К уголовной ответственности за И; могут привлекаться только лица мужского пола, достигшие 14-летнего возраста. Однако за соучастие в И. подлежат уголовной ответственности и женщины, если они принимали участие в И. в форме соисполнительства (например, оказывали помощь насильнику путем применения физического или психического насилия к потерпевшей). Как соучастие в И. квалифицируются и действия женщин, помогавших мужчине в совершении И. посредством предоставления ему жилья, транспорта, наркотиков, снотворного или парализующего препарата для доведения потерпевшей до бессознательного состояния и т. д., но непосредственно не применявшие насилия к потерпевшей. Соучастие в И. признается и в тех случаях, когда несколькими лицами подвергаются И. одна или несколько потерпевших или когда виновные, действуя согласованно и применяя насилие в отношении нескольких женщин, затем совершают половой акт каждый с одной или несколькими потерпевшими.

При этом для уголовно-правовой оценки не имеет значения, удалось ли каждому из виновных фактически (в физиологическом смысле) совершить окончанный половой акт.

При совершении двух или более И., ответственность за которые предусмотрена различными частями ст. 131 УК, а также при совершении в одном случае покушения на И. или соучастие в этом преступлении, а в другом – окончанного И., действия виновного по каждому из указанных преступлений надлежит квалифицировать самостоятельно. Поэтому, если участники группового И. вступают в насильственное половое сношение с несколькими потерпевшими, совершаемые последовательно с каждой из них действия участников преступления квалифицируются как И., совершенное неоднократно и группой лиц. Признак

неоднократности отсутствует, если второе и последующие насильственные половые акты с одной и той же потерпевшей не прерывались либо прерывались на непродолжительное время (например, осуществлялись в течение 1–2 ч) и охватывались единым умыслом виновного на И. одной и той же потерпевшей несколько раз.

И., совершенное без отягчающих обстоятельств, наказывается лишением свободы на срок от 3 до 6 лет. Повышенное наказание (от 4 до 10 лет) предусмотрено за И., совершенное при отягчающих обстоятельствах, т. е. в случаях, если оно:

а) совершено неоднократно или лицом, ранее совершившим насильственные действия сексуального характера;

б) совершено группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

в) сопряжено с угрозой убийства или причинением вреда здоровью, а также совершено с особой жестокостью по отношению к потерпевшей или к другим лицам;

г) повлекло заражение потерпевшей венерическим заболеванием;

д) совершено с заведомо несовершеннолетней.

Суровая ответственность предусмотрена за И., которое повлекло по неосторожности смерть или причинение по неосторожности тяжкого вреда здоровью потерпевшей либо заражение ее ВИЧ-инфекцией или иные тяжкие последствия, а равно И. потерпевшей, заведомо не достигшей 14-летнего возраста. В этих случаях виновный наказывается лишением свободы на срок от 8 до 15 лет. Действия насильника, сопровождаемые умышленным убийством, умышленным причинением вреда здоровью потерпевшей, разбоем или грабежом, должны дополнительно квалифицироваться по соответствующим статьям УК, предусматривающим ответственность за преступления против жизни, здоровья и собственности.

Уголовное дело об И., совершенном без отягчающих обстоятельств, возбуждается не иначе как по жалобе потерпевшей, но прекращению за примирением ее с обвиняемым не подлежит. При отсутствии жалобы потерпевшей подобные дела могут быть возбуждены непосредственно прокурором только в случаях, специально предусмотренных УПК. Уголовное дело по факту И., совершенного при отягчающих обстоятельствах, возбуждается независимо от наличия жалобы потерпевшей или ее законных представителей.

*Аликперов Х.Д.*

## **Изобретательский уровень**

ИЗОБРЕТАТЕЛЬСКИЙ УРОВЕНЬ – качественная характеристика изобретения, критерием которой является выполнение хотя бы одного из следующих условий:

а) решаемая задача впервые сформулирована автором;

б) автор первым указал путь, при помощи которого поставленную до него задачу можно решить;

в) автор впервые указал на технические средства, при помощи которых поставленная задача может быть решена.

На практике встречаются случаи, когда техническое решение задачи признается новым, промышленно применимым, но представляет собой решение известной задачи, осуществляемой известным путем, с помощью известных средств. Такое решение не имеет И.у.

## **Изобретательское право**

*см. Патентное право .*

## **Изобретение**

**ИЗОБРЕТЕНИЕ** – новая совокупность приемов и способов действий в любой области человеческой деятельности, направленная на достижение поставленной цели. И. обозначаетобретение автором определенного жизненного блага в результате творческой, в первую очередь мыслительной, деятельности, самовыражения автора. Как результат духовного творчества И. всегда нематериально, однако с его помощью могут создаваться материальные предметы: произведения искусства, науки, техники и пр. В зависимости от того, в какой области творчества действует автор. И. может защищаться авторским. правом на художественные, литературные, научные произведения (с момента создания И.) и патентным правом (с даты выдачи патента), которое охраняет изобретения, имеющие технический характер.

Термин "И." стал применяться преимущественно к техническим новшествам с XII в., когда в промышленно передовой для того времени Англии создавались новые отрасли производства и развивалась практика передачи технологий. В настоящее время термин "И." употребляется исключительно для обозначения новых способов решения научных и технических задач. Упомянутые задачи могут решаться как техническими средствами, например путем создания нового оборудования, изготовления ранее неизвестного вещества, так и путем внедрения новых методов организации труда. В соответствии с Патентным законом Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 3517-1 патентной охране подлежат И., содержащие устройство изделия, способы выполнения действий над материальными объектами, структуру вещества, штаммы микроорганизмов, культуры клеток растений и животных, полученные искусственным путем, а также применение известных ранее устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению.

Закон не распространяет патентную охрану на И., представляющие собой организационные решения, к которым отнесены:

- научные теории и математические методы;
- методы организации и управления хозяйством;
- условные обозначения, расписания, правила;
- методы выполнения умственных операций;
- алгоритмы и программы для вычислительных машин;
- проекты и схемы планировки сооружений, зданий, территорий, решения, касающиеся только внешнего вида изделий, направленные на удовлетворение эстетических потребностей;

– топологии интегральных микросхем. И., противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали, патентная охрана не предоставляется. И., относящиеся к новым сортам растений и породам животных, охраняются Законом РФ от 6 августа 1993 г. № 5605-1 "О селекционных достижениях".

Для того чтобы отграничить способы решения технических задач техническими средствами от организационных способов решения тех же задач, применяется определение И. как технического решения задачи в одной из областей хозяйственной деятельности человечества, осуществленного с помощью технических средств. Закон устанавливает три признака патентоспособности И.: новизна, изобретательский уровень и промышленная применимость. Новизна И. определяется через неизвестность точно такого же технического решения на дату регистрации заявки на патент в патентном ведомстве. Новизна определяется по приоритету И., т. е. по общественному знанию, представленному публикациями либо действующими патентами, доступному для публики до момента И. Новизна бывает абсолютная и относительная. Под абсолютной новизной И. понимается неизвестность технического решения во всем мире. Относительная новизна определяется как неизвестность предложенного технического решения в стране патентования. В большинстве стран, в том числе и в РФ, действует принцип абсолютной мировой новизны И. Промышленная применимость И. оценивается через возможность его использования в одной или нескольких отраслях хозяйственной деятельности любым специалистом помимо автора. Если предложено техническое решение задачи, эффект от применения которого может получить

только сам автор в силу исключительных личных качеств, то такое изобретение не отвечает требованиям промышленной применимости.

И. необходимо отличать от открытия. Под открытием понимается новое знание об объективных закономерностях в природе, существование которых не зависит от воли человека, тогда как И. появляется только в результате целенаправленной волевой деятельности человека по применению полученного знания в одной из областей деятельности.

**Лит.:**

*Боденхаузен Г.* Парижская конвенция по охране промышленной собственности. М., 1977; Дементьев В.И. Служебное изобретение в ФРГ//Вопросы изобретательства. 1992, № 1–2. С. 33;

*Еременко В.И.* Служебные изобретения в России//Вопросы изобретательства, 1993, № 5–6;

*Зенин И.А.* Изобретательское право: природа, функции, развитие//Советское государство и право. 1980, № 2. С. 50;

*Зенин И.А.* Наука и техника в гражданском праве. М., 1977; *его же* : Материальное стимулирование авторов изобретений (правовые вопросы). М., 1974;

*Мамиофа И.Э.* Право авторства на изобретение, Л., 1964;

*Скрипко В.Р.* Охрана прав изобретателей и рационализаторов. М., 1982;

*Энгельмейер П.К.* Изобретения и привилегии. М., 1897.

*Павлов В.П.*

## **Изоляторы временного содержания**

ИЗОЛЯТОРЫ ВРЕМЕННОГО СОДЕРЖАНИЯ – места, предназначенные для содержания под стражей задержанных по подозрению в совершении преступлений. В И.в.с. в случаях, предусмотренных законодательством, могут временно содержаться подозреваемые и обвиняемые, в отношении которых в качестве меры пресечения применено заключение под стражу.

И.в.с. органов внутренних дел являются подразделениями милиции общественной безопасности (местной милиции) и финансируются за счет средств федерального бюджета по смете МВД РФ.

## **Изъятие вещей и документов**

ИЗЪЯТИЕ ВЕЩЕЙ И ДОКУМЕНТОВ – административно-правовая мера воздействия, выражающаяся в принудительном лишении лица, совершившего административное правонарушение. права пользоваться и распоряжаться вещами и документами, применяемыми в качестве орудия или непосредственного объекта правонарушения. Такого рода предметы, обнаруженные при административном задержании, личном досмотре или досмотре вещей, подлежат изъятию должностными лицами, наделенными полномочиями осуществлять указанные действия – сотрудниками органов внутренних дел (милиции) и военнослужащими внутренних войск, органов пограничной службы, военизированной охраны, военной автомобильной инспекции и другими должностными лицами (ст. 241 и 243 КоАП). Изъятые вещи и документы хранятся в установленном порядке до рассмотрения дела об административном правонарушении. В зависимости от решения они возвращаются владельцу, конфискуются, реализуются (при возмездии изъятия) или уничтожаются.

При нарушении водителем транспортного средства правил дорожного движения (плавания – судоводителем). за которое может быть наложено административное взыскание в виде штрафа или лишения права управлять транспортом (судном), сотрудник ГИБДД или другие лица, осуществляющие надзор за безопасностью дорожного движения (плавания), имеют право изъять водительское удостоверение. Работники милиции наделены правом изъятия огнестрельного оружия и боеприпасов при нарушении правил их приобретения и пользования, предметов незаконной охоты, рыболовства, продукции запрещенного промысла, незаконно используемых радиопередающих устройств и т. п.

При наличии данных об административном или уголовном правонарушении в сфере финансовой, предпринимательской, торговой деятельности, включая нарушения налоговых обязательств, работники милиции наделены полномочиями изымать документы на денежные средства, материальные ценности, имущество. кредитные и финансовые операции. образцы сырья, материалов, готовой продукции. Подлежат изъятию документы с признаками подделки или вызывающие сомнение в их подлинности, вещи, предметы, вещества, изъятые из гражданского оборота и находящиеся у правонарушителей без специального разрешения (наркотические, токсичные, взрывчатые вещества, радиоактивные изотопы и др.).

И.в. и д. оформляется протоколом или об изъятии делается специальная запись в протоколах об административном задержании или об административном правонарушении. И.в. и д. может быть обжаловано в вышестоящий орган (должностному лицу) или прокурору.

*Колодкин Л.М.*

## **Имамат**

ИМАМАТ (араб. «*имама*» – руководство) – институт верховной политической власти и духовного руководства мусульманской общиной. Термин "И." употребляется мусульманским правом и религиозной мыслью в нескольких значениях. И. может пониматься как синоним халифата для обозначения исламской власти и исламского государства вообще. Однако чаще всего это понятие связывается с шиитской теорией власти в исламе.

Шиитская политическая мысль исходит из того, что верховное политическое и духовное руководство мусульманами принадлежит имаму – прямому потомку пророка Мухаммада по линии его зятя Али. Имам наделен всей полнотой политической и религиозной власти, а его личность объявлена священной и неприкосновенной. Он не избирается или назначается, а занимает свой пост в порядке преемства (наследования). Имам непогрешим, а его власть – абсолютна. В отличие от суннитской концепции халифата шиитские представления исходили из того, что имам не связан мнением своих советников и лично осуществляет законодательную власть.

Термин "И." используется также в качестве наименования конкретного государства. Например, И. называлось государство Шамиля, существовавшее с начала 40-х до конца 50-х гг. XIX в. на Северном Кавказе. В настоящее время влияние шиитского представления об И. можно проследить в форме правления Исламской Республики Иран. Согласно Конституции руководитель республики стоит над всеми властями и не несет ответственности за их функционирование, выступая своего рода высшим арбитром и верховным политическим и духовным лидером. Не случайно первый руководитель Ирана, аятолла Хомейни, носил неофициальный титул имама.

*Сюкияйнен Л.Р.*

## **Именная ценная бумага**

см. *Ценные бумаги* .

## **Именная эмиссионная ценная бумага**

см. *Эмиссионная ценная бумага* .

## **Иммунитет**

ИММУНИТЕТ (англ. *immunity* от лат. *immunitas* – освобождение от чего-либо) – общеправовой термин, означающий освобождение определенного круга субъектов права из-под действия общих правовых норм. В международном праве известны, в частности,

иммунитет государства, иммунитет военных кораблей, иммунитет дипломатический, консульский иммунитет. В конституционном праве – привилегия некоторых категорий должностных лиц государства, заключающаяся в их неприкосновенности. Различаются, в частности, иммунитет парламентский (депутатский), иммунитет президентский и иммунитет судейский. В финансовом праве известно понятие налогового иммунитета.

## **Иммунитет военных кораблей**

см. *Военный корабль* .

## **Иммунитет государства**

ИММУНИТЕТ ГОСУДАРСТВА – в общем смысле неподсудность государства суду иностранного государства. Генезис И.г. восходит к обычной норме, выраженной в латинских максимах: *par in parem non habet imperium, par in parem non habet jurisdictionem* ("равный над равным власти не имеет", "равный над равным не имеет юрисдикции"). Юридическим фундаментом И.г. выступает суверенитет государства, закрепленный в Уставе ООН.

"Под суверенным равенством понимается следующее:

- а) государства юридически равны;
- б) каждое государство пользуется неотъемлемым правом полного суверенитета;
- в) личность государства пользуется уважением, правом на территориальную целостность и политическую независимость;
- г) каждое государство должно честно выполнять свой долг и обязанности. Ни одно государство не может быть подчинено ни в каком отношении, в том числе и юрисдикционном, другому государству.

Различают несколько видов И.г.:

а) от действий законодательства иностранного государства, в силу которого без явно выраженного на то согласия государства в контракте, заключаемом с его участием, нельзя подчинить договорные отношения праву другого государства (поэтому в условиях, когда в каком-либо гражданско-правовом договоре, стороной по которому выступает иностранное государство, отсутствует положение о применимом праве, действует презумпция подчинения такого договора праву этого государства);

б) судебный, или юрисдикционный, И.г. в узком смысле слова. На основании судебного иммунитета невозможно привлечь государство в качестве ответчика в иностранном суде или арбитраже без его согласия. Если государство в каком-то конкретном случае выступает истцом в судебном разбирательстве, данное обстоятельство не может считаться правовым основанием, в частности, для автоматического предъявления ему встречного иска. В такой ситуации также требуется его специальное согласие;

в) И.г. от предварительного обеспечения иска. В случае судебного иска и согласия государства на его рассмотрение в иностранном суде последний тем не менее не вправе принять меры к обеспечению иска в отношении судебных или иных расходов посредством обращения к имуществам (денежным средствам) государства (казны) в виде наложения ареста или других подобных мер;

г) И. от принудительного исполнения судебного решения. Содержание этого вида И. сходно с вышеуказанным – различие только в том, что первый направлен на обеспечение какого-либо действия суда в предварительном порядке, а второй – на обеспечение окончательных мер, т. е. принудительного исполнения судебного решения;

д) иммунитет собственности государства. Рассматриваемый вид иммунитета охватывает оба ранее перечисленных вида, поскольку обеспечить в предварительном или принудительном порядке иск или решение суда можно только через обращение взыскания на имущество (собственность) конкретного государства.

В зависимости от меры признания объема И.г. можно выделить теорию абсолютного



иммунитета, долгое время сохранявшую значение незыблемой основы: в той или иной форме она была закреплена в законодательстве и поддерживалась судебной практикой значительного числа государств, в том числе СССР, Китая (до 70-х гг.), Великобритании, США, многих европейских и иных государств. В последние годы принцип абсолютного иммунитета более подвержен колебаниям. Так, в ФЗ РФ от 30 декабря 1995 г. № 225-ФЗ "О соглашениях о разделе продукции" закреплена легально возможность отказа государства от судебного иммунитета, иммунитета в отношении предварительного обеспечения иска и исполнения судебного и (или) арбитражного решения. Это связано с тенденцией – все более активно проявляющейся в настоящее время – отказа государств от теории абсолютного иммунитета.

Другая теория – теория «функционального» иммунитета (ее разновидность – теория "торгующего государства"), смысл которой состоит в том, что, если государство ведет деятельность, которую может осуществлять любое «частное» лицо, оно тем самым отказывается от иммунитета. Имеется в виду, что общее содержание И.г. должно зависеть от функций, которые выполняет государство: деятельность в порядке осуществления властных полномочий сопровождается действием иммунитета; выполнение же действий «купца», коммерсанта не может быть сопряжено с иммунитетом.

В Европейской конвенции 1972 г., заключенной в Базеле, отражена еще одна теория И.г. – "теория ограниченного иммунитета", в соответствии с которой в определенных случаях (при наличии соответствующих условий) И.г. может быть ограничен. Например не признается И.г., если государство само предъявило иск, если спор возник по трудовому контракту, в связи с недвижимостью, охраной прав промышленной собственности, а также иной деятельностью в стране суда. Однако обеспечение иска в силу конвенции вообще не допускается, т. е. И.г. от предварительного обеспечения иска признается категорически.

*Ануфриева Л.Л.*

## **Иммунитет депутатский**

см. *Иммунитет парламентский* .

## **Иммунитет дипломатический**

**ИММУНИТЕТ ДИПЛОМАТИЧЕСКИЙ** – особые права и преимущества, предоставляемые иностранным дипломатическим представительствам, их главам и сотрудникам в стране пребывания. Юридическая природа И.д. вытекает из того, что одно суверенное государство не может подчиняться власти другого (см. *Иммунитет государства* ), а дипломатическое представительство и его дипломатический персонал олицетворяют именно государство.

Порядок предоставления и объем И.д. определяются Венской конвенцией о дипломатических сношениях 1961 г., в которой участвует и РФ. В соответствии с этой Конвенцией И.д. делятся на иммунитет членов дипломатического представительства и личные иммунитеты членов дипломатического персонала и их семей. К иммунитетам дипломатического представительства относятся:

- неприкосновенность помещений дипломатического представительства, иммунитеты имущества и средств передвижения, корреспонденции и архивов;
- фискальный (налоговый) иммунитет;
- право на беспрепятственные сношения представительства со своим центром и другими представительствами своего государства.

Помещения представительства, предметы их обстановки и другое находящееся в них имущество, а также средства передвижения представительства пользуются иммунитетом от обыска, реквизиции, ареста и т. п. Власти принимающего государства не могут проникать на территорию дипломатического представительства иначе как с согласия главы последнего.

Дипломатическая почта пользуется абсолютной неприкосновенностью и не ограничена весом или количеством мест.

К личным иммунитетам членов дипломатического персонала и их семей относятся:

- неприкосновенность личности, жилища;
- полный иммунитет от уголовной юрисдикции государства пребывания, а также от гражданской и административной юрисдикции в отношении исполнительных действий;
- фискальный (налоговый) иммунитет.

При этом из правила об иммунитете от гражданской юрисдикции установлены три исключения: можно предъявить судебный иск по поводу недвижимого имущества, которым дипломат или член его семьи владеет лично, иск по наследственному делу, в котором эти лица выступают в качестве наследников, и т. п., а также иск по поводу профессиональной или коммерческой деятельности, которой они занимаются в целях личной выгоды. Личный же багаж дипломатического работника или члена его семьи пользуется неприкосновенностью. Однако Конвенция предусматривает, что багаж может быть досмотрен в присутствии заинтересованного лица или его представителя, если имеются серьезные основания полагать, что он содержит предметы, запрещенные к ввозу или вывозу.

Члены административно-технического персонала пользуются вместе с членами семей, живущими с ними. неприкосновенностью личности, жилища, фискальным иммунитетом, иммунитетом от уголовной юрисдикции, а от гражданской и административной – только в отношении действий, совершенных при исполнении служебных обязанностей. Члены обслуживающего персонала пользуются иммунитетом в отношении действий, совершенных ими при исполнении служебных обязанностей, и освобождаются от налогов, сборов и пошлин на заработок, получаемый ими по службе. Иммунитеты двум последним категориям предоставляются, если они не являются гражданами государства пребывания или не проживают в нем постоянно.

Помимо иммунитетов дипломатическому представительству и его персоналу страной пребывания предоставляются также определенные привилегии таможенного характера, заключающиеся в освобождении дипломатического багажа от обложения таможенными сборами, пошлинами и в иных процедурах. Другая привилегия – право дипломатов и членов их семей свободно передвигаться по территории государства пребывания с учетом установленных последним правил о закрытых зонах.

## **Иммунитет консульский**

*см. Консульский иммунитет .*

## **Иммунитет парламентский**

**ИММУНИТЕТ ПАРЛАМЕНТСКИЙ** (депутатский) – в конституционном праве привилегия депутатов, заключающаяся в их неприкосновенности или защите от судебного преследования за действия, непосредственно не связанные с исполнением мандата.

И.п. – не личная привилегия, но гарантия деятельности парламентария.

Депутаты и сенаторы не могут быть подвергнуты уголовному преследованию (Франция, Польша), любому иному ограничению личной свободы (Германия), личному досмотру, обыску (РФ), аресту (США, Германия) без санкции соответствующей палаты парламента (однопалатного парламента) во время сессии (Франция, Германия, РФ), бюро палаты парламента (Франция) вне сессии, спикера (Великобритания). Исключение допускается только в том случае, если депутат застигнут на месте совершения преступления (в Германии также в течение следующего дня). В некоторых странах (Индия и Индонезия) депутат не может быть лишен неприкосновенности ни при каких обстоятельствах – свобода от ареста на весь срок мандата (Аргентина).

Чаще всего срок действия И.п. охватывает время сессии, иногда включая время

следования в палату и возвращения из нее (США, Ирландия, Норвегия, Филиппины). В некоторых странах неприкосновенность распространяется на срок сессии плюс 40 дней до ее начала и окончания (Австралия, Великобритания, Индия, Канада), иногда – на весь срок действия мандата (Бразилия, Египет, Германия, Испания, Италия, Мексика, Шри-Ланка, РФ).

В РФ в последнее время понятие И.П., особенно депутатской неприкосновенности, стало трактоваться в расширительном плане. Например, депутат ГД не может быть привлечен к уголовной ответственности, административной ответственности, налагаемой в судебном порядке, задержан, арестован, подвергнут обыску или допросу без согласия ГД, кроме случаев задержания на месте преступления, а также подвергнут личному досмотру, за исключением случаев, когда это предусмотрено ФЗ для обеспечения безопасности других людей. Неприкосновенность распространяется на его жилое, служебное помещения, багаж, личное и служебное транспортные средства, переписку, используемые им средства связи, а также на принадлежащие ему документы.

Не соответствует Конституции РФ И.п. в отношении действий, не связанных с осуществлением депутатской деятельности.

**Лит.:**

*Крутоголов М.А., Ковлер А.И.* Парламентское право Франции. Очерки парламентского права (зарубежный опыт)/Под ред. и с предисл. акад. *Б.Н.Топорнина*. М.,1993. С. 95–96;

Конституционное (государственное) право зарубежных стран /Под ред. проф. *Б.А. Страшуна*. М., 1996. С. 428, 468–470;

Сравнительное конституционное право/Ред. кол. *А.И. Ковлер, В.Е. Чиркин, Ю.А. Юдин*. М., 1996. С. 408–414, 565–566.

*Авакьян С.А., Бойцова В.В., Бойцова Л.В.*

## **Иммунитет президентский**

**ИММУНИТЕТ ПРЕЗИДЕНТСКИЙ** – невозможность привлечения к юридической ответственности президента государства за его высказывания, связанные с выполнением служебных функций, а также личная неприкосновенность президента.

Президент может быть лишен неприкосновенности только вместе с отстранением его от должности в порядке особой процедуры, предусмотренной конституцией (импичмент, отрешение от должности и т. д.). После этого президент может быть подвергнут судебному преследованию в обычном порядке (США, Бразилия, Венесуэла) либо его преследование навсегда исключается (Чехия). Во Франции и некоторых других странах президент может быть предан специальному суду решением парламента только в случае совершения государственной измены.

Неприкосновенность Президента РФ обеспечивается Конституцией РФ и означает следующее: никто не может применять в отношении Президента физическое или психическое насилие; Президент не может быть подвержен задержанию, обыску, аресту, привлечен к любому виду правовой ответственности либо тем или иным способом отстранен от исполнения обязанностей.

## **Иммунитет судейский**

**ИММУНИТЕТ СУДЕЙСКИЙ** – неприкосновенность судей как носителей судебной власти: означает, что судья не может быть привлечен к уголовной ответственности, заключен под стражу, подвергнут приводу без согласия на то соответствующего компетентного органа (квалификационной коллегии судей – в РФ, Высшего совета магистратуры в Италии, Федерального конституционного суда в Германии). В США и ряде других стран судья может быть лишен неприкосновенности только в порядке процедуры импичмента.

## **Императивный мандат**

**ИМПЕРАТИВНЫЙ МАНДАТ** – обязательный наказ избирателей своему депутату в

представительный орган власти.

При И.м. депутат связан волей и поручениями своих избирателей:

а) при избрании он получает от них наказы;

б) в ходе работы обязан перед ними регулярно отчитываться как о своей деятельности, так и о деятельности представительного органа, в который избран, его комитетов и комиссий, в которых состоит, о выполнении наказов;

в) избиратели могут отозвать депутата, не оправдавшего их доверия или совершившего поступки, порочащие звание депутата. В РФ в настоящее время наказы избирателей и отчеты депутатов не практикуются (см. *Свободный мандат* ). Отзыв не применяется для депутатов ГД. Отзыв депутатов представительных органов местного самоуправления может быть предусмотрен уставами муниципальных образований в соответствии с законами субъектов РФ.

*Авакьян С.А.*

## **Импичмент**

ИМПИЧМЕНТ (англ. *impeachment* ) – термин, вошедший в конституционное право из практики и законодательства США. означает процедуру отстранения от должности и привлечения к ответственности ряда должностных лиц.

В РФ И. - процедура, применяемая в отношении Президента РФ, именуется отрешением от должности Президента РФ.

*Авакьян С.А.*

## **Имплементация**

ИМПЛЕМЕНТАЦИЯ (англ. *implementation* ) – в международном праве фактическая реализация международных обязательств на внутригосударственном уровне; осуществляется путем трансформации международно-правовых норм в национальные законы и подзаконные акты. В ряде государств ратифицированные международные договоры автоматически становятся частью национального законодательства. В соответствии с Конституцией РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом РФ, то применяются правила международного договора. Тем не менее ФЗ РФ от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ "О международных договорах Российской Федерации" предусматривается возможность указанной трансформации.

*Панов В.П.*

## **Импорт**

ИМПОРТ (лат. *importare* – ввозить) – ввоз товара, работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности, в том числе исключительных прав на них, на таможенную территорию РФ из-за границы без обязательства об обратном вывозе (ФЗ РФ от 13 октября 1995 г. № 157-ФЗ "О государственном регулировании внешнеторговой деятельности"). Факт И. фиксируется в момент пересечения товаром таможенной границы РФ, получения услуг и прав на результаты интеллектуальной деятельности. В данном значении термин употребляется более чем в 40 действующих законах РФ. ВТК для обозначения таможенного режима И. используется термин "выпуск, товаров для свободного обращения".

## **Имущественное страхование**

ИМУЩЕСТВЕННОЕ СТРАХОВАНИЕ – вид страхования, в котором объектом

страховых отношений выступают интересы, связанные с владением, пользованием и распоряжением имуществом (Закон РФ от 27 ноября 1992 г. № 4015-1 "Об организации страхового дела в Российской Федерации"). И.с. согласно ст. 929 ГК РФ подлежат имущественные интересы, связанные:

а) со страхованием имущества на случай его утраты (гибели), недостачи, повреждения (обязательно основанный на законе, договоре интерес в страховании этого имущества);

б) с риском ответственности за нарушение договора (своей возможной ответственности перед контрагентом);

в) с предпринимательским риском (только самого предпринимателя);

г) с риском исполнения своих обязательств страховщиком перед страхователем.

Экономическое назначение И.с. состоит в возмещении ущерба, возникшего вследствие страхового случая. И.с. предполагает в первую очередь обеспечение возмещения прямого фактического ущерба, восстановление погибших (утраченных) объектов. Содержание страховых отношений в И.с. определяется следующими обязательствами сторон:

– страхователь должен уплатить страховые платежи, определяемые исходя из страховой суммы соответствующего имущества и установленных ставок платежей (тарифов) с единицы страховой суммы;

– страховщик обязан возместить ущерб, возникший в связи с наступлением страхового случая, т. е. выплатить предусмотренное законом или договором страховое возмещение.

Застрахованным может быть имущество, как являющееся собственностью страхователя, так и находящееся в его пользовании и распоряжении. Следовательно, страхователями выступают не только собственники имущества, но и другие юридические и физические лица, несущие ответственность за его сохранность. Условия страхования чужого и собственного имущества могут существенно различаться.

И.с. по методу проведения делится на обязательное и добровольное.

И.с. в зарубежных странах осуществляется в различных видах и формах. Чаще всего оно подразделяется по характеру опасностей (рисков), на случай которых проводится: страхование от огня, града, забастовок, убытков вследствие перерыва в работе предприятий, страхование военного, атомного рисков и др. К ним относится страхование от краж, растрат и прочих служебных злоупотреблений. Классификация строится также в зависимости от вида страхуемого имущества или деятельности: страхование промышленных предприятий, сельскохозяйственных культур, животных, транспорта, ценных бумаг, золота, экспортного кредита, домашнего имущества и т. д.

**Лит.:**

Страховое дело: Учебник/Под ред. *Л.И.Рейтмана*. М., 1992;

*Шахов В.В.* Страхование. М., 1997;

*Шминова М.Я.* Основы страхового права России. М., 1993.

*Грачева Е.Ю.*

## **Имущественные права**

**ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА** – субъективные права участников гражданских правоотношений, связанные с владением, пользованием и распоряжением имуществом, а также с теми материальными (имущественными) требованиями, которые возникают между участниками гражданского оборота по поводу распределения этого имущества и обмена (товарами, услугами, работами, ценными бумагами, деньгами и др.). И.п. являются правомочия собственника, право хозяйственного ведения, право оперативного управления, сервитута (вещные права) и обязательственные права (как из договорных, так и внедоговорных обязательств), права авторов и изобретателей на вознаграждение за созданные ими произведения (сделанные изобретения), наследственные права.

И.п. могут выступать самостоятельным объектом правоотношения либо в составе имущественного комплекса. Они могут быть удостоверены ценной бумагой или долговой

распиской. И.п. можно купить или продать (ст. 454 ГК РФ), уступить (ст. 382–387 ГК РФ). Не могут передаваться (отчуждаться) И.п., неразрывно связанные с личностью их обладателя (например, право, на возмещение вреда здоровью).

И.п. возникают не только в сфере гражданских правоотношений, но также в трудовых (право на зарплату), семейных (право на алименты), финансовых (право государства на налоговые и иные денежные поступления), в отношениях социального обеспечения (право на пенсию и пособия).

## **Имущественный наем**

ИМУЩЕСТВЕННЫЙ НАЕМ – в гражданском праве РФ синоним понятия «аренда» (см. также *Договор аренды*).

## **Имущественный ценз**

ИМУЩЕСТВЕННЫЙ ЦЕНЗ – требование избирательного закона, согласно которому избирательное право (активное или пассивное) предоставляется только гражданам, имеющим собственность определенной стоимости или вносящим налоги не ниже определенной суммы. В XIX в. был распространен повсеместно в мире, в настоящее время встречается редко, так как противоречит принципу равноправия граждан. Сохраняется, например, в Канаде, где в верхнюю палату парламента (сенат) может быть избран только гражданин, обладающий недвижимым имуществом стоимостью как минимум 4 тыс. долл.

## **Имущество**

ИМУЩЕСТВО – совокупность принадлежащих субъекту гражданского права вещей, имущественных прав и обязанностей. Принадлежащие лицу вещи и имущественные права составляют актив его И. (иногда называемый также "наличным И."), а обязанности (долги) – пассив. Активом (наличным И.) определяются пределы возможной ответственности субъекта по долгам перед другими участниками, гражданского оборота.

В состав И. включаются не только вещи, но и имущественные права, в том числе права корпоративного характера (вытекающие из членства в коммерческих. и некоторых некоммерческих, организациях), права требования и пользования обязательственно-правового характера (вытекающие из сделок и некоторых других юридических фактов и входящие в содержание обязательств) и имущественные права (правомочия), находящиеся в составе исключительных прав.

Вместе с тем понятие И. в гражданском праве многозначно. Иногда оно трактуется как только наличное И., т. е. актив И. в виде вещей и имущественных прав (ст. 128 и 237 ГК РФ). В некоторых случаях в состав И. включаются только вещи, принадлежащие конкретному лицу (ст. 211 и 301–303 ГК РФ). Такое более узкое понимание И. является прямо предусмотренным законом исключением, которое в основном объясняется сложившимся словоупотреблением.

Особую разновидность И. составляют имущественные комплексы, т. е. комплексы взаимосвязанных недвижимых и движимых вещей, используемые по общему назначению как единое целое. К ним относятся предприятия к кондоминиумы.

Предприятие как объект гражданского оборота включает в свой состав наряду с вещами (земельными участками, зданиями, сооружениями, оборудованием, инвентарем, сырьем, готовой продукцией) обязательственные права требования и пользования, долги (обязанности), а также некоторые исключительные права (на фирменное наименование, товарный знак и т. п.) (ст.132 ГК РФ). В странах с развитым правопорядком в состав предприятий включают также клиентуру и гудвилл (англ. *goodwill* – добрая воля, доброжелательность, а также условная стоимость деловой репутации и деловых связей

фирмы), т. е. устойчивые хозяйственные связи с потребителями их продукции или услуг. весьма важные в условиях конкурентного рыночного хозяйства. Поэтому действующее предприятие обычно стоит дороже, чем простая совокупная «балансовая» стоимость его наличного И. или чистых активов. Объектом гражданского оборота может стать и часть предприятия (например, И. цеха), и иная производственная единица (небольшой магазин, кафе, ателье и т. п.). В случаях продажи, аренды, залога или совершения иных сделок с такими имущественными комплексами их собственник в соответствии с условиями договора передает приобретателю или другому контрагенту не только входящие в их состав недвижимые и движимые вещи, но и относящиеся к ним свои права, обязанности и клиентуру (ст. 559 и 656 ГК РФ).

*Суханов А. Е.*

## **Имя гражданина**

ИМЯ ГРАЖДАНИНА – средство индивидуализации личности в общественной жизни и гражданском обороте. Право на имя является неотъемлемым личным правом человека в соответствии с Международным пактом о гражданских и политических правах 1966 г.

Гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая. В случаях и в порядке, предусмотренных законом, гражданин может использовать псевдоним (вымышленное имя). По достижении 16-летнего возраста гражданин вправе переменить свое имя, отчество и фамилию в порядке, установленном законом. Эта процедура проводится органом загса по месту жительства заявителя. Перемена гражданином имени не является основанием для прекращения или изменения его прав и обязанностей, приобретенных под прежним именем, т. е. правосубъектность (совокупность прав и дееспособности) гражданина сохраняется полностью. Имя, полученное при рождении, а также перемена имени подлежат регистрации в порядке, установленном для регистрации актов гражданского состояния. О произведенной регистрации нового имени уведомляются органы милиции и военные комиссариаты. Гражданин обязан принимать необходимые меры для уведомления своих должников и кредиторов о перемене своего имени и несет риск последствий, вызванных отсутствием у них таких сведений. Гражданин, переименовавший имя, вправе требовать внесения за свой счет соответствующих изменений в документы, оформленные на его прежнее имя. Приобретение прав и обязанностей под именем другого лица не допускается. Вред, причиненный гражданину в результате неправомерного использования его имени, подлежит возмещению в соответствии с законодательством РФ. При искажении либо использовании И.г. способами или в форме, которые затрагивают его честь, достоинство или деловую репутацию, применяются правила (ст. 152 ГК РФ) о защите чести, достоинства и деловой репутации.

*Сальникова Е.В.*

## **Инвалидность**

ИНВАЛИДНОСТЬ (лат. *invalidus* – слабый, немощный) – в соответствии с действующим законодательством РФ нарушение здоровья человека со стойким расстройством функций организма, приводящее к полной или значительной потере профессиональной трудоспособности или существенным затруднениям в жизни. В зависимости от тяжести принято различать три группы И. - первую, назначаемую гражданам, полностью утратившим способность к труду (регулярному и профессиональному) в обычных условиях и нуждающимся в постоянном постороннем уходе; вторую – при тех же условиях, но не нуждающимся в таком уходе; третью – назначаемую гражданам, частично утратившим способность к регулярному профессиональному труду.

Законодательство предусматривает определенную классификацию причин, вызвавших

И., с каждой из которых связано наступление определенных правовых последствий.

Трудовое увечье – в случае, если несчастный случай, вызвавший И., произошел:

а) при выполнении трудовых обязанностей (в том числе во время командировок), а также во время каких-либо действий в интересах предприятия, хотя бы и без поручения администрации;

б) в пути на работу или с работы;

в) на территории предприятия или в ином месте работы в течение рабочего времени;

г) вблизи предприятия или иного места работы в течение рабочего времени, если нахождение там не противоречило Правилам внутреннего трудового распорядка;

д) при прохождении производственной практики либо проведении учебных опытов во время учебы;

е) при выполнении государственных обязанностей, а также заданий российских или общественных организаций, деятельность которых не противоречит Конституции РФ;

ж) при выполнении гражданского долга по спасению человеческой жизни, охране собственности и правопорядка.

Причиной И. может быть профессиональное заболевание (если заболевание, вызвавшее И., признается таковым в соответствии со списком профессиональных заболеваний, утверждаемым и дополняемым в порядке, определенном Правительством РФ). И. может являться следствием военной травмы, т. е. вследствие ранения, контузии, увечья, полученных при защите СССР, РСФСР, РФ или при исполнении иных обязанностей военной службы, либо вследствие заболевания, связанного с пребыванием на фронте. Общее заболевание – возникает по любой из причин, исключая перечисленные. Иногда надлежит определить время наступления И., поскольку с этим связаны определенные правовые последствия.

И. первой группы устанавливается на 2 года, второй и третьей групп – на 1 год. По истечении этого срока происходит переосвидетельствование, по результатам которого может быть:

а) снята группа И.;

б) изменена (увеличена или уменьшена) группа И.;

в) продлен период установления И. или она установлена на неопределенный срок (т. е. бессрочно).

Срок переосвидетельствования не устанавливается: мужчинам старше 60 и женщинам старше 55 лет, лицам с необратимыми анатомическими дефектами и другим инвалидам в соответствии с перечнем, утверждаемым Правительством РФ.

В настоящее время вопросы определения И. регламентируются ФЗ РФ от 24 ноября 1995 г. № 181-ФЗ "О социальной защите инвалидов в Российской Федерации", постановлением Правительства РФ от 13 августа 1996 г. № 965 "О порядке признания граждан инвалидами", а также некоторыми другими нормативными актами.

*Щербаков И.И.*

## **Инвестиции**

ИНВЕСТИЦИИ (англ. *in vest* – в жилетку) – понятие, выражающее экономическое отношение по предоставлению и использованию материальных и денежных средств: согласно Закону РСФСР от 26 июня 1991 г. № 1488-1 "Об инвестиционной деятельности в РСФСР" денежные средства, целевые банковские вклады, паи, акции и другие ценные бумаги, технологии, машины, оборудование, лицензии, в том числе на товарные знаки, кредиты, любое другое имущество или имущественные права, интеллектуальные ценности, вкладываемые в объекты предпринимательской и других видов деятельности в целях получения прибыли (дохода) и достижения социального эффекта. В соответствии с действующим законодательством это понятие применяется как к частным И. (И. граждан, юридических лиц), так и к случаям финансирования капитальных вложений из бюджета (см.



*Инвестиционная деятельность* ).

В современном законодательстве стран с развитыми рыночными отношениями под категорией "И." понимается совокупность различных способов капиталовложения в частном секторе экономики, использование доходов для увеличения основных фондов предприятий в промышленности, приобретение средств производства. Инвестор в экономическом понимании этой категории включает в себя также и пользователей капитала, в то время как в юридическом понимании он всегда рассматривается как источник (собственник) капиталовложений.

Развитие законодательства об И. в РФ происходило в соответствии с заложенным в Законе об инвестиционной деятельности пониманием И. как одного из способов финансирования капитальных вложений. Такое понимание И. было связано с плановой социалистической системой хозяйствования, предполагающей активное участие государства в экономической деятельности, включая финансирование части расходов из бюджета.

Указ Президента РФ от 17 сентября 1994 г. № 1928 "О частных инвестициях в Российской Федерации", так же как Закон об инвестиционной деятельности, регулирует отношения, связанные с участием государства в развитии частных инвестиций, что характерно для законодательства переходного периода, каким остается законодательство об И. в РФ. Указ направлен на стимулирование высокоэффективных и быстро окупаемых проектов "путем частичного участия государства в их финансировании". Элемент рыночной экономики выражается во введении в систему финансирования конкурсного порядка отбора проектов, заслуживающих государственной поддержки.

Регулирование отношений в области И. создается постепенно, по мере развития рыночных отношений, в том числе складывающихся на рынке ценных бумаг, прежде всего выпускаемых частными компаниями с целью привлечения дополнительных (внешних) источников финансирования своей деятельности. Начиная с 1996 г. активную роль в регулировании И. начинают играть нормы ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг". Большую роль в регулировании И. играет регламентация его договорных форм.

Согласно ФЗ РФ от 29 октября 1998 г. № 164-ФЗ "О лизинге" за лизингом закрепляется функция инвестирования временно свободных или привлеченных финансовых средств в имущество, передаваемое по договору физическим и юридическим лицом на определенный срок.

В зависимости от того, какое имущество составляет предмет И. или в какую сферу оно вкладывается инвестором, различают реальные, финансовые, интеллектуальные И. и т. д. Слова «реальные» или «производительные» используются для того, чтобы выделить капитальные вложения промышленности в основные фонды. В отличие от «реальных» И. «финансовые» соответствуют общепринятому пониманию категории "И.". Выделяют также производительные И., или И. в сферу материального производства (средств производства, товаров и услуг для личного потребления): эту категорию И. соотносят с непроизводительными, т. е. с использованием доходов на коллективные потребности (например, строительство больницы или школьного учреждения).

Распространено деление И. на инвестиции портфельные и прямые, что связано с развитием рынка ценных бумаг и в особенности специализированных институтов, предназначенных для коллективных И. Портфель ценных бумаг таких институтов, как взаимные фонды, инвестиционные компании, формировался специально для целей уменьшения рисков, связанных с помещением капитала в ценные бумаги и совершения сделок с ними (см. *Инвестиционные фонды* ).

Все более широкое распространение получают категории регулируемых (прямые и частично портфельные) и нерегулируемых (частично портфельные) И. Понятия "прямые и портфельные И.о., а также "регулируемые и нерегулируемые И." часто используются в контексте рассмотрения иностранных инвестиций.

*Доронина Н.Г.*

## **Инвестиции портфельные**

**ИНВЕСТИЦИИ ПОРТФЕЛЬНЫЕ** – инвестиции в ценные бумаги, приобретение которых не связано с установлением контроля за деятельностью общества, акции которого приобретаются. Понятию И.п. как экономической категории соответствует понятие "нерегулируемые инвестиции" (см. *Инвестиции* ).

Пробел в области международного права в определенной степени помогла заполнить многосторонняя международная система страхования иностранных инвестиций, которая обеспечивает защиту интересов и промышленно развитых и развивающихся стран, предоставляет гарантии как в случае прямых, так и в случае И.п.

Сеульская Конвенция 1985 г. об учреждении Многостороннего агентства по гарантиям инвестиций (МАГИ) предусматривает в числе инвестиций, подпадающих под гарантии МАГИ и И.п. Согласно Конвенции гарантиями обеспечиваются: "акционерное участие, в том числе среднесрочные и долгосрочные займы, предоставленные владельцами акций заинтересованному предприятию или гарантированные ими, а также такие формы прямых инвестиций, которые могут быть квалифицированы как таковые советом директоров". Под действие международной системы страхования инвестиций подпадают И.п. в форме акций и облигаций компаний.

Законодательство РФ не разграничивает прямые и И.п. Развитие рынка ценных бумаг в промышленно развитых и развивающихся государствах и в особенности тенденция интернационализации финансовых рынков способствует формированию нового подхода в их разграничении. Содержание категории И.п. составляют инвестиции, осуществляемые при посредстве специализированных инвестиционных институтов на рынке ценных бумаг. Новое понимание категории И.п. складывается по мере развития инвестиционной деятельности на рынке ценных бумаг в РФ (см. *Инвестиционная деятельность* ).

*Доронина Н.Г.*

## **Инвестиции прямые**

**ИНВЕСТИЦИИ ПРЯМЫЕ** – действия по учреждению юридического лица или строительству сооружений и предприятий, в том числе в области поиска и добычи полезных ископаемых, а также действия, направленные на приобретение предприятий, акций хозяйственных обществ, преобразование хозяйственных обществ, если совершение этих и иных действий имеет целью установление контроля над российским хозяйственным обществом.

Определение И.п. содержится в международных документах, разработанных международными организациями, чья деятельность направлена на развитие международных экономических отношений. Организация по экономическому сотрудничеству и развитию (ОЭСР), в работе которой участвует РФ (Соглашение между Правительством РФ и ОЭСР о привилегиях и иммунитетах организации в РФ), разработала Кодекс либерализации движения капиталов – документ, направленный на гармонизацию национального законодательства в области иностранных И.п. с целью развития взаимовыгодного экономического сотрудничества между странами-участницами. В Кодексе содержится "Список «А». Виды движения капиталов, подлежащих либерализации", в котором дается следующее определение И.п.: "Инвестиции, осуществляемые с целью установления длительных экономических связей между предпринимательскими организациями, а также инвестиции, обеспечивающие их собственнику эффективный контроль за управлением предприятием".

Конвенция об учреждении Многостороннего агентства по гарантиям инвестиций (МАГИ) (ратифицирована постановлением Верховного Совета РФ от 22 декабря 1992 г.) к числу И.п. относит инвестиции, признанные таковыми советом директоров МАГИ.

Решение совета директоров о предоставлении гарантий принимается в отношении таких видов И.п., как соглашения о разделе продукции;

– договоры об участии в проекте и в прибыли, полученной в результате реализации проекта;

– договоры об участии в управлении компанией;

– договоры коммерческой концессии (франчайзинг);

– договоры на строительство под ключ, лицензионные соглашения, договоры финансовой аренды (лизинг), договоры целевого займа и иные формы И.п., не предполагающих участия инвестора в капитале акционерных и иных хозяйственных обществ, а также любые другие соглашения, если совет директоров признает их И. п., подпадающими под систему гарантий МАГИ.

*Доронина Н.Г.*

## **Инвестиционная деятельность**

**ИНВЕСТИЦИОННАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ** – вложение инвестиций (или инвестирование) и совокупность практических действий по реализации инвестиций (Закон РСФСР от 26 июня 1991 г. № 1488-1 "Об инвестиционной деятельности в РСФСР").

И.д. включает в себя все формы предпринимательской деятельности, поскольку она всегда требует вложения капитала – инвестиций. Субъектами И.д. являются инвесторы, заказчики, исполнители работ, пользователи объектов И.д., а также поставщики, юридические лица (банковские, страховые и посреднические организации, инвестиционные биржи) и другие участники инвестиционного процесса.

В зарубежном законодательстве под И.д. обычно понимается предпринимательская деятельность, направленная на привлечение свободных денежных средств неопределенного круга лиц с целью помещения их в ценные бумаги и извлечения в результате совершаемых с ценными бумагами операций прибыли. В соответствии с таким пониманием И.д. осуществляется профессиональными участниками рынка ценных бумаг, специализированными институтами, например, инвестиционными компаниями, инвестиционными фондами, а также иными организациями, получившими лицензию на осуществление соответствующей деятельности.

*Доронина Н.Г.*

## **Инвестиционная компания**

**ИНВЕСТИЦИОННАЯ КОМПАНИЯ** (англ. *investment company*) – компания, занимающаяся инвестиционной деятельностью (инвестиции и реинвестиции в форме ценных бумаг, торговля ценными бумагами), чей капитал в значительной степени представлен выпущенными этой компанией ценными бумагами, которые предлагаются инвесторам.

Определение И.к. связано с определением инвестиционной деятельности как деятельности по привлечению свободных денежных средств на рынке капиталов, применяемом в зарубежном законодательстве. Организациями, специализирующимися на привлечении свободных денежных средств путем продажи ценных бумаг на рынке, являются И.к. или, согласно правовому регулированию инвестиционной деятельности в РФ, различного вида взаимные фонды (см. *Инвестиционный фонд, Паевой инвестиционный фонд*). Они представляют собой правовые формы организации коллективного инвестирования, которые в различных странах носят разное название, но имеют в основе единые принципы регулирования. Их объединяет общий тип организаций, называемый "взаимными фондами", или фондами (системами) коллективного инвестирования.

И.к. формируют свои ресурсы только за счет собственных средств (средств учредителей) и не имеют права для формирования собственных ресурсов привлекать средства населения (постановление Правительства РСФСР от 28 декабря 1991 г. № 78 "Об

утверждении Положения о выпуске и обращении ценных бумаг и фондовых биржах в РСФСР"),

Новые коммерческие структуры развивались на российском рынке ценных бумаг в результате заимствования соответствующих правовых институтов стран с развитыми рыночными отношениями.

Заимствование институтов иностранного права объяснялось двумя объективными факторами:

– необходимостью формирования рынка ценных бумаг в сжатые сроки в связи с массовой приватизацией;

– обострением ситуации на рынке ценных бумаг в связи с появлением на нем нелегализуемых финансовых компаний, активно привлекавших средства населения для приобретения реальных активов ценных бумаг или их суррогатов.

Из двух возможных правовых институтов (И.к. и инвестиционный фонд) предпочтение было отдано инвестиционному фонду.

В зарубежном законодательстве и практике деятельность И.к. регулируется, как правило, специальным законом, в котором предусматриваются особые средства контроля со стороны государства в целях защиты интересов инвесторов.

*Доронина Н.Г.*

## **Инвестиционная ценная бумага**

ИНВЕСТИЦИОННАЯ ЦЕННАЯ БУМАГА – 1) ценная бумага, выделенная по критерию цели выпуска (наряду с товарораспорядительными и торговыми), которая имеет денежное содержание, является предметом массового выпуска (эмиссии) и удостоверяет право ее держателя на единовременное или периодическое получение дохода с ее номинальной стоимости, величина которого определяется либо размером прибыли (дохода), полученного эмитентом в расчете на каждую ценную бумагу, либо содержанием принятого эмитентом обязательства. По своему содержанию данное определение равнозначно значению термина "эмиссионная ценная бумага";

2) в Единообразном торговом кодексе США – ценная бумага серийного выпуска, являющаяся общепринятым на фондовых биржах или рынках средством инвестирования.

## **Инвестиционное право**

ИНВЕСТИЦИОННОЕ ПРАВО – комплексная отрасль права, включающая нормы правовых актов различных отраслей права, регулирующих инвестиции: предмет научных исследований; учебная дисциплина. Понятие И.п. употребляется в юридической литературе применительно и к международному праву (имеется в виду существование особой подотрасли международного права), и к внутригосударственному праву РФ.

**Лит.:**

*Богатырев А.Г.* Инвестиционное право. М., 1994;

*Сапожников В.И.* Неоколониалистские доктрины международной защиты иностранных концессий//Советский ежегодник международного права. 1966–1967. М., 1968. С. 90;

Хозяйственное право/Под ред. проф. *В.С. Мартеньянова*. Т. 1, 2.М., 1994.

*Доронина Н.Г.*

## **Инвестиционные институты**

ИНВЕСТИЦИОННЫЕ ИНСТИТУТЫ – финансовые брокеры; инвестиционные консультанты; инвестиционные компании; инвестиционные фонды (постановление Правительства РСФСР от 28 декабря 1991 г. № 78 "Об утверждении Положения о выпуске и обращении ценных бумаг и фондовых биржах в РСФСР"). Причисление к категории И.и.

означает, что соответствующее лицо обязано действовать исключительно на рынке ценных бумаг.

Помимо лицензирования деятельности на рынке ценных бумаг И.и. необходимо получить лицензию на деятельность в качестве И.и. Он не может совмещать свою уставную деятельность ни с какими иными функциями как на рынке ценных бумаг, так и вне его.

### **Инвестиционный консультант**

**ИНВЕСТИЦИОННЫЙ КОНСУЛЬТАНТ** – физическое или юридическое лицо, профессионально занимающееся возмездным оказанием консультационных услуг по поводу выпуска и обращения ценных бумаг (постановление Правительства РСФСР от 28 декабря 1991 г. № 78 "Об утверждении Положения о выпуске и обращении ценных бумаг и фондовых биржах в РСФСР"). И.к. является одним из инвестиционных институтов.

### **Инвестиционный пай**

**ИНВЕСТИЦИОННЫЙ ПАЙ** – 1) часть имущественного комплекса, составляющего паевой инвестиционный фонд, доверительное управление которым осуществляется управляющей компанией в целях их прироста и в интересах инвесторов – третьих лиц, приобретших право на И.п.;

2) именная ценная бумага, удостоверяющая право инвестора по предъявлении им управляющей компании требования о выкупе И.п. получить денежное средство в размере, определяемом исходя из стоимости имущества паевого инвестиционного фонда на дату выкупа (Указ Президента РФ от 26 июля 1995 г. № 765 "О дополнительных мерах по повышению эффективности инвестиционной политики Российской Федерации").

Обыкновенно термин "И.п." употребляется во 2-м значении.

И.п. выпускаются в документарной или бездокументарной форме:

- каждый И.п. предоставляет его владельцу одинаковые права;
- количество выпускаемых И.п. устанавливается управляющей компанией;
- срок размещения не ограничивается;
- проценты и дивиденды по И.п. не начисляются;
- выпуск производных от И.п. ценных бумаг не допускается.

И.п. может менять своего владельца, в частности в результате реализации инвестором своих прав на распоряжение им.

Право выкупа И.п. может быть реализовано во всякое время по требованию инвестора либо в определенное время, что зависит от типа паевого инвестиционного фонда.

*Белов В.А.*

### **Инвестиционный фонд**

**ИНВЕСТИЦИОННЫЙ ФОНД** – юридическое лицо, созданное в форме ОАО, осуществляющее исключительную деятельность по мобилизации денежных средств инвесторов при помощи выпуска акций или иных прямо разрешенных законодательством способов и их вложению от своего имени в ценные бумаги, на банковские счета и во вклады, причем все риски, связанные с такими вложениями, все доходы и убытки от изменений рыночной оценки таких вложений в полном объеме относятся на счет его акционеров (постановление Правительства РСФСР от 28 декабря 1991 г. № 78 "Об утверждении Положения о выпуске и обращении ценных бумаг и фондовых биржах в РСФСР").

И.ф. является одним из инвестиционных институтов.

В связи с тем что институту И.ф. в 1992–1994 гг. предлагалось играть одну из ключевых ролей в процессе приватизации, из этой категории был выделен особый их вид –

специализированные (чековые И.ф.), отличительной чертой которых была деятельность по аккумуляции и использованию в процессе приватизации приватизационных чеков (ваучеров) граждан. По этой же причине деятельность И.ф. была подвергнута скрупулезной правовой регламентации.

Указом Президента РФ от 7 октября 1992 г. № 1186 "О мерах по организации рынка ценных бумаг в процессе приватизации государственных и муниципальных предприятий" были утверждены:

- Положение об И.ф.;
- Положение о специализированных И.ф. приватизации, аккумулирующих приватизационные чеки граждан;
- Примерный устав И.ф.;
- Основные положения депозитарного договора;
- Примерный договор с управляющим об управлении И.ф.;
- Типовой проспект эмиссии И.ф.

И.ф. разделяются на открытые и закрытые. Открытым называется И.ф., эмитирующий собственные акции с обязательством их выкупа, т. е. предоставляющий владельцу собственных акций право по его требованию получить в обмен на них денежную сумму или иное имущество в соответствии с уставом И.ф.; закрытым – И.ф., который эмитирует акции без обязательства их выкупа эмитентом, кроме случаев, установленных законом.

Позднее, с развитием рынка услуг по доверительному управлению активами населения, в законодательстве появилась категория "паевой инвестиционный фонд", который используется для обозначения особого имущественного комплекса, а не лица, почему не может быть отнесен к разновидности И.ф.

*Белов В.А.*

## **Инвестор**

ИНВЕТОР – субъект инвестиционной деятельности, осуществляющий вложение собственных, заемных или привлеченных средств в форме инвестиций и обеспечивающий их целевое использование (Закон РСФСР от 26 июня 1991 г. № 1488-1 "Об инвестиционной деятельности в РСФСР").

И. могут быть органы государства, уполномоченные управлять государственным и муниципальным имуществом:

- граждане, предприятия, предпринимательские объединения и другие юридические лица;
- иностранные физические и юридические лица, государства, международные организации.

И. могут выступать в роли вкладчиков, заказчиков, кредиторов, покупателей, а также выполнять функции любого другого участника инвестиционной деятельности.

Выступая в роли покупателя или заемщика, И. остается пользователем инвестиций, и его деятельность подчиняется соответствующим нормам ГК РФ (о договоре купли-продажи, о договоре займа и пр.).

*Доронина Н.Г.*

## **Индемнитет парламентский**

ИНДЕМНИТЕТ ПАРЛАМЕНТСКИЙ (англ. *indemnity* от лат. *indemnitas* – безущербность) – 1) привилегия депутатов парламента, заключающаяся в их неотвественности за высказывания и действия, связанные с выполнением депутатских функций. Например, депутат ГД не может быть привлечен к уголовной или административной ответственности за высказанное мнение, позицию, выраженную при голосовании, и другие действия, соответствующие статусу депутата, в том числе и по

истечении срока полномочий. Данное положение не распространяется на случаи, когда со стороны депутата были допущены (даже и при исполнении депутатских обязанностей) публичные оскорбления или клевета и иные нарушения, ответственность за которые предусмотрена законодательством (ФЗ от 8 мая 1994 г. № 3-ФЗ "О статусе депутата Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации");

2) вознаграждение (депутатов) за парламентскую деятельность, включая покрытие расходов на резиденцию, переписку, поездки и т. д.

### **Индивидуально-определенная вещь**

ИНДИВИДУАЛЬНО-ОПРЕДЕЛЕННАЯ ВЕЩЬ – вещь, которая в соответствии с делением вещей на родовые и индивидуально-определенные отличается конкретными, только ей присущими характеристиками, обозначенными в нормативном порядке или договором (например, дом № 22 по улице Садовой: автомобиль такой-то марки под конкретным номером и т. п.). И.-о.в. признаются юридически незаменимыми. Это означает, что в случае их гибели или порчи от обязанного лица можно требовать лишь возмещения убытков, но не предоставления аналогичных вещей. Вместе с тем только И.-о.в. можно истребовать от обязанного лица в натуре.

Предметом некоторых сделок, могут быть лишь И.-о.в. (например, в договоре аренды, предполагающем возврат использованного имущества), тогда как в других сделках в этом качестве, напротив, могут выступать только вещи, определенные родовыми признаками. Последние характеризуются числом, весом, мерой и т. п., т. е. рассматриваются как известное количество вещей одного и того же рода. Понятие родовых вещей обычно используется только по отношению к движимым вещам, так как недвижимые вещи являются индивидуально определенными в силу их государственной регистрации.

*Суханов Е.А.*

### **Индивидуальный предприниматель**

*см. Предпринимательская деятельность .*

### **Индоссамент**

ИНДОССАМЕНТ (англ. *in dosso* – букв.: на спине, т. е. на обороте векселя) – 1) сделка, удостоверяющая волю векселедержателя передать принадлежащее ему право собственности на вексель, а также сам вексель и вытекающие из него права безусловно и в полном объеме. Совершение И. легитимирует лицо (см. *Легитимация*), в пользу которого он совершен, в качестве управомоченного по векселю и обязывает должника по нему произвести исполнение в его пользу. Совершивший И. отвечает как за недействительность, так и за неисполнимость обязательства по переданному векселю

2) передаточная надпись на обороте или добавочном листе (аллонже) ордерной ценной бумаги (вексель, чек и др.), удостоверяющая переход прав по этому документу к другому лицу. Лицо, передающее ценную бумагу по И., - индоссант, получающее – индоссат.

И. представляет собой одностороннюю сделку, выполняющую три функции: легитимационную (названное в И. лицо считается законным держателем ордерной бумаги), передаточную (И. переносит право собственности на ордерную бумагу) и приказную (И. - это приказ кредитора должнику о производстве исполнения новому кредитору). Вексельный и чековый И. несут также и гарантийную функцию – налагают ответственность на лиц, совершивших И., как за недействительность, так и за неисполнимость обязательств, выраженных в; переданной ценной бумаге.

И. классифицируются по ряду оснований. В первую очередь виды И. выделяются в

зависимости оттого, содержатся ли в них какие-либо оговорки, ограничивающие права держателей бумаги, или нет. Так, говорят об обратном, или безоговорочном И. и безобратном (необратном). И., содержащий оговорку "без оборота на меня", освобождает совершившего И. от ответственности за неисполнение обязательства. В случае если И. содержит оговорку, освобождающую передающего от ответственности за неисполнение обязательства перед теми, в пользу которых он будет в дальнейшем/ индоссирован (ректа-оговорку), такой И. называют именованным или ректа-И.

По признаку наличия или отсутствия в И. тех или иных необязательных элементов выделяют И. бланковый и полный. И. бланковый не содержит (в отличие от И. полного) указания лица, в пользу которого он совершен. Выделяют также И. на предъявителя – разновидность бланкового И., содержащая указание о том, что он совершен на предъявителя. По своим юридическим последствиям равнозначен бланковому И.

Традиционно выделяют два И. специального типа – препоручительный и залоговый. Препоручительный И. преследует цель не перенести право собственности на приобретателя векселя, а предоставить ему право действовать по векселю в качестве поверенного индоссанта. Лицо, получившее вексель по препоручительному И., становится представителем держателя векселя. Залоговый И. также передает индоссату не право собственности, а залоговое право на вексель. Лицо, получившее вексель по залоговому И., становится его залогодержателем. Два последних вида не являются И. в точном смысле слова, так как не переносят права собственности на вексель.

Институт И. регулируется преимущественно источниками вексельного и чекового права. Кроме того, И. под наименованием "передаточная надпись" обыкновенно регулируется источниками морского права – актами о коносаментках., В ГК РФ появилось несколько положений об И., которые, очевидно, являются общими для И. на любых ордерных ценных бумагах (ст. 146, 147 и 389).

ГК РФ устанавливает, что индоссант (передавший по И.) несет ответственность не только за неакцепт, но и за неплатеж, если только он в своем И. не сложил с себя ответственность за одно из этих обстоятельств ("без оборота при неакцепте", или "без ответственности за платеж", или "за акцепт не отвечаю") или за оба ("без оборота на меня"). Кроме того, индоссант не отвечает за неакцепт и неплатеж в случае, если его И. совершен после протеста в неплатеже или после истечения срока, установленного для протеста. ГК РФ предусмотрена возможность совершения как ордерных, так и бланковых И., а также применимость препоручительного И. по всем ордерным ценным бумагам.

Лицо, выдавшее ценную бумагу, и все лица, индоссировавшие ее, отвечают перед ее законным владельцем солидарно. Подобная ответственность наступает только при неакцепте или неплатеже со стороны прямого должника.

Правовое регулирование И. на векселях и чеках в основных моментах идентично. И. на векселе урегулирован нормами Положения о переводном и простом векселе от 7 августа 1937 г. № 104/1341; чековый И. - ст. 879, 880, 884 и 885 ГК РФ. Все положения об И. на векселе являются общими как для векселя простого, так и для векселя переводного.

Всякий вексель, даже выданный без прямой оговорки о приказе, может быть передан посредством И. Если векселедатель поместил в переводном векселе слова "не приказу" или какое-либо равнозначное выражение, то документ может быть передан лишь с соблюдением формы и последствиями обыкновенной цессии. Чек также по общему правилу всегда может быть индоссирован, если только в нем не содержится указание на то, что он именной. Именной чек вообще не подлежит передаче, ни по И., ни, как-либо иначе.

И. вексельный может быть совершен в пользу любого лица. Эти лица в свою очередь также вправе индоссировать вексель. И. в пользу плательщика, выполненный на чеке, имеет силу расписки за получение платежа. И., совершенный плательщиком по чеку, является недействительным.

И. на векселе должен быть простым и ничем не обусловленным. Всякое ограничивающее его условие считается ненаписанным: И. с условием о платеже части



суммы – недействителен. И. должен быть написан на векселе или на присоединенном к нему листе (добавочный лист) и подписан индоссантом. Требований к форме чекового. И. законодательство не содержит.

Когда за бланковым И. следует другой И., то лицо, подписавшее последний, считается приобретшим вексель по бланковому И. Бланковый И. должен быть написан на обороте векселя или на добавочном листе; бланковый И. на лицевой стороне векселя имеет силу авала или акцепта, в зависимости от того, кем поставлена подпись. И. может быть совершен также на копии векселя.

И. переносит все права, вытекающие из векселя. Это означает, во-первых, что всякое лицо, у которого находится вексель или чек, рассматривается как его законный держатель уже потому, что оно основывает свое право на непрерывном ряде И., даже если последний И. является бланковым. Плательщик, оплачивая вексель или чек, обязан проверять только непрерывность ряда И., но не подписи индоссантов. Во-вторых, такое лицо обязано отдать вексель по виндикационному требованию (см. *Виндикационный иск*) лишь в том случае, если оно приобрело его недобросовестно или по грубой неосторожности, что должно быть доказано истцом. В-третьих, ни одно из лиц, обязанных по векселю, не может противопоставить такому держателю возражения, основанные на своих личных отношениях с предшествующими держателями, а в переводном векселе – и векселедателем, если только держатель, приобретая вексель, не действовал сознательно в ущерб должнику, что также доказывается этим должником.

Помимо оговорок, освобождающих индоссанта от ответственности, он может снабдить свой И. оговорками другого рода. Так, индоссант имеет право:

а) обусловить предъявление переводного векселя к акцепту с назначением срока или без его назначения, если только вексель не объявлен векселедателем не подлежащим акцепту;

б) сократить срок для права предъявления к акцепту (визированию) векселя, подлежащего оплате в определенный срок от предъявления, причем независимо от того, является ли этот срок законным или он обусловлен в векселе;

– в) сократить срок для права предъявления к платежу векселя сроком по предъявлении, причем независимо от того, является ли этот срок законным или он обусловлен в векселе;

г) освободить (в отношении себя) держателя векселя от совершения протеста в неакцепте или в неплатеже посредством включенной в И. оговорки "оборот без издержек", "без протеста" или всякой иной равнозначущей оговорки;

д) назначить посредника в акцепте или платеже. На всякие условия о сроках, помещенные в И., может ссылаться только индоссант, выполнивший соответствующий И.

Индоссант отвечает в сумме векселя и процентов на нее, обусловленных в векселе, а также – издержек по протестату. По суммам иных издержек и убытков индоссант ответственен только в том случае, если он не оплатил вексель по первому внесудебному требованию держателя, заявленному в порядке нотификации. Кроме того, каждый индоссант, получивший нотис о протесте, должен в течение 2 рабочих дней, которые следуют за днем получения им нотиса, сообщить своему индоссанту полученное им извещение, с указанием наименований и адресов тех, кто послал предшествующие извещения. Тот, кто не пошлет извещения в указанный выше срок, несет ответственность за ущерб, могущий произойти от его небрежности, с тем, однако, что размер возмещаемых убытков не может превысить суммы векселя. Такие же правила установлены и для ответственности индоссанта по чеку.

Индоссант может потребовать вручения ему, против оплаты, векселя с протестом и с распиской в платеже. Индоссант, произведший платеж, имеет право предъявления регрессного иска ко всем лицам, обязавшимся до него, к каждому в отдельности и ко всем вместе, не будучи принужден соблюдать при этом последовательность, в которой они обязались. Иск, предъявленный к одному из обязанных, не препятствует предъявлению исков к другим, даже если они обязались после первоначального ответчика. Каждый индоссант, оплативший переводный вексель, может зачеркнуть И. свой и следующих за ним

индоссантов; при этом зачеркнутые И. считаются ненаписанными.

Индоссант перестает быть обязанным по векселю, если векселедержатель:

а) упустил срок для предъявления к платежу векселя сроком по предъявлении или – для предъявления к акцепту (визированию) векселя сроком во столько-то времени от предъявления;

б) упустил срок для совершения протеста в неакцепте или в неплатеже;

в) упустил срок для предъявления к платежу в случае оговорки "оборот без издержек";

г) получил недатированную отметку об акцепте (визе) векселя, который подлежит оплате в определенный срок от предъявления или должен быть предъявлен к акцепту с назначением срока, и не удостоверил это обстоятельство своевременным совершением протеста.

Для составления нескольких экземпляров векселя, уже находящегося в обращении, его держатель должен обеспечить воспроизведение на новых экземплярах всех И. Для этого он имеет право обратиться к своему непосредственному индоссанту с просьбой содействовать в установлении контакта с предшествующим держателем векселя, который не может отказать ему в таком содействии. В свою очередь любой из индоссантов обязан оказывать содействие в отношении контактов со своим предшественником. Кроме того, индоссанты обязаны воспроизвести свои И. на новых экземплярах векселя.

Исковые требования векселедержателя против индоссантов погашаются истечением года со дня протеста, совершенного в установленный срок, или со дня срока платежа, в случае оговорки об обороте без издержек. Исковые требования индоссантов друг к другу и к векселедателя погашаются истечением 6 месяцев, считая со дня, в который индоссант оплатил вексель (имеется в виду оплата, произведенная до суда, по получении нотиса о протесте), или со дня предъявления к нему иска. Иск чекодержателя к индоссантам может быть предъявлен в течение 6 месяцев со дня окончания срока предъявления чека к платежу. Требования по регрессным искам обязанных лиц друг к другу погашаются с истечением 6 месяцев со дня, когда соответствующее обязанное лицо удовлетворило требование, или со дня предъявления ему иска (п. 3 ст. 885 ГК РФ).

*Белов В.А.*

## **Индоссант**

ИНДОССАНТ – лицо, делающее на обороте векселя или иной ценной бумаги передаточную надпись (индоссамент).

## **Индосдат**

ИНДОССАТ – лицо, получающее вексель или иную ценную бумагу по передаточной надписи (индоссаменту).

## **Инкассация**

ИНКАССАЦИЯ – в наиболее распространенном смысле упорядоченная сдача (приемка) наличных денежных средств предприятиями, организациями (их структурными подразделениями) учреждениям банков. И. - составная часть действующей системы наличного денежного обращения. Это основная или наиболее значимая роль И. Однако инкассировать можно не только денежные средства, но и валютные ценности, ценные бумаги, финансовые, платежные и коммерческие документы, различные денежные эрзацы, например телефонные жетоны.

Правовая основа И. вытекает из установленного законом и иными подзаконными актами РФ порядка расчетов и платежей на территории РФ. И. осуществляется на договорной основе и может представлять собой сложную операцию с участием двух и более

субъектов. При И. наличных денежных средств одной стороной обязательно выступает банк или кредитное учреждение. Банк может инкассировать наличные деньги у своих клиентов самостоятельно, в этом случае банк организует И. с помощью специально созданной службы. Для проведения И. банк на договорной основе может привлекать третьих лиц, например специализированные инкассаторские организации, а также пользоваться услугами других банков.

И. наличных денежных средств – наиболее широко распространенная операция, в ней можно выделить несколько этапов: подготовка денежных средств к инкассации (сдаче), сдача инкассирующему органу, транспортировка, прием в кредитном учреждении, зачисление (отражение) на соответствующий банковский счет. При И. банк осуществляет операции по пересчету сдаваемых денег, проверяется соответствие данным сопроводительных документов, а также подлинность и целостность сдаваемых купюр и монет.

И. - системная операция. Организация И., порядок и график ее проведения разрабатываются кредитными учреждениями самостоятельно с учетом интересов своих клиентов, при этом основное требование – обеспечить безопасность проведения данного вида операций и соответствующий учет. Услуги по инкассированию наличных денег банками могут оказываться на платной основе или учитываться зачетом без выставления клиенту отдельной платы.

Операции с валютными ценностями, включая драгоценные камни и металлы, осуществляются на основании специальных лицензий ЦБ. Иные ценности предприятия инкассируют с помощью своих структурных подразделений (такого рода операции осуществляются на основе внутренних регламентов).

*Смирнов К.А.*

## **Инкассо**

ИНКАССО – 1) одна из форм безналичных расчетов (ст. 874–876 ГК РФ). При расчетах по И. банк (банк-эмитент) обязуется по поручению клиента и за его счет получить от плательщика платеж и (или) акцепт (см. *Акцепт в банковском праве*);

2) в собственном смысле – операции банка, состоящие в получении согласно инструкциям акцепта документа и (или) платежа по документу. либо в выдаче документов против акцепта и (или) против платежа, либо выдаче документов на других условиях.

Банк-эмитент, получивший поручение клиента, вправе привлекать для его выполнения иной банк (исполняющий банк). В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения поручения клиента банк-эмитент отвечает перед ним по общим правилам ответственности за неисполнение денежного обязательства. Если же правила совершения расчетных операций нарушил исполняющий банк, ответственность перед клиентом может быть возложена на него. Отметим, что последнее предписание является исключением из общего правила об ответственности сторон на основании договорных отношений с последующей регрессной ответственностью виновного. Такое же исключение установлено ГК РФ и применительно к ответственности банка, исполняющего аккредитив.

Поручение клиента совершить действия, составляющие И., называется инкассовым поручением. Банк-эмитент, получивший инкассовое поручение с приложенными к нему документами, направляет таковые исполняющему банку. Исполняющий банк проверяет соответствие этих документов признакам, которые перечислены в самом поручении. Затем исполняющий банк извещает лицо, которое должно произвести платеж или учинить акцепт, о своем полномочии получить платеж (акцепт) по имеющимся документам.

При отсутствии какого-либо документа или несоответствии документов по внешним признакам инкассовому поручению исполняющий банк обязан немедленно известить об этом лицо, от которого было получено инкассовое поручение. В случае неустранения указанных недостатков банк вправе возвратить документы без исполнения.

Если документы подлежат оплате по предъявлении, исполняющий банк должен сделать представление к платежу немедленно по получении инкассового поручения и проверке соответствия документов признакам, описанным в инкассовом поручении. Если документы подлежат оплате в иной срок, исполняющий банк должен для получения акцепта плательщика представить документы к акцепту немедленно по получении инкассового поручения, а требование платежа должно быть сделано не позднее дня наступления указанного в документе срока платежа. Полученные (инкассированные) суммы должны быть немедленно переданы исполняющим банком в распоряжение банку-эмитенту, который обязан зачислить эти суммы на счет клиента. Исполняющий банк вправе удержать из инкассированных сумм причитающиеся ему вознаграждение и возмещение расходов.

Если платеж и (или) акцепт не были получены, исполняющий банк немедленно извещает банк-эмитент о причинах неплатежа или отказа от акцепта. Банк-эмитент немедленно информирует об этом клиента. Не получив указаний о дальнейших действиях в срок, установленный банковскими правилами, а при его отсутствии – в разумный срок, исполняющий банк вправе возвратить документы банку-эмитенту.

Договор об И. относится к особому типу договоров, не совпадающему ни с одним из договоров, указанных в ГК РФ.

Правовое регулирование И. в международном обороте осуществляется Унифицированными правилами МТП по инкассо. Положения Унифицированных правил применяются ко всем операциям И. и являются обязательными для всех заинтересованных сторон, если иное прямо не согласовано ими и если эти положения не противоречат нормам, от которых не может быть сделано отступлений.

Понятие И., предложенное в Унифицированных правилах, более широкое, чем понятие И. по ГК РФ. Получение платежа или акцепта по документам составляет частный случай И. наряду с выдачей коммерческих документов против акцепта, платежа или на других условиях.

В зависимости от того, какие документы являются предметом И., Унифицированные правила различают так называемое чистое и документарное И. Первое означает И. финансовых документов – векселей, чеков, платежных расписок или аналогичных документов, используемых для получения платежа деньгами, – не сопровождаемых коммерческими документами. Документарное означает И., предметом которого являются коммерческие документы (сопровождаемые или не сопровождаемые финансовыми документами): счета, отгрузочные документы, документы о праве собственности или иные, не являющиеся финансовыми документами.

Все документы, отосланные на И., должны быть сопровождены инкассовым поручением, содержащим полные и точные инструкции относительно действий, составляющих предмет И. Банкам разрешается действовать только в соответствии с инструкциями, содержащимися в таком поручении. Если какой-либо банк по какой-либо причине не может выполнить инструкции, содержащиеся в инкассовом поручении, он должен немедленно известить об этом сторону, от которой он получил инкассовое поручение.

Для выполнения инструкций клиента (доверителя) обслуживающий банк (в Унифицированных правилах он называется не «банк-эмитент», а «банк-ремитент») имеет право пользоваться услугами третьего банка – инкассирующего. Банки, пользующиеся услугами других банков для выполнения инструкций доверителя, делают это «за счет и риск» последнего, что выражается:

- в обязанности доверителя предоставить возмещение инкассирующим банкам;
- в том, что инкассирующие банки не несут никакой ответственности за последствия, возникающие из-за задержки и (или) потерь в пути каких-либо сообщений, писем или документов, или за задержку, искажение или иные ошибки, возникающие при передаче или при сообщении, или за ошибки в переводе или толковании технических терминов – за все негативные последствия отвечает доверитель;

– в том, что инкассирующие банки не обязаны принимать товары, направленные в их адрес доверителем без их согласия – риск и ответственность за товары продолжает нести доверитель;

– любая комиссия и (или) расходы, понесенные банками в связи с каким-либо действием по защите товара, безразлично, предпринимаемого по поручению доверителя или без него, относятся на счет доверителя.

Документы и инкассовое поручение могут быть отосланы инкассирующему банку непосредственно банком-ремитентом или через другой банк. Последний представляет полученные документы плательщику. Банк-ремитент и инкассирующий банк вправе приклеить необходимые марки (гербового сбора) за счет доверителя, если нет иных инструкций, и сделать любые необходимые индоссаменты, или проставить любые печати или иные идентифицирующие пометки или обозначения, обычно используемые в инкассовой операции или необходимые для нее.

Инкассированные суммы (за вычетом комиссии и (или) издержек и (или) расходов соответственно) должны быть незамедлительно предоставлены в распоряжение банка, от которого было получено инкассовое поручение, в соответствии с инструкциями, содержащимися в инкассовом поручении.

Кроме того, коммерческие банки РФ при осуществлении международных расчетов по И. руководствуются положениями Инструкции Внешторгбанка СССР от 25 декабря 1985 г. № I "О порядке совершения банковских операций по международным расчетам".

#### Лит.:

- Международные расчеты по коммерческим операциям: Ч. 2. Инкассо. Изд. 2-е. М., 1994;  
Организация и техника совершения операций по международным расчетам предприятия;  
Документарное инкассо, банковский перевод: Метод, рекоменд./Сост. В.В. Коротков. СПб., 1992;  
Расчеты по документарным внешнеторговым сделкам. Аккредитивы. Документарное инкассо. Банковские гарантии: Практик. пособ./Пер. с нем. и обработка Г.А. Тутовой. М., 1995.

*Белов В.А.*

## Инкорпорация

ИНКОРПОРАЦИЯ (лат *incorporatio*) – способ систематизации права путем объединения в сборнике или собрании правовых актов в хронологическом, алфавитном или ином порядке (например, по отраслям права). В отличие от кодификации не преследует цели обновить содержание правовых актов. Однако И. дает возможность внести в их первоначальный текст все последующие официальные изменения и дополнения, исключить отмененные нормы, выявить несогласованности, противоречия и т.п. Различают И. официальную и неофициальную.

## Инкотермс

ИНКОТЕРМС (англ. *Incoterms*) – международные правила толкования коммерческих терминов и выражений, наиболее часто встречающихся во внешнеторговых контрактах. Образованная в 1920 г. в Париже МТП ведет работу по систематизации и обобщению торговых обычаев, а также изучает расхождения терминов, используемых в таких обычаях в разных регионах. Первые И. опубликованы в 1936 г. Дополнения и изменения вносились затем в 1953, 1967, 1976, 1980 и 1990 гг. с целью приведения правил в соответствие с текущей международной торговой практикой.

По своей правовой природе И. не являются источником права в объективном смысле, т.е. не выражены как нормы права. Вместе с тем они могут получить юридически обязательное значение, если в договоре на них будет сделана ссылка. С целью более удобного применения и понимания все термины в И. разделены на четыре категории, начиная со случая, когда продавец предоставляет товары покупателю непосредственно в

своих помещениях (термины группы «E» – *E term – EX works*). Согласно терминам второй группы продавец обязуется предоставить товар в распоряжение перевозчика, договор с которым заключает сам покупатель (термины группы «F» – *FCA, FAS* и *FOB*). В соответствии с терминами третьей группы «C» продавец за свой счет обязуется заключить договор перевозки, однако без принятия на себя риска случайной гибели или повреждения товара либо каких-либо дополнительных расходов после погрузки товара (термины группы «C» – *CFR, CIF* и *CIP*). Наконец, в рамках терминов группы «D» продавец несет все расходы и принимает на себя все риски до момента доставки товара в страну назначения (*DAF, DES, DEQ, DDU* и *DDP*).

Затем обязательства сторон по всем терминам сгруппированы по 10 основным направлениям, так что каждой обязанности продавца «зеркально» соответствуют обязанности покупателя по тем же направлениям.

*Группа "E":* с завода

Отгрузка EXW (любой вид транспорта, EXW – с завода (с указанием пункта).

*Группа «F»:* FCA Франко-перевозчик

Основная перевозка FAS "свободно вдоль борта судна" (смешанный транспорт с указанием пункта);

не оплачена – FOB "свободно на борту"

*Группа «C»:* CFR "стоимость и фрахт"

Основная перевозка CIF (стоимость, страхование и фрахт) оплачена;

CPT перевозка оплачена до;

CIP – перевозка и страхование оплачены до,

*Группа «D»:* DAF – поставка на границе

Прибытие DES – поставка с судна

DEQ – поставка с причала

DDU – поставка без оплаты таможенных пошлин

DDP поставка с оплатой таможенных пошлин

Так как эти термины используются в различных отраслях торговли и различных регионах, весьма важно точно определить обязанности сторон. В отношении некоторых вопросов необходимо обращаться к торговым обычаям определенного места или к практике, которую стороны установили в их предшествующих деловых отношениях. В ходе переговоров по заключению контракта желательно, чтобы продавец и покупатель информировали друг друга о таких торговых обычаях, а в случае недоразумений уточняли конкретное положение в соответствующих статьях контракта. Подобные предписания контракта могут отличаться от соответствующего правила толкования И. (см. также *СИФ, ФАС, ФОБ*).

## **Иностранные граждане**

**ИНОСТРАННЫЕ ГРАЖДАНЕ** – (иностранцы) – лица, не являющиеся гражданами данного государства и имеющие доказательства своей принадлежности к гражданству другого государства. На любое лицо, находящееся вне пределов юрисдикции отечественного государства, распространяются по крайней мере два правопорядка: национального государства и иностранного, на территории которого оно находится.

И.г. на территории других государств обладают правоспособностью, определяемой местным правопорядком по большей части в силу принципа национального режима. Дееспособность И.г. в международном частном праве подчиняется прежде всего личному закону физического лица. Однако в большинстве стран, в том числе и в РФ, признается, что дееспособность лица в отношении сделок, совершенных на данной территории, а также обязательств, возникающих вследствие причинения вреда, определяется по национальному закону.

Ключевыми для понимания правового статуса И.г. в РФ выступают конституционные

предписания, во-первых, о том, что в РФ "признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права", а во-вторых, о том, что И.и. и лица без гражданства пользуются в РФ правами и несут обязанности наравне с ее гражданами, кроме случаев, установленных ФЗ или международным договором РФ.

*Ануфриева Л.П.*

## **Иностранные инвестиции**

**ИНОСТРАННЫЕ ИНВЕСТИЦИИ** – вложения иностранного капитала в объект предпринимательской деятельности на территории РФ в виде объектов гражданских прав, принадлежащих иностранному инвестору, если такие объекты не изъяты из оборота или не ограничены в обороте согласно ФЗ РФ, в том числе денег, ценных бумаг (в иностранной валюте и рублях), иного имущества, имущественных прав, имеющих денежную оценку исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальную собственность), а также услуг и информации (ФЗ РФ от 9 июля 1999 г. № 160-ФЗ "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации").

В зарубежном законодательстве инвестиция определяется путем признания компетентным органом государства тех или иных отношений И.и. (система одобрения или допуска И.п.). Режим И.и. составляют нормы валютного, налогового и иного административного регулирования.

Нормы Закона "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации" не распространяется на отношения, связанные с вложением иностранного капитала в банки, страховые организации, а также некоммерческие организации, если эти вложения преследуют образовательные, благотворительные, научные или религиозные цели. В то же время для И.и. характерно действие норм международных договоров. Применение режима И.и., определяемого в международных многосторонних договорах, основывается на той же процедуре признания (одобрения) И.и. тех или иных отношений, возникающих в рамках международного экономического сотрудничества.

РФ заключила несколько десятков двусторонних международных соглашений о защите И.и. и, в них предусматриваются условия перевода прибыли и вывоза капитала иностранным инвестором, суммы компенсации, выплачиваемой в случае национализации иностранной собственности. Участие РФ в такого рода соглашениях обычно не связано с обязательством подчинить разрешение инвестиционного спора международно-правовому порядку или международному праву, если это прямо не предусматривается в соглашении. В любом случае обращение в международный орган допускается лишь при согласии государства, участвующего в споре.

К числу многосторонних договоров о защите И.и. относятся Вашингтонская конвенция о порядке разрешения споров между государством и лицом другого государства 1965 г. и Сеульская конвенция об учреждении Многостороннего агентства по гарантиям инвестиций 1985 г. РФ – участница только Сеульской конвенции 1985 г.

Принятие РФ международно-правовых обязательств по соблюдению принятых в ГАТТ/ВТО правил международной торговли (см. *Генеральное соглашение по тарифам и торговле*) послужило основой создания норм, выходящих за пределы механизма регулирования И.и., предусмотренного в Законе "Об иностранных инвестициях в РСФСР".

ФЗ РФ от 3 февраля 1996 г. № 17-ФЗ "О банках и банковской деятельности" предусматривает порядок регистрации кредитной организации с И.и. и филиала иностранного банка, а также вводит дополнительные требования к созданию и деятельности кредитных организаций с И.и. и филиалов иностранных банков.

Закон РСФСР от 22 марта 1991 г. № 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" предусматривает государственный контроль за действиями иностранных лиц при приобретении акций, а также при слиянии и

присоединении российских коммерческих организаций.

И.и., осуществляемые в РФ путем совершения операций на рынке ценных бумаг, подчинены действию валютного законодательства, включающего нормы Закона РФ от 9 октября 1992 г. № 3615-1 "О валютном регулировании и валютном контроле", Основные положения о регулировании валютных операций на территории СССР, утвержденные письмом Государственного банка СССР от 24 мая 1991 г. № 352, нормативные акты ЦБ.

К И.и. относятся также операции, совершаемые российскими компаниями при размещении своих акций и облигаций на зарубежных фондовых рынках. И.и. российских компаний, осуществляющих капиталовложения в форме инвестиций портфельных и прямых за рубежом (вывоз капитала), также подчиняются валютному законодательству, нормативным актам ЦБ.

*Доронина Н.Г.*

## **Иностранный банк**

**ИНОСТРАННЫЙ БАНК** – банк, зарегистрированный на территории иностранного государства. И.б. на территории РФ осуществляет свою деятельность путем участия в уставном капитале кредитных организаций-резидентов, в том числе создания дочерних банков либо через открываемые филиалы.

ЦБ выдает предварительное разрешение на создание кредитной организации-резидента с участием инвестиций И.б., в том числе на создание дочернего банка. При рассмотрении вопроса о выдаче разрешения учитываются уровень использования квоты участия иностранного капитала в банковской системе РФ, финансовое положение и деловая репутация И.б., очередность подачи заявки. Квота участия иностранного капитала рассчитывается как отношение суммарного капитала кредитных организаций с иностранными инвестициями и капитала филиалов И.б. к совокупному уставному капиталу кредитных организаций, зарегистрированных на территории РФ. Указанная квота устанавливается ФЗ по предложению Правительства РФ, согласованному с ЦБ.

Нормативные акты ЦБ устанавливают порядок выдачи разрешения, перечень представляемых документов на участие в уставном капитале кредитной организации – резидента, а также минимальный уставный капитал создаваемой дочерней организации И.б. Кредитные организации – резиденты с участием в уставном капитале И.о. вправе осуществлять банковские операции в общем порядке на основании выдаваемых ЦБ лицензий. Перечень операций филиалов И.б., как правило, ограничен операциями с юридическими и физическими лицами – нерезидентами РФ. ЦБ по согласованию с Правительством РФ устанавливает для кредитных организаций с участием И.о. и филиалов И.б. ограничения на осуществление банковских операций, если в соответствующих иностранных государствах в отношении банков с российскими инвестициями и филиалов российских банков действуют такие ограничения.

*Прозоров А.Л.*

## **Иностранный инвестор**

**ИНОСТРАННЫЙ ИНВЕСТОР** – иностранные юридические лица, иностранные организации, не являющиеся юридическими лицами, правомочные осуществлять инвестиции на территории РФ в соответствии с законодательством страны, в которой они учреждены, а также физические лица – иностранные граждане, лица без гражданства, имеющие постоянное местожительство за границей, при условии, что они вправе – согласно законодательству соответствующего иностранного государства – осуществлять инвестиции на территории РФ (ФЗ РФ от 9 июля 1999 г. № 160-ФЗ "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации") (см. *Иностранные инвестиции* ). К числу И.и. относятся также иностранное государство и международные организации.



В международном, частном праве под иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами понимаются субъекты гражданского права, находящиеся в пределах юрисдикции иностранного государства.

Режим деятельности И.и. в РФ (предоставление налоговых, таможенных и иных льгот) распространяется на предприятия с иностранными инвестициями, в которых И.и. владеет не менее чем 10 % доли, долей (вклада) в уставном (складочном) капитале. Предприятия со 100 %-м иностранным капиталом, созданные в соответствии с законодательством РФ, рассматриваются как предприятия с иностранными инвестициями и пользуются льготным режимом.

Участие иностранного государства в роли иностранного инвестора возможно лишь в исключительных случаях, в рамках международного договора и в порядке, определенном ФЗ РФ.

*Доронина Н.Г.*

## **Инстанция судебная**

*см. Судебные инстанции, Апелляционная инстанция, Кассационная инстанция .*

## **Институт правовой**

ИНСТИТУТ ПРАВОВОЙ – обособленная группа норм права, регулирующих определенный комплекс взаимосвязанных между собой однородных отношений. Обычно это определенная, качественно единая группа правовых норм внутри той или иной отрасли права.

Например, в трудовом праве имеются такие И.п., как порядок заключения и расторжения трудового договора, рабочее время и время отдыха, заработная плата, порядок разрешения трудовых споров и др. И.п. обеспечивают цельное самостоятельное регулирование четко обозначенной группы отношений (например, заключение и расторжение брака. опеки и попечительства в семейном праве и т. д.) или осуществление той или иной функции, задачи в таком регулировании (институт представительства в гражданском праве и др.). В системе права имеются и такие И.п., которые регулируют какое-то одно отношение, достаточно важное для механизма правового регулирования (право на имя, исковая давность в гражданском праве, правовой статус потерпевшего, подозреваемого, гражданского истца в уголовном процессе и т. д.).

И.п. свойственны общие положения, принципы, специфические юридические понятия, определяющие особый режим регулирования. Образующие И.п. нормы обычно помещаются в особый раздел, главу или иное структурное подразделение нормативного акта (такова, например, структура Особенной части УК РФ, где каждая глава содержит нормы самостоятельного института уголовного права) либо формулируются в самостоятельном акте (например, все нормы избирательной процедуры как самостоятельного института конституционного права помещены в ФЗ РФ от 19 сентября 1997 г. № 124-ФЗ "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации").

Наряду с отраслевыми И.п. существуют и межотраслевые (комплексные) институты, состоящие из норм различных отраслей права, но регулирующие взаимосвязанные родственные отношения. Так, институт права собственности складывается из норм конституционного, гражданского, семейного, административного и некоторых других отраслей права. Точно также морское право представляет собой комплексный И.п., включающий нормы гражданского, административного, финансового и ряда иных отраслей права.

В последние годы возрастает значение в общей системе права ряда межотраслевых И.п., в первую очередь тех, которые регулируют хозяйственные отношения. Это

обуславливает возможность их перерастания в самостоятельные отрасли права (например, морское, транспортное, авторское право и др.).

*Пиголкин А.С.*

## **Инструкция**

**ИНСТРУКЦИЯ** (лат. *instructio* – наставление, устройство) – 1) один из видов административно-правовых актов подзаконного характера, издаваемых с целью разъяснить и определить порядок применения законодательного акта: федеральными органами исполнительной власти (министерствами, государственными комитетами, федеральными службами и надзорами, федеральными комиссиями РФ), органами исполнительной власти республик в составе РФ. Некоторые И. утверждаются несколькими органами;

2) правила приведения в действие и эксплуатации какого-либо механизма или технического устройства, выполнения какой-либо технологической операции в процессе производства.

*Колодкин. Л.М.*

## **Интеллектуальная собственность**

**ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ** (англ. *intellectual property* ) – исключительное право гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания т. п.).

Исключительное право обладателя И.с. складывается из неотчуждаемости права на имя, неприкосновенность произведения, а также возможности по своему усмотрению разрешать и запрещать другим лицам использовать объекты принадлежащей ему И.с. В отличие от вещных прав, права на И.с. имеют срочный характер и территориально ограничены.

В состав И.с. включают промышленную собственность и произведения, охраняемые авторским правом. В соответствии с Конвенцией об учреждении ВОИС объектами интеллектуальной собственности являются:

- а) литературные, художественные произведения и научные труды;
- б) исполнительская деятельность артистов, фонограммы и радиопередачи;
- в) изобретения во всех областях человеческой деятельности;
- г) научные открытия;
- д) промышленные образцы;
- е) товарные знаки, знаки обслуживания и коммерческие наименования и обозначения.

Приведенный перечень объектов И.с. не может быть закрытым вследствие непрерывного развития различных видов творческой деятельности. Поэтому данная Конвенция содержит упоминание и об иных правах, вытекающих из интеллектуальной деятельности в промышленной, научной, литературной или художественной областях.

Охрана промышленной собственности в РФ производится на основании внутрисоюзных и международных нормативных актов. К числу первых относятся Патентный закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 3517-1, Закон РФ от 23 сентября 1992 г. № 3520-1 "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров", Закон РФ от 23 сентября 1992 г. № 3526-1 "О правовой охране топологий интегральных микросхем", Закон СССР от 10 июля 1991 г. № 2328-1 "О промышленных образцах". Правовая охрана новых сортов растений и пород животных осуществляется Законом РФ от 6 августа 1993 г. № 5605-1 "О селекционных достижениях". Среди многосторонних, международных договоров, в которых участвует РФ, необходимо отметить Парижскую конвенцию по охране промышленной собственности 1883 г. (СССР

присоединился к ней в 1965 г.), Вашингтонский договор о патентной кооперации 1970 г. (ратифицирован СССР в 1977 г.), Мадридскую конвенцию о международной регистрации фабричных и товарных знаков 1891 г. (РФ как правопреемник СССР является ее участником с 1976 г.).

Наиболее значительные международные организации, специализирующиеся в области охраны промышленной собственности, участниками которых является РФ, – Парижский союз по охране промышленной собственности. Европейское патентное ведомство со штаб-квартирой в Мюнхене (ФРГ) и Евразийское патентное ведомство со штаб-квартирой в Москве.

Так как Женевский договор о международной регистрации научных открытий от 7 марта 1978 г. до настоящего времени не вступил в силу, государственная регистрация открытий в РФ фактически не производится.

Охрана торговых секретов и ноу-хау специальным образом не оформляется и построена на договорной основе между заинтересованными в их использовании сторонами.

Литературные, художественные произведения и научные труды, программы для ЭВМ и базы данных, исполнительская деятельность артистов, фонограммы и радиопередачи как объекты И.с. охраняются в РФ на основании Закона РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах" и Закона РФ от 23 сентября 1992 г. № 3523-1 "О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных". Среди многосторонних международных договоров в этой области (с участием РФ) следует упомянуть Бернскую конвенцию об охране литературных и художественных произведений 1886 г. (РФ присоединилась к ней 3 ноября 1994 г.), Всемирную конвенцию об авторском праве (подписана в 1952 г. в Женеве, СССР присоединился к ней в 1973 г.). Из международных организаций, специализирующихся в этой области, наиболее известны ВОИС, ЮНЕСКО.

#### Лит.:

- Агарков М.М.* Право на имя. Памяти проф. Г.Ф. Шершеневича. Сб. ст. по гражд. и торг. праву. М., 1915;  
*Боденхаузен Г.* Парижская конвенция по охране промышленной собственности. М., 1977;  
*Гаврилов Э.П.* Закон об авторском праве и смежных правах. Вступительная статья. М., 1993;  
*Дозорцев В.А.* Авторские дела в суде: научно-практический комментарий. М., 1983;  
*Зенин И.А.* Рынок и право интеллектуальной собственности в СССР // Вопросы изобретательства, 1991, № 3. С. 25;  
*Ионас В.Я.* Критерий творчества в авторском праве и судебной практике. М., 1963;  
*Корчагин А.Д.* Как защитить интеллектуальную собственность в России. М., 1995;  
*Сергеев А.П.* Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 1996;  
*Подшибихин Л.И.* Принцип "исчерпания прав" в области охраны интеллектуальной собственности // Вопросы изобретательства, 1989, № 9. С. 15.

*Павлов В.П.*

## Интервенция

**ИНТЕРВЕНЦИЯ** (лат. *interventio* – вмешательство) – вмешательство одного или нескольких государств в дела другого государства, являющееся нарушением независимости и суверенных прав последнего. Чаще всего И. совершается с целью устранения неугодного политического режима или поддержки одной из сторон в гражданской войне. С точки зрения современного международного права И.- противоправное действие. Принцип невмешательства во внутренние дела государств закреплен в ряде международно-правовых актов, в том числе в Уставе ООН. Однако этот принцип не затрагивает применения принудительных мер при наличии угрозы миру, нарушения мира или акта агрессии. Члены ООН обязаны воздерживаться от угрозы силой или ее применения против политической независимости или территориальной неприкосновенности государств. Государство, подвергшееся И., имеет право бороться против нее всеми доступными ему средствами, а также требовать возложения на виновное государство ответственности за нарушение норм международного права.

В зависимости от форм и методов различают И. вооруженную, экономическую, дипломатическую и т. д. Наиболее опасный вид И., нарушающий международный мир и безопасность, – вооруженная И., выражающаяся в нападении одного или нескольких государств на другое. Вооруженная И. рассматривается как агрессия. В зависимости от количества государств-интервентов различают И. индивидуальную и И. коллективную. Различаются также открытая И., при которой происходит вторжение вооруженных сил на территорию иностранного государства, и скрытая, замаскированная.

## Интернет

ИНТЕРНЕТ (англ. *Internet*) – международная сеть соединенных между собой компьютеров, уникальное средство всемирной коммуникации. И. берет свое начало от компьютерной сети *Arpanet*, объединившей в 1969 г. компьютеры нескольких американских университетов и компаний, работавших по заказу Агентства по развитию передовых технологий Министерства обороны США.

И. не является единой организацией, не обладает признаками юридического лица, никому не принадлежит. Все, что используется в И., имеет своих владельцев: каналы связи принадлежат телекоммуникационным компаниям, компьютерное оборудование и циркулирующая информация – их собственникам.

И. позволяет общаться и получать информацию различными методами, среди которых электронная почта (англ. *e-mail*), списки почтовой рассылки (англ. *listservs*), группы новостей (англ. *newsgroups*), "всемирная паутина" (англ. *World Wide Web*).

Среди юристов и пользователей существует две точки зрения, касающиеся правовых основ функционирования И. – Первая исходит из того, что И. совершенно новое явление, находящееся вне юрисдикции каких-либо государств и уже существующих правовых норм: с его появлением возникла масса правовых проблем, поэтому необходимы принципиально новые нормативные акты или установление единых правил (возможно, даже без участия органов государственной власти) на основе саморегулирования поведения пользователей И. Согласно второй точке зрения И. не создает каких-либо новых проблем и для регулирования его деятельности можно применять существующее законодательство, естественно изменяя и корректируя его с учетом непосредственных потребностей оптимального функционирования И.

Правовые нормы, регламентирующие различные аспекты И., содержат ФЗ РФ от 16 февраля 1995 г. № 15-ФЗ "О связи", от 20 февраля 1995 г. № 24-ФЗ "Об информации, информатизации и защите информации" и от 4 июля 1996 г. № 85-ФЗ "Об участии в международном информационном обмене".

В соответствии с Законом "О связи" И. в РФ – технологические системы, обеспечивающие один или несколько видов передач: телефонную, телеграфную, факсимильную, передачу данных и других видов документальных сообщений, включая обмен информацией между ЭВМ, телевизионное, звуковое и иные виды радио- и проводного вещания, а провайдеры – компании, обеспечивающие подключение и доступ пользователей в И., являются операторами связи; их деятельность представляет собой оказание услуг передачи данных и телематических служб и согласно Закону подлежит лицензированию.

Согласно Закону "Об информации, информатизации и защите информации" И. можно охарактеризовать как информационную систему – организационно упорядоченную совокупность документов (массивов документов и информационных технологий, в том числе с использованием средств вычислительной техники и связи, реализующих информационные процессы).

Закон "Об участии в международном информационном обмене" содержит понятия документированной информации, информационных ресурсов, продукции и услуг, однако с позиции этого Закона пользователи И. не являются участниками информационного обмена, так как через И. не происходит ни передачи, ни получения информационной продукции, а

лишь предоставляются права доступа к информационным ресурсам, благодаря чему с документами можно, ознакомиться, скопировать их.

Глушеннов А.В.

## Интернирование

ИНТЕРНИРОВАНИЕ (фр. *interner* – водворять на жительство) – в международном праве принудительное помещение иностранцев определенных категорий в какую-либо местность с запрещением покидать ее пределы. И. применяют воюющие государства к военнопленным и иным гражданам страны-неприятеля, нейтральные государства – к военнослужащим воюющих государств. Режим И. регулируется Женевскими конвенциями 1949 г. о защите гражданского населения во время войны и об обращении с военнопленными, Гаагскими конвенциями 1907 г. о правах и обязанностях нейтральных держав в случае войны. И. допускается по отношению к военнопленным в интересах безопасности того государства, у которого они находятся в плену, или в целях предотвращения их побега. В связи с началом вооруженного конфликта воюющие стороны по обычаю также подвергают И. оказавшихся по той или иной причине на их территории граждан неприятельского государства и некоторых других иностранных граждан, если того требуют интересы данной воюющей стороны (исключая лиц, пользующихся международной защитой, и дипломатических работников). Нейтральные государства не только вправе, но и обязаны подвергать И. войска воюющего государства, перешедшие при отступлении границу. И. подлежат также военные корабли воюющих стран и их экипажи, оказавшиеся в портах нейтральных государств и отказавшиеся их покинуть. При этом нейтральное государство при отсутствии какой-либо особой договоренности снабжает интернированных продовольствием, одеждой и оказывает им помощь с правом на возмещение своих расходов.

## Интерпелляция

ИНТЕРПЕЛЛЯЦИЯ (лат. *interpellatio* – прерывание речи, жалоба перед судом, иск, требование) – в ряде зарубежных государств (главным образом с парламентской формой правления) обращенное к правительству или отдельному министру требование группы депутатов дать объяснение по поводу проводимой им внутренней или внешней политики или по какому-либо конкретному вопросу. И. отличается как от устных, так и от обычных письменных запросов прежде всего процедурой внесения и правовыми последствиями. Ответ правительства или министра на И. не только сопровождается дополнительными вопросами, но может повлечь и общие дебаты о доверии правительству.

## Интерпол

ИНТЕРПОЛ – сокращенное название Международной организации уголовной полиции (МОУП); единственная между народная межправительственная организация, принимающая непосредственное участие в борьбе с преступностью и обеспечивающая международное сотрудничество в области борьбы с общеуголовной преступностью. Была создана в 1923 г. как Международная комиссия уголовной полиции (МКУП) для координации – борьбы различных стран с общеуголовными преступлениями с центром в Вене. В 1938 г. практически прекратила свое существование из-за оккупации Австрии фашистской Германией. Воссоздана в 1946 г. Устав И. вступил в силу в 1956 г. Ее члены – более 150 государств, СССР – с 1990 г. Штаб-квартира находится в Лионе (Франция) и является региональным.

Основные цели И.:

а) обеспечивать и развивать широкое взаимное сотрудничество всех органов (учреждений) уголовной полиции в рамках существующего законодательства стран и в духе

Всеобщей декларации прав человека;

б) создавать и развивать учреждения, которые бы успешно способствовали предупреждению общей уголовной преступности и борьбе с ней. Устав запрещает любое вмешательство в деятельность политического, военного, религиозного или расового характера.

Высший пленарный орган И. – Генеральная Ассамблея, в период между ее сессиями высшим административным органом с более узкими полномочиями и составом является Исполнительный комитет во главе с президентом. Постоянно действующий рабочий орган – Генеральный секретариат, во главе которого стоит Генеральный секретарь. Особое положение в системе органов управления И. занимают национальные центральные бюро (НЦБ), действующие одновременно в двух системах: отдельного государства и данной организации с соответствующим двойным подчинением. Замыкают систему органов управления советники, исполняющие исключительно консультативные функции.

Генеральный секретариат – постоянно действующая служба всей организации, включает в себя Генерального секретаря, специалистов и административный персонал. Он проводит в жизнь решения Генеральной Ассамблеи и Исполнительного комитета, действует как международный центр по борьбе с общей преступностью, а также как специализированный и информационный центр, обеспечивает эффективное административное руководство И., поддерживает связи с НЦБ и международными организациями, готовит необходимые публикации, выполняет обязанности рабочего секретариата на сессиях Генеральной Ассамблеи и заседаниях Исполнительного комитета, поддерживает связь с президентом и т. п.

С 1987 г. в составе Генерального секретариата действует Европейский секретариат для разрешения региональных проблем борьбы с незаконной торговлей наркотиками на континенте и другими преступлениями и совершенствования полицейского сотрудничества государств в Европе. В числе других органов – служба Генерального секретариата, специальное отделение для проведения работ общего характера и укрепления безопасности организации. В настоящее время в составе секретариата действуют 4 отдела: административный, полицейский, научно-исследовательский и технического обеспечения. Полицейский отдел координирует сотрудничество полицейских органов – членов в борьбе с преступностью. В его структуре – подотделы по борьбе с незаконной торговлей оружием, международным терроризмом. В другом подотделе обрабатывается информация об изготовлении и сбыте поддельных бумажных и металлических денег, дорожных чеков, облигаций, акций и о других фактах фальшивомонетничества.

Специальный подотдел занимается сбором и анализом информации о незаконном распространении наркотических средств. Он включает службу руководителя подотдела со специальным подразделением по связям и сотрудничеству, находящуюся в Бангкоке (Таиланд), группу по проведению операций и группу разведки.

НЦБ создаются в структуре полицейской службы каждого государства – члена И. Это центры международного сотрудничества государств по борьбе с преступностью, опорные пункты И. на местах. Одновременно НЦБ – полицейский орган этого государства, наделенный большими полномочиями по борьбе с преступностью. Подобных органов нет ни в одной международной организации. НЦБ в своих странах поддерживают деловые связи с судом, прокуратурой, пограничной и таможенной службами, а на международном уровне – с НЦБ других стран и Генеральным секретариатом.

Просьбы и запросы Генерального секретариата и НЦБ отдельных государств, наделенных правом помечать свои документы грифом "И.", поступают к руководителю НЦБ данной страны, а не в министерство иностранных дел или другое государственное ведомство. Руководитель НЦБ без промедления, в приказном порядке поручает подчиненным ему службам или должностным лицам к установленному сроку исполнить запрос. Так достигается оперативность и высокая эффективность в деятельности НЦБ и всего И.

Советникам поручается научная разработка отдельных вопросов (ст. 34 Устава). Генеральный секретарь вправе приглашать специалистов из числа ученых и практиков, хорошо зарекомендовавших себя в определенной области знаний, работы или ремесла.

Основные направления деятельности И.:

а) уголовная регистрация, которая подразделяется на два основных вида – общую и специальную. Объектом общей регистрации становятся сведения о международных преступниках и преступлениях уголовного характера, имеющих международный элемент. Специальная регистрация фиксирует отпечатки пальцев и фотоснимки преступников. По каждому виду уголовной регистрации ведутся картотеки.

В И. ведутся и другие картотеки, содержащие сведения:

– о похищенных в различных странах автомобилях, произведениях искусства и других ценностях;

– о лицах, пропавших без вести;

– о неопознанных трупах;

– картотека нарезного ручного огнестрельного оружия всех стран мира и др.

Пополнение картотек – обязанность каждого государства – члена И. В свою очередь Генеральный секретариат снабжает НЦБ государств свежей информацией из своих картотек, не дожидаясь специальных запросов. Например, при появлении сведений о преступной активности лица Генеральный секретариат рассылает в страны – члены организации международный "зеленый циркуляр" (специальный бланк с зеленой эмблемой И. в правом верхнем углу) с просьбой держать это лицо под наблюдением и сообщать о его перемещениях и всех обстоятельствах, имеющих отношение к его преступной деятельности;

б) розыск лиц, подозреваемых в совершении международных преступлений. На долю международного розыска преступников приходится основной объем всей розыскной работы И. Он включает в себя оперативно-розыскные действия, проводимые за пределами территории государства, где было совершено преступление. В розыске участвует полиция нескольких стран с соблюдением национального законодательства и ведомственных инструкций. И. не только координирует действия полиции нескольких стран, но и оказывает помощь в снабжении информацией из своих картотек. В случае успеха преступника задерживают и водворяют под стражу, после чего по дипломатическим и другим каналам производятся переговоры о его выдаче (экстрадиции) государству, на территории которого совершено преступление или гражданином которого он является;

в) международный розыск лиц, пропавших без вести. Проводится в рамках И. в случаях, когда национальный розыск не принес успеха и когда собраны доказательства того, что разыскиваемый покинул пределы государства – инициатора розыска;

г) международный розыск похищенных ценностей. К их числу относятся автомобили и другие транспортные средства, произведения искусства (картины, скульптуры, антиквариат, другие музейные экспонаты), археологические ценности, оружие и т. п.

Устав наделяет Генеральный секретариат И. полномочиями технического и информационного центра всей организации. Основу этой деятельности составляет сбор информации по вопросам борьбы с уголовной преступностью, ее обобщение, обработка и распространение с помощью технических средств и публикаций в печати.

Сотрудники И. не выполняют сугубо полицейских функций. Они подразделяются на две категории: офицерский корпус – от лейтенанта до майора (выполняет оперативно-аналитические функции при обработке поступающей информации о преступлениях и исполняет просьбы о предоставлении информации из своих картотек) и обслуживающий персонал – секретари, машинистки, телефонистки, операторы картотек, фотографы, переводчики, библиотечные работники и др. (их главная задача – обеспечить сотрудничество ведомств уголовной полиции различных стран, снабжать их необходимой информацией в целях своевременного раскрытия, расследования и предупреждения преступлений).

РФ как правопреемник СССР – полноправный член И. На основе его Устава,

международных договоров РФ и законодательства РФ в рамках МВД создано НЦБ РФ, приняты Положение о нем, Инструкция о порядке обработки информации в НЦБ РФ и другие документы. НЦБ РФ – самостоятельное структурное подразделение центрального аппарата МВД РФ на правах главного управления: штатная численность – 60 человек, а главная функция – координация взаимодействия российской милиции с аналогичными органами других государств – членов И. и его Генерального секретариата.

Кроме розыскной деятельности НЦБ РФ анализирует и обобщает практику исполнения в РФ запросов международных правоохранительных органов, формирует банк данных о лицах, организациях, событиях и документах, связанных с преступлениями международного характера; составляет по установленной форме и направляет в Генеральный секретариат И. сведения о состоянии и структуре преступности в РФ, о лицах, входящих в организованные преступные группы, о лицах, совершивших преступления, связанные с терроризмом, незаконным оборотом наркотиков, фальшивомонетничеством, посягательствами на исторические и культурные ценности и другие преступления, включенные в международную уголовную статистику.

*Панов В.Л.*

## **Информационно-правовые системы**

ИНФОРМАЦИОННО-ПРАВОВЫЕ СИСТЕМЫ – организационно упорядоченные совокупности документов законодательства РФ (массивы таких документов) и информационных технологий, в том числе с использованием средств вычислительной техники и связи, реализующих процессы информационно-правового обеспечения всех сфер деятельности (ФЗ от 20 февраля 1995 г. № 24-ФЗ "Об информации, информатизации и защите информации". Концепция правовой информатизации России, утвержденная Указом Президента РФ от 28 июня 1993 г. № 966, президентская программа "Правовая информатизация органов государственной власти Российской Федерации", утвержденная Указом Президента РФ от 4 августа 1995 г. № 808). Образует Российскую автоматизированную систему информационно-правового обеспечения правотворческой и правореализационной деятельности, правового образования и воспитания (РАСИПО), которая обслуживает органы государственной власти РФ. Среди российских справочных информационно-правовых систем широко известны такие, как «Гарант», "Кодекс", "Консультант Плюс", «ЮСИС», ориентированные на негосударственные структуры и физических лиц.

*Скормников К.С.*

## **Информация**

ИНФОРМАЦИЯ (лат. *informatio* – разъяснение, изложение, истолкование, представление, уведомление) – примерно до 40-х гг. XX в. понятие И. было синонимичным понятиям «данные», "сведения", «сообщения», "совокупность знаний об окружающем мире". Вместе с тем с конца 40-х – начала 50-х гг. понятие И. стало активно обогащаться и развиваться и постепенно превратилось в общенаучную категорию, оказывающую методологическое воздействие на развитие самых разных наук, в том числе и науки права.

Общую базисную природу современного понимания И. точнее всего выразил основатель кибернетики Н. Винер. С его точки зрения, И. - это "обозначение содержания, полученного из внешнего мира в процессе нашего приспособления к нему и приспособления к нему наших чувств" (на уровне образа – "цемент общества").

Родоначальником отдельного информационно-правового направления сначала советского, а ныне российского правоведения стал А.Б. Венгеров. Он вычленил определенные признаки (свойства) И., принципиально значимые для правового опосредования отношений по поводу И. (информационных отношений).



К ним, в частности, относятся:

- а) известная самостоятельность И. по отношению к своему носителю;
- б) возможность многократного использования одной и той же И.;
- в) ее неисчерпаемость при потреблении;
- г) сохранение передаваемой И. у передающего субъекта (этим признаком И. принципиально отличается от вещных, материальных объектов);
- д) способность к сохранению, агрегированию, интегрированию, накоплению, «сжатию»;
- е) количественная определенность;
- ж) системность.

Качество современного уровня правового регулирования отношений по поводу И. во многом определяется степенью учета законодателем этих признаков (свойств) И. Согласно ФЗ от 20 февраля 1995 г. № 24-ФЗ "Об информации, информатизации и защите информации" И. - это "сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их представления".

Основные направления правовой регламентации информационных отношений – конституционно- и гражданско-правовое. И. в конституционном контексте связана прежде всего с реализацией основных прав. Согласно ч. 4 ст. 29 Конституции РФ "каждый имеет право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять И. любым законным способом". Ч. 2 ст. 24 Конституции РФ закрепляет общее право доступа каждого к И., непосредственно затрагивающей его права и свободы. Этому праву корреспондирует общая обязанность органов государственной власти и местного самоуправления, располагающих такого рода И., предоставлять ее по соответствующим запросам. Возможные исключения из этого общего правила должны обязательно иметь форму закона. Ст. 42 Конституции РФ говорит о праве каждого на "достоверную И." о состоянии окружающей среды. Ст. 19 Основ законодательства РФ "Об охране здоровья граждан" конкретизирует это установление закреплением определенного механизма реализации прав граждан на И. о факторах, влияющих на их здоровье. А ст. 237 УК предусматривает меры уголовной ответственности (лишение свободы на срок до 5 лет) для лиц, обязанных обеспечивать население И. о событиях, фактах или явлениях, создающих опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды, но скрывших или исказивших такую И.

Формулировки этих норм Конституции РФ соответствуют международно-правовым установлениям в данной сфере, в частности норме ст. 19 Международного пакта о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г., закрепившей право каждого человека свободно "искать, получать и распространять всякого рода И. и идеи независимо от государственных границ".

И. в гражданско-правовом контексте ориентирована на информационное обеспечение различных гражданско-правовых отношений, в том числе предпринимательских. ГК РФ регламентирует вопросы предоставления различной И.:

- покупателю о товаре (ст. 495);
- о продавце (ст. 498);
- подрядчиком – заказчику (ст. 726, 732, 774);
- клиентом – экспедитору (ст. 804);
- банком – вкладчику (ст. 840, 853);
- в рамках договора коммерческой концессии правообладателем – пользователю (ст. 1031), а пользователем – своим покупателям (заказчикам) (ст. 1032);
- ОАО – для всеобщего сведения (ст. 97), при ведении общих дел в товариществе – каждому товарищу (ст. 1045).

Кроме вопросов предоставления И., ГК РФ регулирует отношения, связанные с конфиденциальностью И., полученной сторонами различных гражданско-правовых отношений (ст. 139, 184, 727, 1027, 1031), а также отношения по поводу возмещения вреда, причиненного вследствие недостоверной или недостаточной И. о товаре (работе, услуге) в

случаях приобретения товара (выполнения работы, оказания услуги) в потребительских целях (ст. 1095–1096), и возмещения убытков, вызванных разглашением служебной или коммерческой тайны (ст. 139).

*Монахов В.Н.*

## **Информация о товарах**

ИНФОРМАЦИЯ О ТОВАРАХ (работах, услугах) – сведения, отражающие наименование товара, вид и содержание работ и услуг, данные об изготовителе (исполнителе работ) или продавце. качественные показатели, цену и т. п. Различают И. о т., указываемую в рекламе, предложениях о заключении договора, текстах договоров, на товаре и прилагаемых к товару документах, коммерческих счетах-фактурах и т. д. Объем и порядок И. о т. в каждом случае определяются разными требованиями и могут быть различными.

Так, недобросовестной признается реклама, в которой отсутствует часть существенной И. о т. Считается недостоверной и не допускается реклама, в которой приводятся не соответствующие действительности сведения в отношении природы, состава, способа и даты изготовления товара, назначения, потребительских свойств, условий применения и др.

В соответствии с принятой практикой И. о т., излагаемая в исходящих от продавца (исполнителя работ: лица, предлагающего услуги) каталогах, рекламных листах, прейскурантах и других документах, служащих основанием заключения договора, должна быть достоверной, ясно изложенной и не допускать различных толкований. Организаторы розничной торговли обязаны предоставить покупателю необходимую и достоверную И. о т., предлагаемую к продаже, соответствующую установленным законом, иными правовыми актами и обычно предъявляемым в розничной торговле требованиям к содержанию и способам предоставления такой информации. Если покупателю не предоставлена возможность незамедлительно получить в месте продажи необходимую И. о т., он вправе отказаться от исполнения договора, потребовать возврата уплаченной за товар суммы и возмещения других убытков.

И. о т. должна определяться в договоре с той степенью полноты и ясности, которая соответствует интересам сторон и не допускает введения в заблуждение одного из контрагентов. Для обеспечения контроля за достоверностью И. о т. в договорах купли-продажи предусматривается обязанность продавца предоставить сертификат качества. Договором может быть определено, что сертификат о составе и качестве товаров выдает имеющая лицензию экспертная организация. в том числе аккредитованная при государственном контрольном органе.

Обязательными для сторон правовыми актами и договором определяется И. о т., которая должна указываться в транспортных и сопроводительных документах на перевозимый товар, на таре (упаковке). В обязательном порядке указываются специальные свойства товара, которые подлежат учету при транспортировке, погрузке, выгрузке, хранении и эксплуатации.

Продавец должен одновременно с товаром передать покупателю относящиеся к нему документы, предусмотренные законом, иным правовым актом или договором и содержащие И. о т. (техническая документация, сертификат качества и т. п.). Договором могут быть предусмотрены иные порядок и сроки передачи документации на товар.

Информация о выполненной работе (ее результате) подробно отражается в акте или ином документе, удостоверяющем приемку работы заказчиком.

В коммерческом счете-фактуре, высылаемом продавцом покупателю, наряду с другими сведениями дается описание проданного товара. И. о т. включает в себя сведения об упаковке, весе каждого места, точные обозначения и номера, указанные на таре (упаковке), цену и общую стоимость товара и другие данные.

*Пугинский Б.И.*

## Информация об изготовителе

ИНФОРМАЦИЯ ОБ ИЗГОТОВИТЕЛЕ – сведения о конкретной организации (ее наименование и адрес), изготовившей изделие в целом или его основные узлы либо осуществившей сборку изделия.

Интересам покупателей соответствует включение в договор условий, обязывающих продавца указать наименование и место нахождения изготовителя товара на товаре, его упаковке или в документах, передаваемых с товаром (технический паспорт, инструкция по эксплуатации, сертификат качества и т. п.). В этом случае покупатель получает возможность выбирать товары, изготовленные предприятиями с высокой деловой репутацией, а при обнаружении недостатков вещи заявлять требование не только к продавцу, но и к изготовителю.

В целях предоставления И. об и. предусмотрено использование товарного знака – обозначения, служащего для отличия товаров одних предпринимателей от однородных товаров, выпускаемых другими предпринимателями.

К способам предоставления И. об и. относится регистрация в установленном порядке и указание продавцом места происхождения товара. При необходимости в договоре купли-продажи может быть предусмотрена обязанность предоставления продавцом сертификата о месте происхождения и конкретном изготовителе товара.

В случае предоставления товара, не содержащего необходимой И. об И. или произведенного ненадлежащим изготовителем, обязательство считается неисполненным продавцом.

*Пугинский Б.И.*

## Ипотека

ИПОТЕКА (греч. *hypothekē*) – залог недвижимого имущества (право его аренды) с целью получения кредита, займа и т. п. По договору об И. одна сторона – залогодержатель, являющийся кредитором по основному обязательству, обеспеченному И. имеет право получить удовлетворение своих денежных требований к должнику по этому обязательству из стоимости заложенного недвижимого имущества другой стороны – залогодателя преимущественно перед другими кредиторами залогодателя (за изъятиями, установленными ФЗ).

Понятие И. впервые было введено в Афинах Солоном в начале VI в. до н. э. и в буквальном смысле означало столб, установленный на территории имения должника, с надписью о характере и размере долга. Для обозначения вида залога слово "И." стало использоваться в переносном смысле, а в юридический язык официально было введено византийским императором Юстинианом в его своде Юстиниана.

Регулирование И. в РФ осуществляется на основании ГК РФ, ФЗ РФ от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ "Об ипотеке. (залоге недвижимости)". Нормы Закона РФ от 29 мая 1992 г. № 2872-1 "О залоге" применяются к И. лишь постольку, поскольку они не противоречат Закону об И. То же относится к ФЗ и иным правовым актам РФ.

И. может быть установлена в обеспечение обязательства по кредитному договору, договору займа или иного обязательства, в том числе основанного на купле-продаже, аренде, подряде, причинении вреда (если иное не предусмотрено ФЗ). Государственная регистрация договоров об И. регулируется ФЗ РФ от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним".

И. относится к виду залога с оставлением заложенного имущества у залогодателя. Перечень недвижимых вещей, способных быть предметом И., приведен в Законе об И. Он не является исчерпывающим. К недвижимости относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, т. е. объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе

леса, многолетние насаждения, здания, сооружения. К недвижимому имуществу относятся также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты. Права на это имущество должны быть зарегистрированы в порядке, установленном для государственной регистрации прав на недвижимое имущество.

И. здания или сооружения допускаются только с одновременной И. по тому же договору земельного участка, на котором находится это здание или сооружение, либо части этого участка, функционально обеспечивающей закладываемый объект, либо принадлежащего залогодателю права аренды этого участка либо соответствующей его части. В случае обращения взыскания на само заложенное имущество лицо, которое приобретает это имущество в собственность, приобретает и право пользования земельным участком на тех же условиях и в том же объеме, что и прежний собственник недвижимого имущества.

При И. земельного участка право залога не распространяется на находящиеся или возводимые на этом участке здания или сооружения залогодателя – и в этом ее отличие от И. в других странах, а также от И. по римскому праву, где судьба строения, считающегося принадлежностью земли, следует судьбе земельного участка, на котором оно находится. В РФ И. земельного участка с одновременной И. находящегося на нем строения возможна только в случае, если такое условие прямо предусмотрено в договоре. При отсутствии такого условия залогодатель (или другое лицо, которому также могут принадлежать строения) в случае обращения взыскания на заложенный земельный участок сохраняет права сервитута на ту его часть, которая необходима для использования строения в соответствии с его назначением.

Предметом И. не может быть имущество, изъятое из оборота. Не допускаются И. участков недр, особо охраняемых природных территорий, имущества, приватизация которого в установленном порядке запрещена. Не может быть самостоятельным предметом залога неделимая вещь.

Залогодателем вещи может быть ее собственник либо лицо, имеющее на нее право хозяйственного ведения, однако во втором случае необходимо согласие собственника этого имущества. Имущество, принадлежащее казенному предприятию или учреждению на праве оперативного управления, предметом И. быть не может.

И. обеспечивает требование в том объеме, какой оно имеет к моменту удовлетворения. Перечень требований кредитора-залогодержателя, подлежащих удовлетворению за счет заложенного имущества, устанавливается законом диспозитивно и включает уплату процентов за пользование кредитом, возмещение убытков вследствие ненадлежащего исполнения основного обязательства, уплату процентов за неправомерное пользование чужими денежными средствами, возмещение судебных издержек, а также расходов по реализации заложенного имущества. По договору об И. удовлетворение требований залогодержателя может осуществляться в фиксированной сумме, а также может быть предусмотрено определение размера требования иным способом.

И. может возникать в силу закона (при наступлении указанных в нем обстоятельств) и в силу договора. Регулирование законной И. осуществляется по правилам, предусмотренным для договорной И.

В договоре об И. должны быть указаны:

– предмет И., его оценочная стоимость (причем оценочная стоимость земельного участка не может быть установлена ниже его нормативной цены), существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспеченного И.;

– идентификационные признаки предмета И. (при И. земельного участка к договору должна быть приложена копия чертежа границ этого участка, выданная соответствующим комитетом по земельным ресурсам и землеустройству);

– право, в силу которого закладываемое имущество принадлежит залогодателю;

– орган государственной регистрации, зарегистрировавший это право залогодателя.

Договор об И. (а также последующие существенные изменения и дополнения к нему)

заключается в письменной форме, во всех случаях подлежит нотариальному удостоверению, а также государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации. Несоблюдение указанных требований влечет недействительность (ничтожность) договора об И. Договор об И. должен обязательно заключаться в форме, предусмотренной законодательством РФ, независимо от того, заключен он в РФ или за ее пределами.

Права и обязанности сторон по договору об И. в значительной степени являются общими для прав и обязанностей сторон по договору о залоге (при наличии отдельных особенностей). Залогодатель вправе пользоваться предметом И., распоряжаться им с согласия залогодержателя. завещать. Залоговая стоимость имущества составляет обычно 50–70 % от его рыночной стоимости, поэтому И. одной и той же вещи может быть обеспечено несколько обязательств (в пределах стоимости этой вещи). Для этого законом предусмотрена возможность последующего залога (перезалога) вещи.

В случае перезалога требования последующего залогодержателя удовлетворяются из стоимости заложенного имущества после удовлетворения требований предшествующих залогодержателей. Последующая И. допускается, если она не запрещена предшествующими договорами об И., причем залогодатель обязан письменно сообщать каждому последующему залогодержателю сведения обо всех существующих И. данного имущества, а также о других правах третьих лиц на предмет И. (правах пользования, аренды, сервитутах и др.). Информация должна содержать сведения обо всех существенных условиях предшествующих договоров об И.

Досрочное исполнение, обязательства, обеспеченного И., возможно по инициативе как должника, так и кредитора. Установлены две группы оснований для досрочного исполнения обязательства по инициативе кредитора-залогодержателя: одна группа связана с исчезновением предмета И., вторая – с нарушением залогодателем обязательств по обеспечению сохранности заложенного имущества, нарушением им правил о распоряжении заложенным имуществом и правил о последующем залоге. Вторая группа оснований дает залогодержателю не только право требовать досрочного исполнения обязательств, но и право (при неисполнении требования) обратиться с иском на предмет И., хотя сроки для предъявления такого рода требований законом могут быть ограничены.

Основание для обращения с иском на заложенное имущество – неисполнение или ненадлежащее исполнение должником обеспеченного И. обязательства по обстоятельствам, за которые он отвечает. Обращение с иском производится главным образом по решению суда (арбитражного суда). Но возможно и внесудебное обращение с иском на предмет И., которое осуществляется путем заключения специального соглашения между залогодателем и залогодержателем и удостоверяется нотариально (соглашение заключается после возникновения оснований для обращения с иском на предмет ипотеки и при отсутствии установленных законом обстоятельств, при наличии которых иск обращается исключительно по решению суда).

Суд может отказать в обращении с иском на заложенное имущество, если допущенное должником нарушение обеспеченного И. обязательства крайне незначительно и размер требований залогодержателя вследствие этого явно несоразмерен стоимости заложенного имущества.

В целом порядок обращения с иском на предмет И. и порядок его реализации, права и обязанности сторон в этом процессе являются общими для всех видов залога. Особенности установлены для случаев И. имущества, находящегося в государственной собственности.

Законом могут также устанавливаться особенности обращения с иском на земельные участки, предприятия, жилые дома, квартиры.

Имущество, на которое обращено с иском, реализуется (по общему правилу) путем продажи с публичных торгов. Суд с согласия залогодателя и залогодержателя может установить, что оно подлежит реализации путем продажи на аукционе.

Лит.:

- Покровский И.А.* История римского права. Изд. 3-е, Пг., 1917;
- Базанов И.А.* Происхождение современной ипотеки. Новейшие течения в вотчинном праве в связи с современным строем народного хозяйства. М., 1900;
- Жюлио де Ла Морандьер.* Гражданское право Франции. М., 1961;
- Германское право. Ч.1. Германское гражданское уложение. Межд. центр финансово-экономического развития. М., 1996;
- Комментарий к ч. 1 Гражданского кодекса РФ/Под ред. *О.Н. Садикова*. М., 1995;
- Вишневский А.А.* Залоговое право. М., 1995;
- Витрянский В.В.* Порядок обращения взыскания на заложенное имущество//Закон, 1995, № 5.
- Плешанова О.П.*

## Ирландия

ИРЛАНДИЯ (Эйре) – государство в Западной Европе, занимающее южную часть острова Ирландия. На протяжении семи веков И. была английской колонией. В 1921 г. она получила статус доминиона Великобритании. В 1949 г. была образована Ирландская Республика. Над северной частью острова сохранилось господство Великобритании. И. – унитарное государство. В административном отношении И. разделена на 27 графств, в самостоятельные административные единицы выделены города Дублин, Корк, Лимерик, Уотерфорд, Дан-Лэри. Органами местного управления являются выборные советы городов (муниципалитеты) и графств. И. – парламентская республика. Согласно Конституции это суверенное, независимое, демократическое государство. Глава государства – президент, избираемый прямым голосованием сроком на 7 лет. Законодательный орган – парламент, состоит из сената (60 членов) и палаты представителей (доил) (166 человек). Исполнительная власть принадлежит правительству во главе с премьер-министром.

### ПРАВОВАЯ СИСТЕМА

Общая характеристика. До завоевания И. англичанами, начавшегося в конце XII в. (оно завершилось лишь в XVII в.), населявшие ее кельтские племена на протяжении длительного исторического периода начиная с IV в. до н. э. применяли своеобразную систему обычного права. Она получила название "законы брегонов" по имени клановых судей, а точнее, хранителей и толкователей правовых обычаев (у каждого ирландского рода был свой Орегон). Записи "законов брегонов" содержатся в сборнике преданий, составленном в V–VII вв., получившем название "Шенхус мор" ("Великая книга"), в котором правовые предписания изложены в стихотворной форме. Они касаются главным образом земельных отношений ("законы брегонов" не признавали частной собственности на землю), семейного права, судопроизводства и уголовного права. "Законы брегонов" порицали кровную месть, как и иное возмездие, предписывали имущественное возмещение вреда, причиняемого любыми действиями (в том числе убийством, телесными повреждениями, кражей или обманом), а смертную казнь допускали лишь как крайнюю меру.

В период британского колониального господства "законы брегонов" были насильственно вытеснены и заменены английским общим правом и законодательством. В отдельные исторические периоды (до 1800 г.) в И. функционировал свой парламент, но по существу он лишь дублировал законы, принимавшиеся в Лондоне. С образованием самостоятельного государства стала формироваться независимая ирландская правовая система.

В Конституции 1922 г. было установлено, что ранее действовавшие на территории И. законы подлежат применению, если они не противоречат положениям данной Конституции, впредь до их отмены ирландским парламентом. Действующая Конституция 1937 г. в этом плане ничего не изменила. Итак, в настоящее время в И. наряду с законами, принятыми парламентом независимого государства после 1922 г., сохраняют силу законы, некогда изданные парламентом в Дублине (до 1800 г.) и парламентом в Лондоне (1801–1922).

Важным источником права в И. наряду с законодательством является общее право. Ирландские суды признают английскую доктрину судебного прецедента. Содержание

правовых положений, входящих в систему ирландского общего права, мало чем отличается от английского общего права, за исключением некоторых вопросов регулирования земельных отношений и договоров. Сфера применения прецедентного права в И. постепенно сокращается, по мере издания новых законов, но по-прежнему остается весьма значительной.

Ирландское законодательство в важнейших его отраслях до сих пор не кодифицировано. Наряду с парламентскими актами, носящими чаще всего характер консолидированных законов, за последние годы развивается система делегированного законодательства, позволяющая правительству или отдельным министрам издавать постановления по весьма важным вопросам. Согласно Закону о чрезвычайных полномочиях (1976) в стране в случае вооруженного конфликта может быть введено чрезвычайное положение. При этом полиции разрешается не доставлять, как в обычных условиях, подозреваемое в преступлении лицо в суд "по возможности скорее", а держать его без предъявления обвинения под арестом до 7 суток.

Гражданское право и смежные с ним отрасли права. За последние десятилетия в И. был принят ряд законодательных актов, регулирующих различные сферы правовых отношений. Так, в области земельного права наибольшее значение имеют законы о регистрации права собственности на землю (1964), о земле (1965) и о взаимоотношениях земельного собственника и арендатора (1980). Одним из наиболее подробно разработанных актов, относящихся к возмещению вреда, в странах с влиянием английского права признается ирландский Закон о гражданско-правовой ответственности (1961 г. с последующими изменениями). В сфере экономических и торговых связей важное регулирующее значение имеют законы о компаниях (1963), о ценах (1965), о купле-продаже товаров и предоставлении услуг (1980). Специфичность страны с большим влиянием католической церкви, находит свое отражение в семейном законодательстве: развод запрещен Конституцией, допускается лишь раздельное проживание супругов.

За последние годы принят ряд актов, направленных на уравнивание женщин в правах с мужчинами, в частности Закон о защите семьи (1976) и Закон о собственности замужних женщин (1980). Большое значение в связи с запретом на развод имеет Закон о статусе детей (1987), который уравнивал внебрачных детей с рожденными в браке во всех взаимоотношениях с родителями. Действующий Закон о наследовании (1964) составлен с учетом норм французского права и другого иностранного законодательства. что вызвано стремлением предотвратить возможные конфликты, связанные с проживанием большого числа ирландцев в эмиграции.

Трудовые отношения в настоящее время в значительной мере определяются Программой национального возрождения, составленной в 1987 г. при участии правительства. Ирландского конгресса тред-юнионов и Федерального союза предпринимателей. Приняты отдельные законодательные акты, регулирующие вопросы найма и увольнения (в частности, Закон о несправедливых увольнениях 1977 г. с последующими изменениями и дополнениями), рассмотрения трудовых конфликтов и др. Система социального обеспечения, включающая пенсии по старости и инвалидности, пособия на медицинское обслуживание и предоставление жилья "бездомным лицам", финансируется главным образом за счет страховых взносов работников и предпринимателей.

В сфере охраны окружающей среды важнейшую роль играет Закон об охране животного и растительного мира 1976 г., который предусматривает регулирование национальных промысловых ресурсов, использования государственных лесных угодий и другие меры. В 1987 г. издан Закон о гражданско-правовой ответственности за загрязнение моря нефтепродуктами: он предписывает страхование ответственности для всех владельцев судов, входящих в ирландские порты или выходящих из них с нефтяным грузом.

**Уголовное право.** В области уголовного права, которое по-прежнему остается некодифицированным, действуют старые английские и новые, собственно ирландские, законы. Так, ответственность за кражу определяется по английскому Закону о похищении имущества (1916), ответственность за ограбление – по ирландскому Закону об уголовном

праве(1976). Сохраняет свою силу английский Закон о преступлениях против личности (1861), однако наказания за некоторые виды убийств предусмотрены в ирландском Законе об уголовной юстиции (1964), Ответственность за преступления, направленные против безопасности государства целиком определена ирландскими законами. Среди такого рода актов можно назвать Закон об измене (1939), Закон о преступлениях против государства (1939) в нем перечислены наиболее опасные, помимо измены. государственные преступления) и Закон о защите государственной тайны (1963). И. - одно из немногих западноевропейских государств, где уголовная ответственность может наступать с 7-летнего возраста. Смертная казнь законодательно отменена с 1990 г., однако смертные приговоры, даже вынесенные террористам, не приводились в исполнение с 1954 г. Созданная в 1987 г. комиссия по реформе уголовного права призвана упорядочить систему назначения наказаний И обновить законодательство об ответственности за отдельные виды преступлений. Вопросы уголовного процесса регулируются Законом о доказательствах в уголовном правосудии (1923), а также периодически издаваемыми законами о правосудии (1964) и об уголовном правосудии (1967). В 1985 г. вступил в силу Закон о рассмотрении жалоб на действия полиции. По вопросам организации и юрисдикции судов, а также гражданского процесса наиболее важное значение имеют законы об учреждении и устройстве судов (1961) и законы (дополнительные положения) о судах (1961, 1981).

Научные исследования в области права ведутся главным образом в Дублинском университете и Национальном университете, также расположенном в Дублине.

#### **СУДЕБНАЯ СИСТЕМА**

Возглавляется Верховным судом (ВС), который состоит из председателя и 5 других членов. Президент страны вправе направить в ВС законопроект, прошедший обе палаты парламента, на заключение, не противоречит ли он Конституции страны. ВС может рассматривать и ходатайства о признании неконституционными уже принятых законов и административных постановлений. В качестве высшей инстанции он рассматривает жалобы на решения, вынесенные Высоким судом и в некоторых случаях – Уголовным апелляционным судом. Принятие решения по конституционным вопросам требует кворума из 5 членов ВС, по всем остальным – из 3 членов.

Обширными полномочиями обладает Высокий суд (состоит из председателя и 14 членов). Он может рассматривать по первой инстанции любые гражданские и уголовные дела (в последнем случае он называется Центральным уголовным судом). Разбирательство уголовных дел осуществляется одним из членов Высокого суда либо единолично, либо с участием 12 присяжных. В рассмотрении гражданских дел присяжные участвуют в том же количестве, но для принятия решения не требуется единогласия. как в уголовных делах, а достаточно 9 голосов. Высокий суд вправе разбирать ходатайства о признании неконституционными законов и постановлений. Он рассматривает (и это одна из его основных функций) жалобы на решения, вынесенные окружными судами.

Жалобы на приговоры по уголовным делам, вынесенные окружными судами и Центральным уголовным судом, разбираются в Уголовном апелляционном суде (промежуточное звено судебной системы между ВС и Высоким судом). В него входят 1 член ВС и 2 члена Высокого суда. Принятое им решение считается окончательным и может быть обжаловано в ВС лишь в том случае, если сам суд, либо генеральный атторней, или директор публичных преследований удостоверяют необходимость "в общественных интересах" передать на обсуждение ВС возникший по делу вопрос права.

Окружные суды (их 8) рассматривают гражданские и уголовные дела по первой и второй инстанции. Они представляют собой как бы единый суд, состоящий из председателя, который по должности является судьей Высокого суда, и 10 других членов. Назначенный в соответствующий округ судья по мере необходимости слушает дела в разных населенных пунктах на территории округа по несколько раз в год. Гражданская юрисдикция окружного суда ограничивается суммой иска в 15 тыс. ф. ст. по делам о нарушении договорных и внедоговорных обязательств и по торговым сделкам, однако при согласии сторон суд может



слушать любое гражданское дело. Что касается уголовной юрисдикции, то по первой инстанции он рассматривает, обычно с участием 12 присяжных, дела обо всех серьезных преступлениях, преследуемых по обвинительному акту, кроме дел об убийстве, измене и пиратстве. (Присяжными в И. не могут быть малоимущие, а также женщины, кроме случаев, когда привлечение именно присяжных-женщин признается необходимым для разбирательства конкретного дела.) В окружном суде слушаются также жалобы на приговоры и решения, вынесенные нижестоящими участковыми судами. В случае удовлетворения жалобы окружной суд выносит собственное постановление по делу.

Участковые суды – низовое звено судебной системы (таких судов 24). В них профессиональные судьи единолично рассматривают гражданские дела о нарушениях договорных и внедоговорных обязательств с суммой иска до 2500 ф. ст., а также дела об уголовных преступлениях, преследуемых в суммарном порядке. Наказание за которые не превышает 6 месяцев лишения свободы.

Все судьи в И. назначаются на свои посты по представлению правительства (министра юстиции) из адвокатов с не менее чем 10-летним стажем. Они уходят в отставку в 65 или 70 лет (в зависимости от должности), а до этого могут быть смещены со своих постов лишь по требованию обеих палат парламента.

Наряду с системой общих судов ирландское законодательство допускает создание правительством специальных уголовных судов в случае объявления чрезвычайного положения. Постоянный характер имеет Суд по трудовым спорам, в состав которого входит председатель, назначаемый правительством, и по 2 представителя от профсоюзов и от организаций предпринимателей. Суд не только выступает арбитром в случае трудовых конфликтов, но и официально регистрирует коллективные трудовые договоры.

Уголовное преследование по делам о серьезных уголовных преступлениях традиционно осуществлялось ведомством генерального атторнея, который согласно Конституции назначается президентом по представлению премьер-министра и является юридическим советником правительства. В 1974 г. была учреждена служба директора публичных преследований (ДПП). Сотрудники которой поддерживают в судах "от имени народа" обвинение по всем уголовным делам, кроме тех, что рассматриваются в участковых судах, где обвинение поддерживается полицией или частными лицами. Ведомство ДПП не проводит расследований по уголовным делам, поскольку это прерогатива полиции, находящейся в ведении Министерства юстиции. Ведомство ДПП приносит протесты на постановления судов по уголовным делам, однако лишено права обжаловать оправдательные приговоры, вынесенные судом присяжных. Оно может лишь поставить перед ВС вопрос права, возникший при рассмотрении конкретного дела, чтобы решить его "на будущее".

В И., как и в Англии, существуют адвокаты двух категорий – солиситоры, которые занимаются главным образом подготовкой дел к слушанию и выступают лишь в участковых судах, и барристеры. считающиеся привилегированной кастой, которые дают консультации по вопросам права и выступают в суде в качестве представителей сторон или защитников обвиняемого. В свою очередь барристеры делятся на младших и старших советников (полномочия последних значительно шире). В высших судах утвердилась практика, согласно которой по гражданскому делу каждая сторона должна быть представлена не менее чем 3 барристерами (2 старшими советниками, 1 младшим). Получение статуса солиситора и барристера, и особенно старшего советника, связано с выполнением весьма строгих требований (университетское образование, дополнительные экзамены, стажировка и др.). Имеющаяся в стране система бесплатной юридической помощи распространяется лишь на неимущих, обвиняемых по делам о серьезных уголовных преступлениях.

*Решетников Ф.М.*

## **Иск**

ИСК – процессуальное средство защиты нарушенного оспариваемого субъективного

права или охраняемого законом интереса, присущее исковой форме защиты права. Исковая форма используется не только в гражданском, но и в арбитражном процессе, в третейском разбирательстве.

В теории права различают в понятии И.:

а) материально-правовую сторону (как материально-правовое требование истца к ответчику, составляющее предмет И.);

б) процессуально-правовую сторону (как требование, обращенное к суду о защите нарушенного или спорного права).

В И. выделяются элементы – составные части, определяющие его существо, что позволяет индивидуализировать как сам И., так и процесс по конкретному гражданскому делу, определить объем, характер и направление деятельности суда. К элементам И. относятся в первую очередь предмет и основание И. Под предметом И. понимается конкретное материально-правовое требование, предъявленное одним лицом к другому, по поводу которого возник гражданский процесс. Основание И. составляют юридические факты, на которых базируется материально-правовое требование. Помимо предмета и основания И. выделяют еще содержание иска как действие суда, совершения которого просит истец.

Выделяют три вида И.:

– о присуждении (истец просит суд обязать ответчика совершить определенное действие или воздержаться от его совершения);

– о признании (И. направлен на подтверждение существования права – положительный или позитивный И. о признании, или на подтверждение отсутствия правоотношения – отрицательный или негативный иск о признании);

– преобразовательные (действие, о котором просит истец, направлено на изменение или прекращение существующего правоотношения).

Форма выражения И. - исковое заявление.

Вопрос о принятии искового заявления судья решает единолично. Отказ судьи в принятии искового заявления может последовать только по основаниям (их перечень исчерпывающ), указанным в законе (ст. 129 ГПК); при этом судья выносит определение, которое может быть обжаловано в вышестоящий суд. С подачей искового заявления и принятием его к производству, о чем выносится определение, возбуждается гражданское судопроизводство по конкретному делу.

Истец в ходе рассмотрения гражданского дела вправе изменить предмет или основание И. (ст. 34 ГПК), но нельзя одновременно изменять оба элемента, так как в этом случае окажется нарушенным тождество первоначального и измененного И. Истец может изменить размер исковых требований. Ответчик вправе признать И. Стороны могут заключить мировое соглашение.

*Прокудина Л.А.*

## **Исключительная экономическая зона**

ИСКЛЮЧИТЕЛЬНАЯ ЭКОНОМИЧЕСКАЯ ЗОНА – морской район, находящийся за пределами территориальных вод (территориального моря) РФ, включая районы вокруг принадлежащих РФ островов. Внешняя граница И.э.з. находится на расстоянии 200 морских миль, отсчитываемых от тех же исходных линий, что и территориальные воды, т. е. от линии наибольшего отлива как на материке, так и на островах или от прямых исходных линий, соединяющих точки. географические координаты которых утверждаются Правительством РФ. Разграничение экономической зоны между РФ и другими государствами осуществляется путем соглашений на основе международно-правовых норм.

И.э.з. – один из новейших институтов международного морского права, формирование которого происходило в 60-70-е гг. XX в. под влиянием нормативной практики ряда (в основном развивающихся) стран, стремившихся односторонним образом расширить свои

правомочия на обширные пространства Мирового океана ("ползучая юрисдикция"). Обеспокоенность государств, обладавших большими торговыми флотами, в конце концов привела к компромиссу, достигнутому на Третьей конференции ООН по морскому праву (1973–1982). В результате заключенная Конвенция ООН по морскому праву 1982 г. исчерпывающим образом урегулировала юридический статус и правовой режим использования пространства и природных ресурсов прибрежного района, именуемого ныне И.э.з.

В пределах И.э.з. прибрежное государство наделено суверенными правами, предоставленными ему "в целях разработки, разведки и сохранения природных ресурсов, как живых, так и неживых, в водах, покрывающих морское дно, на морском дне и в его недрах, а также в целях управления этими ресурсами". Это же касается экономической разведки и разработки И.э.з., создания и использования искусственных островов, установок и сооружений, защиты и сохранения морской среды.

При осуществлении своих правомочий в пределах И.э.з. прибрежное государство обязано учитывать интересы международного судоходства, права и обязанности других государств. Со своей стороны, эти другие государства при осуществлении своих прав и выполнении своих обязанностей по Конвенции должны учитывать права и обязанности прибрежного государства и соблюдать установленные им в соответствии с Конвенцией и другими нормами международного права.

Перечень прав других государств в пределах И.э.з. включает свободы: судоходства и полетов, прокладки подводных кабелей и трубопроводов и другие виды правомерного использования моря, относящиеся к этим свободам, связанные с эксплуатацией судов, летательных аппаратов, подводных кабелей и трубопроводов, совместимые при этом с другими конвенционными положениями.

Конвенция предоставляет прибрежным государствам исключительную юрисдикцию над искусственными островами, установками и сооружениями, в том числе в отношении таможенных, фискальных, санитарных и иммиграционных правил и законов, а также законов и правил, касающихся безопасности. Одновременно Конвенция возлагает на них обязанность надлежащим образом информировать мореплавателей о создании поименованных искусственных островов, установок или сооружений, а постоянные средства предупреждения о наличии таковых содержать в исправном состоянии. Прибрежным государствам предписывается "в целях обеспечения безопасности судоходства с учетом любых общепринятых международных стандартов, установленных в этой связи компетентной международной организацией", убирать любые покинутые или более неиспользуемые установки и сооружения, причем при удалении указанных объектов должны надлежащим образом учитываться "интересы рыболовства, защиты морской среды, права и обязанности других государств", а "о глубине, местонахождении и размерах любых установок или сооружений, которые убраны не полностью", должно делаться надлежащее оповещение.

Прибрежное государство наделяется правом "там, где это необходимо, устанавливать вокруг таких искусственных островов, установок и сооружений разумные зоны безопасности, в которых оно может принимать надлежащие меры для обеспечения безопасности как судоходства, так и искусственных островов, установок и сооружений". Определяемая прибрежным государством ширина зон безопасности с учетом применимых международных стандартов должна разумно соотноситься с характером и функциями таких объектов и не простирается вокруг них более чем на 500 м, "отмериваемых от каждой точки их внешнего края, за исключением случаев, когда это разрешено общепринятыми международными стандартами или рекомендовано компетентной международной организацией".

Фиксируя требования ко всем судам уважать эти зоны безопасности, Конвенция в то же время запрещает возведение искусственных островов, установок и сооружений, "если это может создать помехи для использования признанных морских путей, имеющих

существенное значение для международного судоходства".

Положения Конвенции ООН по морскому праву 1982 г. были закреплены и детализированы в нормативных актах многих прибрежных государств.

Что касается ответственности за неправомерную деятельность в И.э.з., то некоторые из составов таких преступлений предусмотрены УК. Сюда могут быть отнесены многие положения гл. 26, посвященной экологическим преступлениям, в частности ст. 246, 247, 252, 253, 255, 256 УК.

*Волосов М.Е.*

## **Исключительные права**

см. *Авторское право* .

## **Исковая давность**

**ИСКОВАЯ ДАВНОСТЬ** – в гражданском праве установленный законом срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено в суде, арбитражном суде, третейском суде или ином юридическом органе. Истечение давности не погашает само субъективное право на иск, но лишает его принудительной защиты, а поэтому является основанием к вынесению судом (арбитражным судом, третейским судом) решения об отказе в иске. Цель установления сроков И.д. – способствовать устойчивости правопорядка и стабильности имущественных отношений. Институт И.д. облегчает суду установление объективной истины по делу, так как с течением времени доказательства утрачиваются, обстоятельства забываются и вынести правильное, обоснованное решение с какого-то момента становится невозможно. С другой стороны, наличие сроков И.д. побуждает стороны в правоотношении своевременно заботиться об осуществлении и защите своих прав.

В соответствии со ст. 196 ГК РФ общий срок И.д. устанавливается в 3 года. Для отдельных видов требований законом могут устанавливаться специальные сроки, сокращенные или более длительные по сравнению с общим. Сроки И.д. и порядок их исчисления не могут быть изменены соглашением сторон.

С истечением срока И.д. по главному требованию истекает срок исковой давности по дополнительным требованиям, возникновение и существование которых предполагает наличие основного требования.

Требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом независимо от истечения срока И.д., поскольку право на иск в процессуальном смысле (право на предъявление иска) отличается от права на иск в материальном смысле (права на удовлетворение иска). Право на предъявление иска не ограничено (по общему правилу) каким-либо сроком. Более того – давность применяется судом только по заявлению стороны в споре, сделанному до вынесения судом решения. В противном случае суд рассматривает дело и решает спор по существу. Ранее (по ГК РСФСР) суд обязан был применить И.д. по собственной инициативе независимо от заявления сторон.

Истечение срока И.д., о применении которой заявлено стороной в споре, является основанием к вынесению судом решения об отказе в иске.

Течение срока И.д. начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. По обязательствам с определенным сроком исполнения течение И.д. начинается по наступлении срока исполнения. По обязательствам, срок исполнения которых не определен либо определен моментом востребования, течение И.д. начинается с момента, когда у кредитора возникает право предъявить требование об исполнении обязательства, а если должнику предоставляется льготный срок для исполнения такого требования – с момента окончания указанного срока. По регрессным обязательствам (см. *Регрессный иск* ) течение И.д. начинается с момента исполнения основного обязательства.

Течение срока И.д. приостанавливается:

а) если предъявлению иска препятствовало чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство (непреодолимая сила);

б) если истец или ответчик находится в составе Вооруженных Сил РФ, переведенных на военное положение;

в) в силу установленной на основании закона Правительством РФ отсрочки исполнения обязательств (мораторий);

г) в силу приостановления действия закона или иного правового акта, регулирующего соответствующее отношение.

Течение срока И.д. приостанавливается при условии, если указанные обстоятельства возникли или продолжали существовать в последние 6 месяцев срока давности, а если этот срок равен 6 месяцам или менее 6 месяцев – в течение срока давности. Со дня прекращения обстоятельства, послужившего основанием приостановления давности, течение ее срока продолжается. Остающаяся часть срока удлиняется до 6 месяцев, а если срок И.д. равен 6 месяцам или менее 6 месяцев – до срока давности.

Течение срока И.д. прерывается предъявлением иска в установленном порядке, а также совершением обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга. После перерыва течение срока И.д. начинается заново; время, истекшее до перерыва, не засчитывается в новый срок.

В исключительных случаях, когда суд признает уважительной причину пропуска срока И.д. по обстоятельствам, связанным с личностью истца (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т. п.), нарушенное право гражданина подлежит защите, причины пропуска срока И.д. могут признаваться уважительными, если они имели место в последние 6 месяцев срока давности. а если этот срок равен 6 месяцам или менее 6 месяцев – в течение срока давности.

И.д. не распространяется на:

а) требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законом;

б) требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов;

в) требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина. Однако если такие требования предъявлены по истечении 3 лет, они удовлетворяются не более чем за 3 прошедших года;

г) требования собственника или иного владельца об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения не были соединены с лишением владения;

д) другие требования в случаях, установленных законом.

Законодательство РФ предусматривает следующие специальные сроки И.д.:

а) по требованию о применении последствий недействительности ничтожной сделки – 10 лет и начинается со дня, когда началось ее исполнение. Иск о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности может быть предъявлен в течение года со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена сделка, либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об иных обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной (ст. 181 ГК РФ);

б) для требований, предъявляемых в связи с ненадлежащим качеством работы, выполненной по договору подряда (кроме зданий и сооружений) – 1 год (ст. 725 ГК РФ);

в) по требованиям, вытекающим из перевозки груза – 1 год с момента, определяемого в соответствии с транспортными уставами и кодексами (ст. 797 ГК РФ). Течение И.д. по требованиям, предъявляемым к перевозчикам, начинается с момента получения ответа на заявленную претензию или по истечении срока, установленного для ответа на нее;

г) по требованиям, вытекающим из договора имущественного страхования – 2 года (ст. 966 ГК РФ).

В национальных системах действуют различные сроки давности для одних и тех же правоотношений. Например:

**Во Франции** – 30 лет – для всех требований, по которым законом не предусматриваются более короткие сроки;

– 5 лет – по требованиям из обязательств, подлежащих исполнению с определенной периодичностью – годовой или более короткой и в установленном объеме;

– от 6 месяцев до 3 лет – для требований по обязательствам, доказательство выполнения которых может быть утрачено в более длительные сроки;

– от 6 месяцев до 10 лет – по искам между коммерсантами и не коммерсантами, возникшими в связи с их торговой деятельностью;

**в Германии** – 30 лет – общий срок И.д.;

– от 6 месяцев до 2 лет – по искам между коммерсантами;

– от 6 месяцев до 3–4 лет – по искам из сделок повседневного оборота;

– 3 года – по искам о возмещении причиненного деликтом вреда;

**в Великобритании** – 12 лет – по искам из контрактов за печатью;

– 6 лет – по искам из неформальных контрактов;

**в США** – от 4 до 10 лет – в зависимости от законодательства штата.

Специальные сроки И.д. установлены в некоторых международных договорах. Так, годичный срок И.д. (по общему правилу) установлен Конвенцией о договоре международной перевозки грузов по дорогам 1956 г. Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров 1974 г. устанавливает для правоотношений, вытекающих из контрактов купли-продажи, единый срок И.д. в 4 года для всех видов требований, независимо от того, связаны они с нарушением, прекращением или недействительностью контракта. Ее положения носят диспозитивный характер и не подлежат применению, если стороны контракта приняли иные условия.

## Исковое заявление

**ИСКОВОЕ ЗАЯВЛЕНИЕ** – внешняя форма выражения иска, должно содержать определенные реквизиты: наименование суда, куда оно адресовано, наименования и адреса сторон, фактические основания иска и подтверждающие их доказательства, содержание и цену иска. перечень прилагаемых документов. Заявление подается с копиями по числу ответчиков.

## Исламская республика

**ИСЛАМСКАЯ РЕСПУБЛИКА** – термин, имеющий несколько значений. Прежде всего понятие "И.р." широко используется современным исламским правоведением и государствоведением в связи с разработкой теории мусульманского государства. В этом контексте под И.р. обычно понимается современное мусульманское государство, которое по своей форме сопоставимо с республикой. Показательно, что понятие "И.р." наиболее полно разработано в сравнительных исследованиях современных мусульманских государствоведов и политологов, которые проводят параллель между классической концепцией исламской формы правления и современными представлениями о президентской республике. Прежде всего это касается положения главы государства: многие мусульманские ученые полагают, что халиф по своему статусу напоминает главу государства в президентской республике. Единственное серьезное отличие заключается в том, что халиф занимает свой пост не на определенный срок, а до тех пор, пока справляется со своими полномочиями и не отходит в своих решениях и поведении от шариата.

В более широком, неспециальном значении И.р. часто называют современное государство в мусульманском мире (за исключением монархий). Кроме того, термин "И.р." включен в официальное наименование нескольких государств – Афганистана, Ирана, Коморских Островов, Мавритании, Пакистана.

*Сюкияйнен Л.Р.*

## Исламское право

см. *Мусульманское право* .

## Исландия

ИСЛАНДИЯ (Республика Исландия) – государство, расположенное на одноименном острове, который находится в северной части Атлантического океана. В 1918 г. И. была признана суверенным государством, но оставалась в унии с Данией. В 1944 г. она стала независимой республикой.

И. - унитарное государство, разделенное на 7 административных округов – *сисл* . Столица и некоторые другие города имеют самостоятельное административное управление. Органами местного управления в городах являются муниципалитеты, избираемые населением. Округами управляют назначаемые центральной властью чиновники.

Форма государственного правления страны определена Конституцией, вступившей в силу 17 июня 1944 г.: "Исландия – это республика с парламентской формой правления". Законодательная власть возлагается на парламент – альтинг – и президента, а исполнительная – на президента и правительство. Судебная власть осуществляется судами.

### ПРАВОВАЯ СИСТЕМА

**Общая характеристика.** Со времени основания исландского государства в 930 г. большое развитие получила система правовых обычаев, передававшихся из поколения в поколение сначала в устной, а затем в письменной форме. Многие из этих правовых обычаев были изложены в рукописных книгах, составлявшихся с начала XII в. и получивших название «грагас» ("серый гусь" – видимо, по цвету переплета). Некоторые из позднейших сборников исландских правовых обычаев, в частности весьма подробные «кодексы» 1235 и 1271 гг., служат ныне важным источником изучения средневекового права. После подчинения И. власти норвежских королей в 60-х гг. XIII в. дважды были изданы сборники законов для И. (1271, 1281), однако местное население сопротивлялось их применению, и на протяжении последующих столетий норвежские законы постепенно утратили силу и были заменены отдельными законами, наряду с которыми продолжали действовать правовые обычаи, записанные в «грагас». В ходе исторического развития И. смогла сохранить свою самостоятельную правовую систему, хотя до 1874 г. на ее территории одновременно действовали норвежские, а затем и датские закон: (с 1381 г. И. вместе с Норвегией оказалась под властью Дании).

Нынешняя система источников исландского права включает в себя пре" де всего Конституцию 1944 г. (с после дующими изменениями и дополнениями), Уголовный кодекс (УК) и Уголовно- процессуальный кодекс (УПК) и ряд законов, которыми регулируется большинство сколько-нибудь крупных правовых институтов. Президент страны может издавать временные законы, действующие в период между сессиями альтинга. И; известное развитие получила система делегированного законодательства, которое осуществляется либо в распоряжениях министров, либо в постановлениях местных властей.

Важным источником права служа также правовые обычаи, нередко весьма древнего происхождения, собранные «грагас», и в особенности судебные прецеденты, среди которых первостепенные решения Верховного суда (ВС), публикуемые в ежегодных сборниках. В качестве одного из источников права исландские суды могут использовать и "общие принципы права" с обязательным учетом особенностей конкретного дела.

Упорядочению исландского законодательства в существенной мере способствуют осуществляемые Министерством юстиции каждые 10 лет публикации всех действующих на данный момент законов.

**Гражданское право и смежные с ним отрасли права.** Развитие правовой системы И. в значительной степени связано с правом других Скандинавских стран, прежде всего Дании

и Норвегии. Ряд законов, принятых в И. за последние десятилетия, в частности по вопросам торговли, семейного и наследственного права, был подготовлен на основе совместных предложений, разработанных в виде "примерных законопроектов" комиссиями юристов из Скандинавских стран (аналогичные законы изданы и других странах).

По образцу датского законодательства составлены исландские законы о договорах (1936) и о купле-продаже (1922). Во многих актах, относящихся к земельным отношениям и к акционерным обществам, например в Законе о праве собственности и об использовании земель (1966), особо подчеркиваются права исландских граждан, их преимущества перед иностранцами. В частности, земля И., как правило, может находиться в собственности либо исландских граждан-либо компаний, советы директоров которых состоят исключительно из исландских граждан. Торговлей в И., так же как и банковским делом, согласно закону можно заниматься лишь на основании специальных лицензий, которые выдаются, как правило, только исландским гражданам либо ассоциациям, 50 % капитала которых принадлежит исландцам.

В области семейного права из исландских законов, составленных на базе совместных "примерных законопроектов", можно назвать законы о правах и обязанностях супругов (1923), об отношении родителей к законнорожденным детям (1921) и к детям, рожденным вне брака (1947), об усыновлении (1953). о браке и о расторжении, брака (1972). Развод и раздельное проживание супругов оформляются, как правило, решениями административных органов, причем для удостоверения права на раздельное проживание достаточно ходатайства одного из супругов.

**Уголовное право.** Действующий УК 1940 г. был введен взамен УК 1869 г., сыгравшего прогрессивную роль в развитии уголовного законодательства. Им были отменены наиболее жестокие меры, предусмотренные прежним датским законодательством, действовавшим в И., в частности телесные наказания. Кодекс 1940 г. составлен под сильным влиянием датского УК 1930 г., однако в целом он представляет собой самостоятельный уголовно-правовой документ. Подобно датскому законодательству, он допускает применение наказания по аналогии за деяния, лишь «сходные» с предусмотренными законом преступлениями. Наряду с мерами наказания, которые сведены в нем к лишению свободы и штрафу, он предусматривает всего две меры безопасности: лишение гражданских прав и конфискацию имущества, что существенно отличает его от УК Дании 1930 г., содержащего широкий перечень наказаний и мер безопасности. Самое суровое наказание, предусмотренное УК 1940 г., - пожизненное заключение. Смертная казнь в И. законодательно отменена в 1928 г., а фактически смертные приговоры не приводились в исполнение с 1830 г. УПК был принят в 1961 г., Закон о гражданской процедуре в судах первой инстанции – в 1936 г., Закон о ВС – в 1962 г.

Научные исследования в области права ведутся главным образом на юридическом факультете Исландского университета в Рейкьявике.

### **СУДЕБНАЯ СИСТЕМА**

Высшая судебная инстанция в И. – ВС, который состоит из председателя и 7 членов. Судьи ВС назначаются президентом, а председателя они выбирают сами сроком на 2 года. ВС на пленарных заседаниях рассматривает жалобы на любые решения и приговоры нижестоящих судов по вопросам как права, так и факта. В стране имеется 34 судебных округа, городских и сельских, в судах которых профессиональные судьи единолично рассматривают гражданские и уголовные дела, а также проверяют законность административных постановлений и действий полиции. Эти же судьи занимаются вопросами исполнения судебных решений, завещаний и осуществляют иные юридические действия, но в таких случаях они получают другие названия: суд шерифа, суд по завещаниям, аукционный суд и т. п. В исландских судах нет присяжных заседателей, но в исключительных случаях, когда для разбирательства дела нужны технические знания, судья обязан пригласить для участия в слушании 2 специалистов (они вправе принять решение даже вопреки мнению судьи). В городах имеются также суды по морским и торговым делам, где заседают



профессиональные судьи с участием 2 знатоков морского или торгового дела, обладающих соответствующими знаниями и опытом. Решения этих судов могут быть обжалованы в ВС. Имеется также Суд по трудовым спорам, который создан в соответствии с Законом о профсоюзах и о рассмотрении трудовых конфликтов (1938). Для рассмотрения обвинений в уголовном преступлении, выдвинутых против кого-либо из министров, может быть созван Высокий государственный суд, решающий вопрос о предании его суду.

Судьи всех судов, кроме ВС, назначаются министром юстиции пожизненно или до ухода в отставку по возрасту. Обвинение по уголовным делам поддерживается в суде Государственным прокурором либо его заместителем, кроме дел, преследуемых по частной жалобе.

Адвокаты в И. традиционно делятся на несколько категорий. Низшую составляют лица, окончившие юридический факультет университета и принятые в Ассоциацию исландских адвокатов. Они занимаются в основном подготовкой дел к слушанию и не имеют права выступать в суде. Таким правом обладает лишь тот, кто провел три «испытательных» судебных дела и получил звание адвоката при окружном суде. Далее эти адвокаты после 3 лет практики и успешного проведения 3 новых «испытательных» дел могут получить звание адвоката при ВС.

*Решетников Ф.М.*

## Испания

ИСПАНИЯ – государство, расположенное на юго-западе Европы, занимающее 5/6 Пиренейского полуострова, Балеарские, Питиусские и Канарские острова. И. - унитарное государство. Однако наличие большого числа национальных меньшинств привело к установлению самоуправления отдельных областей – Страна Басков, Каталония, Галисия, Андалусия и еще 13 регионов имеют автономию. В каждой области работает избираемая населением ассамблея, которая издает законы, действующие на территории данной области. Ассамблея формирует местное правительство во главе с председателем. Деятельность органов автономных областей контролируется правительством, Конституционным судом (КС), Счетной палатой.

В соответствии с Конституцией 1978 г. И. является конституционной монархией. Глава государства – король, осуществляющий высшее представительство страны в международных отношениях и являющийся главнокомандующим вооруженными силами страны. Права короля строго регламентированы Конституцией. Законодательную власть осуществляют Генеральные кортесы (парламент), контролирующая деятельность правительства. Состоят из двух палат: сената (верхняя палата, 256 человек) и конгресса депутатов (350 человек), состав которых избирается на основе всеобщего избирательного права сроком на 4 года. Высший исполнительный орган – правительство во главе с председателем.

Исполнительная власть в городах осуществляется муниципальными советами.

### **ПРАВОВАЯ СИСТЕМА**

**Общая характеристика.** Основы современной правовой системы И., сложились главным образом в XIX в., когда после освобождения страны от французской оккупации (1808–1814) на протяжении нескольких десятилетий были приняты кодексы законов по отдельным отраслям права. В этих кодексах заметно влияние права Франции и отчасти других европейских стран, опередивших И. в капиталистическом развитии, а также некоторых латиноамериканских государств – бывших испанских колоний. Однако в целом формирование современного права происходило на базе богатой истории собственного законодательства, насчитывающей много столетий.

В средние века в различных королевствах на территории будущей И. (Кастилия, Арагон, Каталония, Наварра и др.) создавалось немало сборников законов, имевших, как правило, лишь местное значение и обнаруживавших сильное влияние либо римского права, либо обычного права пришедших в V в. завоевателей – вестготов. Наибольшую известность

среди них получило самое раннее собрание правовых норм "Фуэро хуэго" ("Судебное уложение"), датируемое 654 г., которое стало символом идеи национального единства и представляло собой попытку объединить в одном документе нормы обеих названных правовых систем. В последующем развитии законодательства важную роль сыграло изданное в 1255 г. в Кастилии "Фуэро реаль" ("Королевское уложение"), в котором излагались многие институты государственного, гражданского и уголовного права, а также регулировались вопросы судопроизводства на основе ранее изданных сборников законов, в том числе и "Фуэро хуэго".

Еще большее значение имело собрание правовых норм, составленное в той же Кастилии в 1256–1263 гг. и получившее название "Семь партид" (частей). Каждая из его частей посвящена определенной сфере правового регулирования – церковному праву и месту католической церкви в государственной и общественной жизни (ч. 1), королевской власти и деятельности органов управления (ч. 2), судопроизводству (ч. 3), семейному праву (ч. 4), договорному праву (ч. 5) и, наконец, преступлениям и наказаниям (ч. 6 и 7). Некоторые разделы «Партид» представляли собой более или менее самостоятельное переложение норм римского (ч. 5) либо канонического (ч. 1) права, но в целом это было столь полное, систематизированное и умело составленное собрание правовых норм, что со временем «Партиды» не только оказали существенное влияние на развитие собственно испанского законодательства, но и долгое время непосредственно применялись как основной источник права сначала в испанских колониях в Латинской Америке, а затем в возникших там независимых государствах.

В 1567 г. было издано огромное по своим размерам 9-томное собрание испанских законов "Новый свод", составители которого безуспешно пытались охватить все правовые проблемы и вместе с тем вынуждены были допускать использование наряду с ним прежних источников права – "Фуэро реаль" и «Партид». (В испанских колониях в Латинской Америке были даже выработаны определенные правила, по которым подлежали применению нормы каждого из этих собраний законов.) Наконец, в 1805 г. был издан еще более объемистый, чем предыдущее собрание, "Новейший свод" в 12 томах (последний том посвящен вопросам уголовного права и процесса), после чего развитие законодательства в И. пошло уже по пути издания не всеобъемлющих сводов законов, а кодексов, охватывающих определенные отрасли права и дополняющих их, либо самостоятельных по своему значению законов, регулирующих отдельные правовые институты.

Конституция 1978 г. предусматривает, что наряду с законами, принимаемыми Генеральными кортесами, могут издаваться, даже по вопросам, отнесенным к ведению Испанского государства, законодательные акты автономных областей. Такие акты издаются автономными областями в порядке делегированного законодательства, на основе принципов и директив, указанных в общегосударственном законе, и должны содержать условия контроля за соответствующими нормами со стороны Генеральных кортесов. При передаче или делегировании государством собственных полномочий автономным областям законом должно быть предусмотрено выделение в каждом случае соответствующих финансовых средств.

**Гражданское право и смежные с ним отрасли права.** Проект действующего Гражданского кодекса (ГК) был составлен в 1843–1846 гг., однако его принятие надолго задержалось из-за сопротивления крупных помещиков, стремившихся не допустить унификации гражданского права и сохранить выгодные им «особенности» правового регулирования имущественных отношений в отдельных провинциях. Лишь в 1889 г. этот проект стал законом.

ГК 1889 г. открывается предварительными положениями, характеризующими правовые нормы в целом, правила их применения и действия. Книга первая – "О лицах" – регулирует вопросы гражданства, брака и развода, семейных отношений, опеки и попечительства. Вторая книга посвящена институтам собственности, владения и их «модификациям», третья – различным способам приобретения имущества (особенно подробно – наследованию).

Наконец, в книге четвертой – "Об обязательствах и договорах" – регулируются общие вопросы возникновения и прекращения обязательств и (детальным образом) различные виды договоров. Составители ГК 1889 г. использовали классический образец – ГК Франции 1804 г., но вопреки распространенным представлениям отнюдь не просто его повторили. Они не только учли опыт гражданских кодексов Австрии, Италии и Португалии, но и, что самое важное, постарались воспроизвести некоторые традиционные институты испанского права, в частности об имущественных отношениях между супругами. В ГК содержится немало своеобразных решений и других правовых проблем.

В последние десятилетия в текст ГК внесен ряд важных изменений. В 1973 г. издана новая редакция предварительных положений, где уточняются правила толкования юридических норм и т. п. Закон 1975 г. существенно улучшил правовое положение замужней женщины: расширены ее возможности самостоятельно заключать договоры, вступать в кооперативы и другие общества, место проживания супругов отныне должно определяться лишь по взаимному согласию и т. п. Еще более серьезным изменениям текст ГК подвергся после принятия Конституции 1978 г. – в связи с расширением личных прав и свобод испанских граждан. Это выразилось, в частности, в окончательном оформлении юридического равенства между супругами, в появлении возможности получить развод, что раньше не допускалось по испанским законам, в улучшении положения детей в семье и в защите прав незаконно рожденных детей.

Первый испанский Торговый кодекс, составленный под влиянием французского кодекса 1808 г., был издан в 1829 г. и в свою очередь послужил образцом для торговых кодексов ряда латиноамериканских государств (Коста-Рика, Чили). Впоследствии он был заменен ныне действующим Торговым кодексом 1885 г., особенно подробно регулирующим морскую торговлю, вексельное право и страхование. За время своего действия он подвергался неоднократным изменениям и дополнениям.

В регулировании трудовых отношений важную роль ныне играют нормы Конституции 1978 г. В противовес режиму фашистской диктатуры, объявившему вне закона классовые профессиональные союзы. Конституция закрепила право трудящихся на свободное объединение в профсоюзы (оно ограничено лишь для военных и государственных служащих) и на забастовку "в целях защиты ими своих интересов". Предусмотрены заключение коллективных договоров между представителями рабочих и предпринимателей, а также правовые методы разрешения трудовых конфликтов. В Конституции провозглашено право престарелых граждан на пенсионное обеспечение.

Положения Конституции развиты в Законе "О статуте прав трудящихся" 1980 г. В нем регулируются условия заключения трудового договора, вопросы определения заработной платы, продолжительности рабочего времени и правила увольнения, в том числе гарантии от необоснованного увольнения отдельных лиц, а также детально изложена процедура заключения коллективных договоров, порядок формирования органов коллективного представительства работников (комитетов предприятия) и их компетенция, закреплена возможность расторжения трудовых отношений при определенных условиях и т. п. Порядок создания и деятельности профсоюзов регулируется Органическим законом о свободе ассоциаций № II 1985 г., поддержание работы систем жизнеобеспечения в период забастовок – серией королевских декретов, изданных в 1988 г.

В И. действует развитая система социального обеспечения, финансируемая за счет страховых взносов работников и предпринимателей, а также бюджетных средств. В 1985 г. вступил в силу Закон о реформе системы государственного пенсионного обеспечения, направленный на борьбу со злоупотреблениями в этой области. В 1988 г. принят более общий Закон № 8 о правонарушениях в социальной области и санкциях за них. В нем перечислены нарушения трудового законодательства и норм, регулирующих социальное обеспечение как со стороны работников и рядовых граждан, так и со стороны предпринимателей и должностных лиц. В заключительной части Закона указаны санкции за каждый вид правонарушений в соответствии с их тяжестью.

Законодательство в сфере охраны окружающей среды (в частности, об этом говорит один из законов, принятых в 1975 г.) придает особо важное значение охране природных комплексов и достопримечательностей, созданию национальных парков.

В системе испанского законодательства отсутствуют гражданский и уголовный процессуальные кодексы. Действующий весьма объемистый Закон о гражданском судопроизводстве 1881 г. (в нем около 1500 статей) дополнен в 1984 г. Законом № 34 о неотложной реформе гражданского процесса, исходящим из принципиальных положений испанской Конституции.

Уголовное право. Действующий Уголовный кодекс (УК) – результат неоднократных реформ в сфере уголовного законодательства, осуществлявшихся, начиная с УК 1822 г. Этот первый испанский УК, отражавший идеи буржуазной революции, был отменен уже в 1823 г., когда в стране победила монархическая реакция и были восстановлены нормы прежнего уголовного законодательства: соответствующие разделы «Партид», "Нового свода" и "Новейшего свода". И все же он оказал заметное влияние на законодательство ряда добившихся независимости латиноамериканских государств, где в 20- 30-х гг. прошлого века развернулась подготовка собственных УК (Бразилии 1830 г., Боливии 1834 г. и др.). В самой же И. лишь в 1848 г. был издан новый УК, лежащий в основе действующего законодательства. В нем выражены идеи классической школы уголовного права, как и в УК Франции 1810 г., от которого испанский кодекс отличается более казуистическим описанием отдельных правовых институтов.

Следующий УК 1870 г. представлял собой прежний с некоторыми изменениями и дополнениями в духе либеральной неоклассической школы, допускавшей возможность смягчения наказаний, провозглашавшей цели «исправления» осужденного и т. п. В 1928 г., в период господства реакционной диктатуры Примо де Риверы, был издан УК, отличавшийся неоправданной жестокостью и вместе с тем техническим несовершенством. После свержения диктатуры он был отменен (1930) и возобновлено действие УК 1870 г. Установившаяся в И. после гражданской войны 1936–1938 гг. фашистская диктатура Франко не отказалась от УК 1870 г., а лишь заменила его новой редакцией 1944 г. В дальнейшем текст УК не раз подвергался изменениям (1963, 1971, 1983 гг.).

В период франкизма издан ряд специальных законов, направленных на подавление демократических сил и нередко предусматривавших единственную меру наказания – смертную казнь (законы о масонстве и коммунизме 1940 г., о вооруженном мятеже, бандитизме и терроризме 1943 г. и др.), а также законы о применении "мер ресоциализации" к бродягам и другим "социально опасным" лицам (1970). После восстановления демократии и принятия Конституции 1978 г. были приняты дополняющие УК законы, направленные на защиту прав граждан: о преступлениях, состоящих в посягательствах на свободу слова, собраний и ассоциаций. 1980 г., о наказаниях за незаконное подслушивание телефонных разговоров 1984 г. и др. Наряду с этим неоднократно издавались законы, направленные на борьбу с вооруженными бандами и террористическими элементами, стремящимися подорвать конституционные основы общества (важнейший из них принят 26 декабря 1984 г.). Смертная казнь в мирное время отменена по Конституции 1978 г. С 1995 г. она отменена в И. полностью.

В 1995 г. был принят новый УК, который отразил глубокие демократические преобразования в государстве и обществе. На первый план в нем поставлена защита прав и свобод личности, в том числе в социальной сфере, говорится о "правах трудящихся". Составители нового УК стремились включить в него основной массив уголовно-правовых запретов, что отличает его от большинства кодексов, действующих ныне за рубежом. Основным принципом УК считается минимальное вмешательство в жизнь и поведение человека. Все деяния делятся на тяжкие и менее тяжкие преступления и на проступки в зависимости от санкции. Система наказаний включает в себя лишение свободы на срок до 20 лет (в исключительных случаях – до 30), штрафы, назначаемые по системе дневных ставок, с учетом материального положения обвиняемого, арест на 36 ч, отбываемый периодически в

ближайшем месте лишения свободы в конце недели, и др. Наряду с наказаниями предусмотрена система мер безопасности, связанных с лишением свободы (помещение в психиатрические учреждения, в специальные центры перевоспитания) либо состоящих в лишении прав. Система Особенной части УК состоит из 24 разделов, начиная с норм об ответственности за убийство, аборт, телесные повреждения, после которых следуют разделы об иных посягательствах на права человека, об имущественных преступлениях, о преступлениях против общественного порядка и правосудия. Завершают систему Особенной части разделы о преступлениях против Конституции, против мира и безопасности государства и международного сообщества.

Вопросы уголовного процесса отчасти регулируются и поныне Законом об уголовном судопроизводстве 1882 г., который действует с многочисленными позднейшими изменениями, нередко принципиального характера. Наиболее важные из них внесены непосредственно после принятия Конституции 1978 г., сформулировавшей ряд демократических принципов уголовного процесса, а также в соответствии с Органическим законом о судебной власти 1985 г. и Органическим законом о судьях по уголовным делам 1988 г., в которых в новой редакции изложены некоторые разделы Закона об уголовном судопроизводстве. Закон о судебной власти 1985 г. играет и самостоятельную роль в регулировании вопросов уголовного процесса и судостройства: он рассматривается в качестве "нормативной базы" для достижения целей правосудия в "социальном и демократическом правовом государстве" (так определено его значение в Законе о территориальной организации судебной власти 1988 г.).

Научные исследования в области права ведутся главным образом на юридических факультетах университетов, которые имеются почти во всех крупных городах И. (часть университетов – католические). Старейшие правовые школы были основаны в средние века в университетах Саламанки (1218), Вальядолида (1346) и Барселоны (1450). Самый крупный ныне юридический факультет – в Центральном университете Мадрида.

### **СУДЕБНАЯ СИСТЕМА**

Конституция 1978 г. включила в состав высших государственных учреждений страны КС. Он решает вопрос о конституционности законов и актов правительства, имеющих силу закона, разбирает конфликты по вопросам компетенции между государством и региональными автономными объединениями, а также жалобы отдельных лиц (физических и юридических) на нарушение их конституционных прав и свобод. Обратиться в КС может и судебный орган, если он в ходе процесса сочтет, что подлежащий применению закон противоречит Конституции. Решения КС имеют обязательную силу и обжалованию не подлежат. КС состоит из 12 членов. Они назначаются королем по предложению каждой из обеих палат (по 4), правительства (по 2) и генерального совета судебной власти (по 2) из числа опытных судей и прокуроров, юристов – профессоров университетов, государственных служащих и адвокатов. Члены суда назначаются на 9 лет (предусмотрена процедура обновления состава суда каждые 3 года). Председатель назначается королем на 3 года по предложению членов суда. Систему судов И. возглавляет Верховный суд (ВС) (Верховный трибунал юстиции). Это высшая судебная инстанция в стране, в том числе и для судов региональных автономных объединений. Руководит им назначаемый королем председатель. ВС состоит из 6 палат, рассматривающих по первой инстанции гражданские и уголовные дела, прежде всего против высших чиновников и судей (палаты 1 и 2), жалобы на решения и приговоры нижестоящих судов (палаты 3 и 4), жалобы по административным спорам (палата 5) и трудовым конфликтам (палата 6). В составе каждой палаты – 10–12 членов и председатель.

Конституцией 1978 г. предусмотрено учреждение соответствующих апелляционных инстанций в существующих и вновь создаваемых автономных областях.

Высшие территориальные суды имеются в каждом из 15 судебных округов страны (они не соответствуют общему административно-территориальному делению). Эти суды расположены в больших городах (в Мадриде – 3 суда) и рассматривают главным образом

жалобы на решения нижестоящих судов по гражданским и административным делам, а также по первой инстанции гражданские дела с большой суммой иска. споры по делам о патентах и торговых марках и др. Дела в них обычно слушаются коллегией из 5 судей.

Высшие провинциальные суды созданы во всех 50 провинциях страны (15 из них считаются палатами соответствующих высших территориальных судов). Они рассматривают в коллегиях из 3 профессиональных судей либо дела о тяжких уголовных преступлениях в качестве судов первой инстанции, либо апелляционные жалобы на приговоры, вынесенные нижестоящими судами по уголовным делам.

В 1988 г. согласно Органическому закону № 7 "в целях упрощения судебной процедуры по уголовным делам при соблюдении гарантий прав обвиняемого" была введена новая судебная инстанция – судьи по уголовным делам. Эти судьи рассматривают единолично дела, по которым может быть назначено наказание до 6 лет лишения свободы (в ряде случаев допускается и заочное разбирательство дела с согласия обвиняемого). В каждой провинции имеется, как правило, несколько судей по уголовным делам, а в Мадриде – несколько главных судей этой категории, полномочных рассматривать наиболее сложные дела в любой части И.

Гражданские споры с относительно небольшой суммой иска и по некоторым определенным категориям дел подлежат рассмотрению в судах первой инстанции. Эти суды могут рассматривать и жалобы на решения мировых судей по гражданским делам.

Мировые судьи, представляющие собой низшую судебную инстанцию, рассматривают единолично основную массу мелких гражданских споров, а также дела о малозначительных уголовных преступлениях.

Суды присяжных были введены в И. в 1886 г. для рассмотрения дел о тяжких уголовных преступлениях. В период фашистской диктатуры институт суда присяжных был отменен.

В конце 1970–1980 гг. образована система хозяйственно-административных трибуналов. Ее возглавляет Центральный хозяйственно-административный трибунал, состоящий из председателя, 11 членов и генерального секретаря. Трибунал рассматривает по первой инстанции финансовые споры на крупные суммы и жалобы на постановления Министерства экономики и других центральных учреждений, а по второй инстанции – жалобы на постановления нижестоящих судов – хозяйственно-административных трибуналов региональных автономных объединений и соответствующих трибуналов провинций.

Суды по делам несовершеннолетних, самостоятельные по отношению к общей системе судов, были созданы в 1918 г. Они имеются во всех провинциях. Коллегии судей или единоличные судьи рассматривают в них дела о правонарушениях несовершеннолетних, а также споры по семейным вопросам. Возглавляет систему этих судов Высший совет защиты несовершеннолетних в Мадриде. Согласно закону 1980 г. о Высшем совете апелляционные жалобы на решения судов по делам несовершеннолетних рассматриваются образуемыми им комиссиями в составе 7 профессиональных судей.

Конституция 1978 г. провозгласила принцип независимости и несменяемости судей. Они назначаются на свои должности королем по рекомендациям Генерального совета судебной власти, играющего важнейшую роль в управлении и контроле за деятельностью судов. В его состав входят председатель ВС (председатель Совета) и 20 членов, избираемых на 5 лет судьями всех категорий из своей среды (12) и кортесами из числа опытных адвокатов и других юристов (8).

Расследование по уголовным делам проводится судебной полицией, и прежде всего уполномоченными на то сотрудниками "гражданской гвардии". Расследование наиболее сложных уголовных дел осуществляют следственные судьи, которые входят в судебский корпус на равных правах с другими судьями, но не могут участвовать в разбирательстве расследованных ими дел. Обвинение в судах поддерживается представителями прокуратуры, организованной по иерархическому принципу и возглавляемой Генеральным прокурором

государства. Прокуроры могут выступать в судах и при рассмотрении гражданских дел в защиту прав граждан и охраняемых законом общественных интересов.

В Конституции провозглашено право всех граждан на судебную защиту, в том числе на бесплатную юридическую помощь по уголовным делам для всех, кто не обладает средствами. В целом же процесс формирования судебной системы и ее основных институтов на базе новой Конституции еще не завершен.

В 1981 г. в И. принят Закон о народном защитнике, который избирается на 5 лет обеими палатами парламента и призван охранять права граждан от злоупотреблений со стороны административных органов. Институт народного защитника во многом напоминает функции омбудсмана в Скандинавских странах. Народный защитник может просить КС проверить конституционность того или иного акта, требовать от администрации отмены незаконных постановлений и распоряжений, обращаясь при необходимости за содействием в прокуратуру и суды. Народный защитник ответствен только перед Генеральными кортесами.

*Решетников Ф.М.*

## **Исполнение обязательств**

**ИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ** – совершение действий, составляющих содержание обязательства. Любое обязательство предполагает достижение определенного результата, например приобрести, продать, изготовить и т. д. какую-либо вещь. Исполняя возложенную на него обязанность, должник совершает разнообразные активные действия, перечень которых в законе не является исчерпывающим.

И.о., будучи правомерным целенаправленным волевым действием, влекущим прекращение обязанности должника, представляет собой сделку (в большинстве своем И.о. – это односторонние сделки). Таким образом. И.о. – это правопрекращающий юридический факт (см. *Факты юридические*); такие сделки в литературе принято называть «вспомогательными», не влекущими возникновения новых прав или обязанностей. Поскольку И.о. – сделка, то к нему применимы общие правила и требования к совершению сделок.

Обычно И.о. состоит из нескольких последовательно (или одновременно) совершаемых односторонних (или встречных) действий.

Принципы И.о.:

а) принцип надлежащего И.о. Обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. Таким образом. принцип надлежащего И.о. означает, что обязательство должно быть исполнено надлежащими субъектами, надлежащим предметом, в надлежащем месте, надлежащим способом и в надлежащий срок. Ненадлежащее И.о. становится основанием применения соответствующих принудительных мер к неисправному должнику, включая меры гражданско-правовой ответственности;

б) принцип реального И.о. Уплата неустойки и возмещение убытков в случае ненадлежащего И.о. не освобождает должника от И.о. в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором. В то же время в случае неисполнения обязательства возмещение убытков и уплата неустойки освобождают должника от И.о. в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором (например в договоре розничной купли-продажи).

Если должник не выполняет определенную работу, то кредитор вправе выполнить ее своими силами либо поручить ее третьим лицам, а убытки взыскать с должника. Кредитор в конечном итоге получает искомое в натуре, но не от должника, а за его счет. В отдельных случаях кредитор вправе потребовать принудительного И.о. в натуре, например, при неисполнении обязательства передать индивидуально-определенную вещь.

Недопустимы односторонний отказ от И.о. и одностороннее изменение его условий, если это прямо не предусмотрено законом, а когда обязательство связано с осуществлением

его сторонами предпринимательской деятельности, также и договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства. В отдельных договорных обязательствах односторонний отказ допускается законодательством, обычно в качестве санкции за ненадлежащее поведение должника, например, даритель вправе в одностороннем порядке отказаться от И.о. ввиду явной неблагодарности одаряемого. А так как это обстоятельство исключает вину дарителя, то он не обязан возмещать причиненные убытки. В договоре поручения обе стороны вправе в одностороннем порядке отказаться от И.о., причем этот отказ является правоммерным действием и не рассматривается как нарушение обязательств.

Обязательство должно быть исполнено надлежащим должником надлежащему кредитору, т. е. предполагается, что должник обязан сам исполнить свой долг кредитору. Однако поскольку, с одной стороны, во многих обязательствах личное исполнение не влияет ни на характер, ни на качество предмета исполнения (например, в денежных обязательствах) и кредитору безразлично, кто исполнит обязательство, а с другой стороны, кредитор может указать лицо, которому должник обязан исполнить обязательство вместо него самого (например, при отсутствии кредитора в месте исполнения), то из этого общего правила известны некоторые исключения, когда вместо должника в исполнении или вместо кредитора в принятии исполнения могут участвовать третьи лица, не являющиеся сторонами данного обязательства.

Переадресовка (возложение) исполнения осуществится тогда, когда должник по прямому указанию кредитора исполнит обязательство третьему лицу, а не кредитору (см. также *Цессия, Перевод долга*).

В отдельных случаях в обязательстве как на стороне должника, так и на стороне кредитора, а иногда и с обеих сторон могут участвовать несколько лиц (об особенностях исполнения таких обязательств см. *Солидарные обязательства*).

Надлежащий предмет И.о. – это именно та вещь, услуга, работа, которую должник обязан передать, оказать, выполнить для кредитора. Требования к предмету исполнения определяются в соответствии с условиями договора, нормами законодательства, а при их отсутствии – в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями или существом обязательства. Надлежащий предмет исполнения должен соответствовать определенным требованиям количественного и качественного характера.

Денежные обязательства должны быть выражены в валюте РФ либо в иностранной валюте или условных единицах, но исполняться в рублях по официальному курсу ЦБ на день платежа или иному курсу либо дате, установленной законом либо соглашением сторон. Для граждан, в пользу которых периодически выплачиваются твердые денежные суммы, предусмотрено автоматическое их увеличение пропорционально повышению МРОТ. Если у должника недостаточно средств для исполнения денежного обязательства, то (при отсутствии иного соглашения между сторонами) в первую очередь погашаются издержки кредитора по получению исполнения, во вторую – проценты по долгу, а в третью – сумма основного долга.

Специальные правила установлены также и для исполнения альтернативных обязательств, в которых существует не один, а несколько предметов, причем передача любого из них является надлежащим исполнением, но передается один предмет по выбору кредитора. При гибели одного из предметов исполнения в альтернативном обязательстве оно может прекратиться в связи с невозможностью исполнения, если кредитор сделает выбор в пользу погибшего предмета (в ином случае обязательство может быть исполнено). В факультативных обязательствах имеется только один предмет исполнения, однако должник вправе по своему усмотрению заменить его другим, заранее обусловленным (в договоре) предметом. Замена основного предмета исполнения факультативным – это односторонняя сделка должника. Поэтому его гибель в факультативном обязательстве (в отличие от альтернативного) всегда влечет прекращение обязательства ввиду невозможности исполнения.

Место И.о. определяется законодательством или договором, а также может вытекать из



существа обязательства либо обычаев делового оборота. Оно влияет на распределение транспортных расходов, определяет место передачи или приемки товаров (работ, услуг). Например, по договору контрактации заготовитель обязан принять сельхозпродукцию у производителя по месту ее нахождения, если иное не предусмотрено договором; местом исполнения договора поставки товаров в зависимости от соглашения сторон может быть либо склад покупателя (при доставке), либо склад поставщика (при выборке); местом И.о. по договору строительного подряда будет место нахождения построенного здания и т. д.

Если стороны при заключении договора не определили место И.о. и между ними возникли разногласия по этому поводу, а место исполнения невозможно определить, то оно определяется следующим образом:

- а) местом И.о. по передаче недвижимого имущества является место его нахождения;
- б) местом И.о. по передаче имущества с условием его перевозки является место сдачи этого имущества первому перевозчику;
- в) местом И.о. по передаче имущества между предпринимателями является место изготовления или хранения этого имущества, если оно было известно сторонам в момент заключения договора;
- г) денежные обязательства должны исполняться в месте жительства (нахождения) кредитора в момент возникновения обязательства. Однако если последний изменил место жительства (нахождения) к этому моменту, о чем известил должника, то местом исполнения будет новое место жительства гражданина или место нахождения юридического лица – кредитора, который обязан компенсировать должнику расходы, связанные с изменением места исполнения. Если кредитор вовремя не известил должника о перемене своего места жительства или нахождения, то должник вправе произвести исполнение по прежнему адресу, а при отсутствии в этом месте кредитора либо надлежаще уполномоченного им лица – произвести исполнение в депозит нотариуса;
- д) местом исполнения всех других обязательств является место жительства или нахождения должника.

Способ И.о. определяется характером обязательства и предметом исполнения. Например, если предмет исполнения представляет собой единую вещь, то исполнить такое обязательство можно, совершив однократное действие по передаче этой вещи; если же предмет исполнения состоит из нескольких вещей (партия, комплект, деньги), то и исполнение может быть произведено как передачей сразу всех вещей, так и по частям. Если способ И.о. сторонами не определен, то кредитор вправе не принимать исполнения по частям, поскольку иное не предусмотрено законодательством или не вытекает из существа обязательства либо обычаев делового оборота (см. также *Встречное исполнение обязательств*).

Подснежным обязательствам исполнение возможно внесением долга в депозит нотариуса или суда на имя кредитора в следующих случаях:

- кредитор либо его уполномоченный представитель отсутствуют в месте И.о.;
- кредитор недееспособен и у него нет представителя;
- налицо очевидное отсутствие определенности по поводу того, кто является кредитором по обязательству (например, при наличии спора);
- кредитор уклоняется от принятия исполнения либо налицо иная просрочка с его стороны.

Нотариус или суд, принявший исполнение, уведомляет об этом кредитора и вручает ему деньги и (или) ценные бумаги.

Срок И.о. определяется законодательством, существом обязательства, договором либо иным юридическим фактом (например, решением суда). Выделяют обязательства с определенным сроком исполнения и обязательства, в которых срок не предусмотрен либо определен моментом востребования. Обязательства с определенным сроком исполнения предусматривают или позволяют определить день их исполнения либо период времени, в течение которого они должны быть исполнены. Обязательства, в которых срок исполнения

не предусмотрен и которые не содержат условий, позволяющих его определить, должны быть исполнены в разумный после возникновения срок. Разумный срок – период времени, обычно необходимый для совершения действий, предусмотренных обязательством: он в первую очередь определяется существом обязательства и обычаями делового оборота. Например, если в договоре не предусмотрен срок оплаты товара, проданного в кредит, то разумный срок в этом случае не может быть менее 30 дней.

Обязательства, не исполненные в разумный срок, а также обязательства, в которых срок определен моментом востребования, необходимо исполнить в течение льготного 7-дневного срока со дня предъявления кредитором требования об их исполнении, если иное не установлено законом, условиями обязательства либо не вытекает из существа обязательства или обычаев делового оборота. Например, камера хранения обязана выдать вещи поклажедателю по первому требованию.

Промежуточные сроки предусматриваются в длительных обязательствах (например, по договору строительного подряда, при оплате товаров в рассрочку, периодичности поставки товаров).

Досрочное И.о. является правом должника, если иное не предусмотрено законом или условиями обязательства либо не вытекает из существа обязательства, поскольку кредитор не всегда заинтересован в таком исполнении. Иногда досрочного исполнения вправе потребовать кредитор при нарушении должником своих обязанностей.

Если обязательство не исполняется в установленный срок, возникает нарушение обязательства, именуемое просрочкой: за нее ответственность несет просрочившая сторона (см. *Просрочка* ).

**Лит.:**

*Агарков М.М.* Обязательство по советскому гражданскому праву. М., 1940;

*Иоффе О.С.* Обязательственное право. М., 1975. С. 778–779;

Комментарий к ГК РФ. Ч. 2 (постатейный). М., 1996. С. 48;

*Новицкий И.Б., Луниц Л.А.* Общее учение об обязательстве. М., 1950;

*Саватье Ж.* Теория обязательства. М., 1972;

Советское гражданское право/Под ред. *О.А. Красавчикова* . В 2-х т. Т. 1. М., 1955. С. 471.

*Прасолов Б.В.*

## **Исполнение приказа или распоряжений**

ИСПОЛНЕНИЕ ПРИКАЗА ИЛИ РАСПОРЯЖЕНИЯ – одно из обстоятельств, исключających преступность деяния. Впервые включено в УК. Согласно ст. 42 УК не является преступлением причинение вреда лицом, действующим во исполнение обязательных для него приказа или распоряжения. Под приказом следует понимать официальное требование лица, облеченного властью, обращенное к его подчиненному и носящее обязательный характер. За вред, причиненный И.п. и р. ответственность несет лицо, отдавшее незаконный приказ или распоряжение. В случае заведомой незаконности приказа или распоряжения лицо, совершившее умышленное преступление для его исполнения, несет уголовную ответственность. Незаконность приказа или распоряжения может выражаться в несоответствии его положений требованиям закона, в неустановленной форме приказа, в его издании некомпетентным лицом и т. п. Действия (бездействие) лица, не осознававшего незаконности приказа, ответственности не подлежат.

*Орешкина Т.Ю.*

## **Исполнитель**

ИСПОЛНИТЕЛЬ – 1) по уголовному праву РФ (ст. 33 УК) один из видов соучастников преступления (см. Соучастие в преступлении). И. признается лицо, непосредственно совершившее преступление либо непосредственно участвовавшее в его совершении

совместно с другими лицами (соисполнителями), а также лицо, совершившее преступление посредством использования других лиц, не подлежащих уголовной ответственности в силу возраста, невменяемости или других обстоятельств, предусмотренных УК.

2) В соответствии с законодательством РФ об авторских и смежных правах актеры, певцы, музыканты, танцоры, т. е. лица, которые каким-либо образом исполняют произведения литературы или искусства. К И. также относят режиссеров-постановщиков и дирижеров. То, что создается в результате их творческой деятельности, называется исполнением или постановкой. Смежное право И. возникает с момента первого исполнения. Оно истекает через 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом возникновения права, т. е. после первого исполнения или постановки (это положение не охватывает права на имя и на защиту исполнения или постановки от всякого искажения или посягательства, которые действуют бессрочно).

3) Организация независимо от ее формы собственности, а также индивидуальный предприниматель, выполняющие работы или оказывающие услуги потребителям по возмездному договору (Закон РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 "О защите прав потребителя").

## **Исполнительная власть**

ИСПОЛНИТЕЛЬНАЯ ВЛАСТЬ – в соответствии с теорией разделения властей одна из самостоятельных и независимых публичных властей (наряду с законодательной и судебной) в государстве. Представляет собой совокупность полномочий по управлению государственными делами, включая подзаконодательное регулирование (административное нормотворчество), внешнеполитическое представительство, административный контроль, иногда и законодательные полномочия (в порядке делегированного или чрезвычайного законодательства), а также систему государственных органов, осуществляющих вышеперечисленные полномочия. Современные конституции формально наделяют И.в. главу государства (в парламентарных монархиях и республиках, в президентских республиках) или правительство (в республиках смешанного типа). Однако на деле в парламентарных монархиях и республиках вся И.в. целиком принадлежит правительству, в дуалистических монархиях – монарху совместно с правительством, а в республиках смешанного типа осуществление И.в. правительством, как правило, происходит под непосредственным руководством и контролем главы государства (президента).

В РФ в соответствии с принципом разделения властей государственная власть осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. Органы законодательной, исполнительной и судебной власти самостоятельны.

К органам федеральной И.в. относятся Правительство РФ, министерства, государственные комитеты и иные органы И.в. В субъектах РФ органами И.в. являются (в большинстве республик) президенты, правительства, министерства и ведомства, в иных субъектах РФ – губернаторы, главы администраций, правительства, министерства, департаменты и иные органы И.в. На уровне местного самоуправления (районы, города, волости и т. д.) функционируют соответствующие должностные лица и органы. Однако законодательство РФ не предусматривает разделения властей в местном самоуправлении, следовательно, и выделения И.в.

Суть И.в. связана не только с наличием специальных органов И.в. Ее назначение состоит в том, чтобы заниматься реализацией законов, исполнять их требования, управлять и обеспечивать повседневное функционирование государственного механизма, экономики и рынка, удовлетворение запросов и нужд населения. Чтобы выполнять свои задачи, И.в. использует – на основе законов и утвержденного парламентом государственного бюджета – финансы, материальные объекты (транспорт, связь, иные промышленные предприятия), а также военные и военизированные подразделения. Наконец, важнейшая черта И.в. – не только исполнение нормативных предписаний, но и распорядительная деятельность –

главным образом право-применительная, а также подзаконная нормативно-регулирующая (в целом данная черта И.в. характеризуется как исполнительно-распорядительная деятельность).

*Авакьян С.А.*

### **Исполнительная надпись**

**ИСПОЛНИТЕЛЬНАЯ НАДПИСЬ** – акт, совершаемый нотариусами или уполномоченными должностными лицами консульских учреждений РФ: является исполнительной формой решения о взыскании денежных средств или истребовании имущества от должника. относится к исполнительным документам.

Совершение И.н. порождает у кредитора право на принудительное взыскание с должника причитающихся сумм или истребование у него имущества без обращения с исковыми требованиями в суд. Это право реализуется через систему государственных органов, обеспечивающих исполнение требований судебных актов и актов других органов. Взыскание задолженности на основании И.н. производится в бесспорном порядке.

Основная задача И.н. – оперативно обеспечить защиту прав кредитора при наличии определенных гарантий сохранения деловой репутации должника, просрочившего исполнение обязательства. Процесс совершения И.н. занимает значительно меньше времени, чем процесс судебного разбирательства. Сохранение деловой репутации достигается посредством возложения на нотариуса обязанности обеспечить тайну нотариального действия, что не может иметь место в условиях открытости судебного разбирательства. Не менее важная задача И.н. – снизить судебную нагрузку.

Возможность применения И.н. строго ограничена законодательством, так как в процедуре ее совершения должник участия не принимает. Критерием возможности совершения И.н. служат бесспорность задолженности, подтвержденная документально, и обращение за совершением И.н. в пределах установленных сроков права на иск. Перечень документов, подтверждающий бесспорность задолженности, содержится в постановлении Совета Министров РСФСР от 11 марта 1976 г. № 171 "Об утверждении Перечня документов, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей органов, совершающих нотариальные действия".

И.н. не нашла широкого применения в гражданско-правовых системах иных стран. Так, в англосаксонской правовой системе не существует института официального внесудебного документа, подлежащего принудительному исполнению. В государствах с континентальной правовой системой функции И.н. выполняет официальный документ, составленный нотариусом и включающий согласие должника на исполнение содержащегося в этом документе требования. Такой подход значительно повышает гарантии законности указанного документа. При этом принудительное исполнение на основании нотариально удостоверенных документов применимо практически ко всем требованиям, за исключением требования о выселении из снимаемой квартиры.

В качестве шага на пути к унификации российского и европейского законодательства по вопросу принудительного взыскания задолженности можно рассматривать положения СК, согласно которому нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов имеет силу исполнительного листа.

*Сучкова Н.В., Крылов Д.В.*

### **Исполнительное производство**

**ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО** – установленный законом порядок принудительной реализации постановлений юрисдикционных органов (см. *Юрисдикция* ), имеющий целью обеспечение реальной защиты нарушенных или оспоренных субъективных материальных прав либо охраняемых законом интересов.

И.п. выступает заключительной стадией гражданского процесса, арбитражного процесса, в которой производится реализация юрисдикционного акта, вынесенного в защиту права или интереса, а также актов других органов, если им при осуществлении установленных законом полномочий предоставлено право возлагать на граждан, организации или бюджеты обязанности по передаче другим гражданам, организациям или в соответствующие бюджеты денежных средств и иного имущества либо по совершению в их пользу определенных действий или воздерживаться от совершения этих действий.

В настоящее время вопросы, связанные с И.п., регламентируются ФЗ РФ от 21 июля 1997 г. № 119-ФЗ "Об исполнительном производстве", от 21 июля 1997 г. № 118-ФЗ "О судебных приставах", ГПК, АПК, а также международными договорами.

Этими законодательными актами регламентируются вопросы, связанные с исполнением:

- а) судебных актов, выносимых судами общей юрисдикции, арбитражными судами;
- б) судебных приказов;
- в) актов третейских судов;
- г) требований органов, осуществляющих контрольные функции;
- д) постановлений административных органов (должностных лиц);
- е) решений комиссий по трудовым спорам;
- ж) решений иностранных судов и арбитражей;
- з) решений межгосударственных органов по защите прав и свобод человека;
- и) нотариально удостоверенных соглашений об оплате алиментов.

Основаниями И.п. выступают исполнительные документы.

Судебные акты по общему правилу подлежат исполнению с момента вступления их в законную силу. В ряде случаев закон обязывает или предоставляет суду (судье) право обратить решение к немедленному исполнению.

Некоторые судебные решения не требуют принудительного исполнения, как-то:

- решения, которые констатируют наличие или отсутствие определенных правоотношений – о признании недействительными сделок, правовых актов и т. д.;
- указывают на необходимость осуществления определенных функций должностными лицами (например, удостоверение сделки нотариусом);
- предусматривают регистрацию в соответствующих органах (например, жилого строения).

Принудительное исполнение судебных актов и актов других органов в РФ возлагается на службу судебных приставов, входящую в систему органов Минюста РФ, и службы судебных приставов органов юстиции субъектов РФ.

В соответствии с законодательством РФ обеспечение исполнительных действий может производиться иными органами и организациями. Так, исполнительный документ, в котором содержатся требования судебных актов и актов других органов о взыскании денежных сумм, может быть направлен взыскателем непосредственно в банк или иную кредитную организацию, если взыскатель располагает сведениями об имеющихся там счетах должника и о наличии на них денежных средств, либо судебному приставу-исполнителю, если такими сведениями он не располагает. Банк в 3-дневный срок исполняет требования о взыскании денежных средств либо делает отметку об их полном или частичном неисполнении в связи с отсутствием на счетах должника достаточных денежных средств.

Требования судебного пристава по исполнению судебных актов и актов других органов обязательны для всех органов, организаций, должностных лиц и граждан. Оказание противодействия судебному приставу-исполнителю влечет ответственность, предусмотренную законодательством РФ.

И.п. подразделяется на два этапа: обращение решений к исполнению и исполнительные действия. Первый – выписка исполнительного листа и предъявление его к исполнению.

На втором этапе И.п. судебный пристав совершает предусмотренные законом исполнительные действия. Он обязан принять к исполнению исполнительный документ от

суда или другого органа, его выдавшего, либо взыскателя и возбудить И.п., если данный документ соответствует предъявленным законом требованиям. Судебный пристав-исполнитель в 3-дневный срок со дня поступления к нему исполнительного документа выносит постановление о возбуждении И.п., в котором устанавливает срок (не более 5 дней) для добровольного исполнения содержащихся в документе требований, и уведомляет должника о принудительном исполнении указанных требований по истечении установленного срока с взысканием с него исполнительского сбора и расходов по совершению исполнительных действий. Постановление о возбуждении И.п. может быть обжаловано в соответствующий суд в 10-дневный срок.

Если указанный документ не исполнен добровольно, судебный пристав выносит постановление, по которому на должника налагается исполнительский сбор в размере 7 % от взыскиваемой суммы или стоимости имущества. Если же исполнительный документ имеет неимущественный характер, сбор взыскивается с должника-гражданина в размере 5 МРОТ, а с должника-организации – до 50 МРОТ.

Постановление о взыскании исполнительского сбора выносится одновременно с постановлением о возбуждении И.п. (или о взыскании исполнительского сбора может быть указано в постановлении о возбуждении И.п.).

Расходы по совершению исполнительных действий взыскиваются с должника на основании соответствующего постановления судебного пристава-исполнителя, утвержденного старшим судебным приставом. Постановление может быть обжаловано в соответствующий суд в 10-дневный срок.

Если исполнительный документ не соответствует предъявляемым к нему законом требованиям или направлен с нарушением срока, то судебный пристав-исполнитель своим постановлением возвращает его (это постановление также может быть обжаловано в 10-дневный срок).

К мерам принудительного исполнения относятся: обращение взыскания на имущество должника путем наложения ареста и его реализации, обращение взыскания на заработную плату, пенсию, стипендию и иные виды дохода, на денежные средства и иное имущество должника, находящиеся у других лиц; изъятие у должника и передача взыскателю определенных предметов, указанных в исполнительном документе, иные меры, предпринимаемые в соответствии с законодательством.

Как правило, судебный пристав производит все действия по исполнению в рабочие дни; лишь в случаях, не терпящих отлагательства и с разрешения старшего судебного пристава, – в нерабочие дни. Исполнение решений в ночное время (с 22 до 6 ч по местному времени) допускается только в случаях, создающих угрозу жизни и здоровью граждан.

Стороны И.п. – взыскатель и должник. Они при совершении исполнительных действий имеют право знакомиться с материалами И.п., делать из них выписки, снимать с них копии, представлять дополнительные материалы, заявлять ходатайства, участвовать в совершении исполнительных действий; давать устные и письменные объяснения в процессе исполнительных действий, высказывать свои доводы и соображения по всем вопросам, возникающим в ходе И.п., возражать против ходатайств и соображений других лиц, участвующих в И.п. заявлять отводы, обжаловать действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя.

В процессе И.п. может возникнуть необходимость розыска должника. По заявлению взыскателя или своей инициативе судебный пристав-исполнитель выносит постановление о розыске должника, которое утверждается старшим судебным приставом; может быть вынесено также постановление о розыске имущества должника или розыске ребенка.

При наличии обстоятельств, препятствующих И.п., судебный пристав по своей инициативе или заявлению сторон, а также сами стороны вправе обратиться в суд или другой орган, выдавший исполнительный документ, с заявлением об отсрочке или о рассрочке его исполнения, а также об изменении способа исполнения.

Судебный пристав вправе своим постановлением отложить совершение

исполнительных действий, о чем необходимо уведомить стороны и орган, выдавший исполнительный документ.

И.п. может быть приостановлено соответствующим судом.

И.п. прекращается без исполнения судебного решения:

- а) при отказе кредитора от взыскания;
- б) при заключении мирового соглашения сторон, утвержденного судом;
- в) в случае смерти взыскателя-гражданина или должника-гражданина;
- г) в случае объявления его умершим;
- д) в случае признания безвестно отсутствующим, если установленные судебным актом или актом другого органа требования или обязанности не могут перейти к правопреемнику или управляющему имуществом безвестно отсутствующего;
- е) при истечении срока исковой давности для данного вида взыскания;
- ж) при недостаточности имущества ликвидируемой организации для удовлетворения требований взыскателя;
- з) при отмене судебного акта или акта другого органа, на основании которого выдан исполнительный документ;
- и) при отказе взыскателя от получения предметов, изъятых у должника в порядке И.п.

Приостановление и прекращение И.п., возбужденного на основании исполнительного документа, выданного арбитражным судом, производится тем же судом или арбитражным судом по месту нахождения судебного пристава-исполнителя. Во всех остальных случаях приостановление и прекращение И.п. производятся судом общей юрисдикции по месту нахождения судебного пристава-исполнителя. Определение о приостановлении или прекращении И.п. может быть обжаловано в сроки и порядке, предусмотренные ГПК и АПК.

*Прокудина Л.А.*

## **Исполнительные документы**

ИСПОЛНИТЕЛЬНЫЕ ДОКУМЕНТЫ – основание для возбуждения исполнительного производства и совершения судебным приставом, действий по принудительному исполнению судебных решений, а также актов иных юрисдикционных органов. Исполнительные документы выдаются судами общей юрисдикции, арбитражными судами, третейскими судами, нотариальными и иными правомочными органами для приведения в исполнение вынесенных ими актов. К И.д. относятся:

- а) исполнительные листы;
- б) судебные приказы;
- в) нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов;
- г) удостоверения комиссии по трудовым спорам;
- д) оформленные в установленном порядке требования органов, осуществляющих контрольные функции, о взыскании денежных средств с отметкой банка или иной кредитной организации о полном или частичном неисполнении взыскания в связи с отсутствием на счетах должника денежных средств, достаточных для удовлетворения требований взыскателя, если законодательством РФ не установлен иной порядок исполнения И.д.;
- е) постановления органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях;
- ж) постановления судебного пристава-исполнителя;
- з) постановления иных органов в случаях, предусмотренных законом (ФЗ РФ от 21 июля 1997 г. № 119-ФЗ "Об исполнительном производстве").

Исполнительные листы, выдаваемые на основании судебных актов судов общей юрисдикции, и судебные приказы предъявляются к исполнению в течение 3 лет, а судебных актов арбитражных судов – в течение 6 месяцев со дня вступления акта в законную силу или окончания срока, установленного при отсрочке или рассрочке его исполнения, либо со дня вынесения определения о восстановлении пропущенного срока для предъявления И.д. к

исполнению, а в случаях, когда судебный акт подлежит немедленному исполнению, – со следующего дня после дня его вынесения (в отношении судебных приказов указанный 3-летний срок начинает течь по истечении 10 дней с момента его выдачи).

Исполнительные листы, выдаваемые судами на основании решений Международного коммерческого арбитража и иных третейских судов, а также оформленные в установленном порядке требования о взыскании денежных средств с отметкой банка или иной кредитной организации о полном или частичном неисполнении взыскания могут быть предъявлены в течение 6 месяцев со дня вступления судебного акта в законную силу, если акт не подлежит немедленному исполнению, или соответственно со дня возвращения банком или иной кредитной организацией взыскателю или направления судебному приставу-исполнителю. Удостоверения комиссии по трудовым спорам и постановления органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, могут предъявляться к исполнению в течение 3 месяцев со дня их вынесения. И.д. о взыскании периодических платежей (взыскание алиментов, возмещение вреда, причиненного здоровью, и др.) сохраняют силу на все время, на которое платежи присуждены или соглашение удостоверено нотариусом. Сроки предъявления этих И.д. к исполнению исчисляются для каждого платежа в отдельности.

*Прокудина Л.И.*

## **Исполнительный лист**

ИСПОЛНИТЕЛЬНЫЙ ЛИСТ – один из видов исполнительных документов выдается судом общей юрисдикции на основании решений, приговоров, определений и постановлений судов (судей), мировых соглашений, утвержденных судом по спорам между гражданами, решений третейских судов по спорам между юридическими лицами, решений как российских, так и международных коммерческих арбитражей, в частности Международного коммерческого арбитражного суда и Морской арбитражной комиссии при ТПП, арбитражей (третейских судов), специально образуемых для рассмотрения отдельных дел, а также решений иностранных судов.

И.л. по общему правилу выдается по просьбе взыскателя (а также при наличии выданной им доверенности представителю), прокурора и других государственных органов, иных лиц, выступающих в защиту чужих прав и интересов. В случаях конфискации имущества, взыскания денежных сумм в доход государства, взыскания ущерба, причиненного преступлением государственному, кооперативному или другому общественному имуществу, взыскания алиментов, возмещения вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца, взыскания денежных сумм с должностных лиц, виновных в незаконном увольнении или переводе работника либо в неисполнении решения суда о восстановлении на работе, суд по своей инициативе направляет. И.л. для исполнения.

В арбитражном процессе И.л. выдается арбитражным судом, принявшим акт, подлежащий исполнению (судом первой инстанции – на основании решения арбитражного суда и судами апелляционной, кассационной и надзорной инстанций – на основании принятых ими постановлений в тех случаях, когда они изменили решение или приняли новое).

Требования, предъявляемые к И.л. как исполнительному документу, сформулированы в ФЗ от 21 июля 1997 г. № 119-ФЗ "Об исполнительном производстве" и ГПК).

В И.л. должны быть указаны:

- наименование суда, выдавшего И.л.;
- дело, по которому он выдан, и его номер;
- дата принятия судебного акта, подлежащего исполнению;
- наименование взыскателя-организации и должника-организации, их адреса;
- фамилия, имя, отчество взыскателя-гражданина и должника-гражданина, их место



жительства, дата и место рождения должника-гражданина и место его работы;

– резолютивная часть судебного акта;

– дата его вступления в силу;

– дата выдачи исполнительного листа и срок предъявления его к исполнению.

И.л. подписывается судьей и заверяется гербовой печатью суда. В случае утраты подлинника И.л. суд, вынесший решение, вправе выдать его дубликат. При этом проводится судебное заседание с вызовом лиц, участвующих в деле.

*Прокудина Л.А.*

## **Исправительно-трудовое право**

ИСПРАВИТЕЛЬНО-ТРУДОВОЕ ПРАВО – до середины 1990-х гг, название уголовно-исполнительного права.

### **Исправительные работы**

ИСПРАВИТЕЛЬНЫЕ РАБОТЫ – 1) один из основных видов уголовного наказания (ст. 50 УК РФ). Применяются, как правило, за совершение преступлений небольшой тяжести к лицам, исправление которых возможно без изоляции от общества. И.р. отбываются по месту работы осужденного, а из заработка осужденного производятся удержания в доход государства в размере, установленном приговором суда (в пределах от 5 до 20 %). И.р. могут быть назначены как по приговору, так и по определению суда в связи с заменой штрафа, лишения свободы на И.р., а также при отсрочке отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей. И.р. не применяются к военнослужащим, а заменяются наказанием в виде ограничения по военной, службе.

И.р. могут быть назначены на срок от 2 месяцев до 2 лет. Срок И.р. исчисляется годами, месяцами и днями. Суд досрочно освобождает осужденного к И.р. от отбывания наказания, если он признан инвалидом I или II группы. Осужденным к И.р. беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до 8 лет, суд может дать отсрочку до достижения ребенком 8-летнего возраста. В случае болезни осужденного к И.р. свыше 4 месяцев подряд суд может предоставить ему отсрочку исполнения наказания или освободить от него.

В случае злостного уклонения от И.р. суд может заменить неотбытое наказание ограничением свободы, арестом или лишением свободы из расчета день ограничения свободы за день И.р., день ареста за 2 дня И.р. или день лишения свободы за 3 дня И.р. Злостно уклоняющимся признается осужденный, допустивший повторное нарушение порядка и условий отбывания И.р. после объявления ему предупреждения в письменной форме за любое из указанных в законе нарушений, а также скрывшийся с места жительства осужденный, местонахождение которого неизвестно.

2) Один из видов административного взыскания (ст. 31 КоАП). Применяется на срок до 2 месяцев с отбыванием по месту постоянной работы лица, совершившего административное правонарушение, и с удержанием до 20 % его заработка в доход государства. И.р. назначаются районным (городским) народным судом (народным судьей). Срок исправительных работ не может быть менее 15 дней, если иное не установлено законодательными актами РФ.

*Журавлев М.П.*

### **Исправительные учреждения/колони**

ИСПРАВИТЕЛЬНЫЕ УЧРЕЖДЕНИЯ – органы государства, входящие в уголовно-исполнительную систему. на которые в соответствии с Законом РФ от 21 июля 1993 г. № 5473-1 "Об учреждениях и органах, исполняющих наказания в виде лишения

свободы" возложена организация исправления осужденных, предупреждения с их стороны новых преступлений, обеспечение правопорядка и законности в их деятельности. привлечение осужденных к труду, организация их общего и профессионального обучения, охрана здоровья и т. п. Решение о создании и ликвидации И.у. принимается Правительством РФ по согласованию с органами исполнительной власти субъектов РФ (см. *Учреждения и органы, исполняющие наказания* ).

Изоляция лица, осужденного к лишению свободы, осуществляется путем направления его в И.у., которое обеспечивает режим, т. е. урегулированный законом порядок исполнения и отбывания данного вида наказания.

Суд обязан назначить осужденному вид И.у. с учетом характера и тяжести совершенного преступления, пола, возраста и иных обстоятельств, предусмотренных УК, т. е. определить степень его изоляции.

Согласно действующему в РФ уголовно-исполнительному законодательству И.у. являются: исправительные колонии, воспитательные колонии, тюрьмы, лечебные И.у. Функции И.у. в отношении осужденных, оставленных (с их согласия) для выполнения работ по хозяйственному обслуживанию, выполняют также следственные изоляторы. Осужденные к лишению свободы отбывают наказание в И.у. в пределах территории субъекта РФ, на которой они проживали или были осуждены. При отсутствии по месту жительства или осуждения И.у. соответствующего вида или невозможности размещения осужденных в имеющихся И.у. они направляются в ближайшие И.у., расположенные на территории данного субъекта РФ, либо по согласованию с соответствующими органами управления уголовно-исполнительной системы – в И.у., расположенные на территории другого субъекта РФ (ст. 73 УИК).

Осужденные при особо опасном рецидиве преступлений, осужденные к пожизненному лишению свободы, осужденные, которым смертная казнь в порядке помилования заменена лишением свободы. условия отбывания наказания которых предполагает более строгую изоляцию, охрану и надзор, направляются в колонии особого режима, создаваемые в отдаленных местностях.

Деятельность И.у. основывается на строгом соблюдении законов, гарантий защиты от пыток, насилия и другого жестокого или унижающего человеческое достоинство обращения с осужденными. В И.у. устанавливается раздельное содержание осужденных к лишению свободы мужчин и женщин, взрослых и несовершеннолетних, впервые осужденных к лишению свободы мужчин от ранее отбывавших этот вид наказания. Исправительные колонии предназначены для содержания осужденных, достигших совершеннолетия. В них отбывает наказание свыше 90 % всех осужденных к лишению свободы. Подразделяются они на колонии-поселения, исправительные колонии общего, строгого и особого режима. Колонии-поселения являются учреждениями открытого типа, осужденные содержатся без охраны, условия содержания существенно отличаются от условий в обычных исправительных колониях. В них отбывают наказание мужчины и женщины, осужденные к лишению свободы на срок не свыше 5 лет за преступления, совершенные по неосторожности, а также лица, переведенные в них из обычных колоний в порядке поощрения.

В колониях общего режима отбывают наказание мужчины, впервые осужденные к лишению свободы за совершение умышленных преступлений небольшой, средней тяжести и тяжких преступлений либо осужденные за преступления, совершенные по неосторожности, к лишению свободы на срок свыше 5 лет, а также все осужденные к лишению свободы женщины, за исключением тех, которые за особо опасный рецидив преступлений отбывают наказание в колонии строгого режима. В колониях строгого режима содержатся мужчины, впервые осужденные к лишению свободы за совершение особо тяжких преступлений либо при рецидиве и опасном рецидиве преступлений, если осужденный ранее отбывал лишение свободы. В колониях особого режима – мужчины, осужденные при особо опасном рецидиве преступлений либо осужденные к пожизненному лишению свободы. В колониях этого вида

содержатся и осужденные, которым смертная казнь в порядке помилования заменена лишением свободы на определенный срок или пожизненным лишением свободы.

В пределах одной исправительной колонии осужденные к лишению свободы могут находиться в обычных, облегченных и строгих условиях, предусмотренных видом режима данной категории. Они отличаются друг от друга объемом предоставляемых осужденному прав: размеру средств, расходуемых на приобретение продуктов питания и предметов первой необходимости, количеству получаемых в течение года свиданий, посылок и передач. Процесс исправления осужденных основан на прогрессивной системе: положительно зарекомендовавшие себя переводятся на более легкие условия содержания, напротив, осужденные, нарушающие требования режима, – на более строгие условия.

По прибытии в И.у. осужденные первоначально пребывают в обычных условиях, а затем, в зависимости от поведения, по отбытии определенного законом срока могут быть переведены на облегченные (строгие) условия содержания. Находясь на строгих условиях, осужденные содержатся в запираемых помещениях. Осужденные, отбывающие наказание в облегченных условиях, за 6 месяцев до окончания срока могут быть освобождены из-под стражи с разрешением проживать и работать под надзором администрации колонии за ее пределами.

В отличие от колоний общего и строгого режима при переводе в строгие условия колоний особого режима осужденные проживают в помещениях камерного типа. Более суровые условия установлены для осужденных к пожизненному лишению свободы, а также для лиц, которым этим видом наказания заменена смертная казнь. Особое место в системе И.у. занимает тюрьма, которая предназначена для отбывания наказания малочисленной, но наиболее опасной категории преступников. В них содержится немногим более 1 % от общего числа отбывающих лишение свободы. Тюрьмы отличаются от колоний более жестким режимом, более строгой изоляцией, охраной и надзором.

Важное место в системе И.у. отводится воспитательным колониям для несовершеннолетних, осужденных к лишению свободы. В воспитательных колониях общего режима содержатся лица мужского пола, впервые осужденные к лишению свободы, а также все лица женского пола. Несовершеннолетние мужского пола, ранее отбывавшие лишение свободы, отбывают наказание в воспитательных колониях усиленного режима. Условия в них подразделяются на обычные, облегченные, льготные и строгие, что создает необходимые предпосылки для эффективного исправительного воздействия на различные категории несовершеннолетних осужденных. Осужденные, достигшие совершеннолетия, как правило, продолжают находиться в воспитательной колонии до 21 года, после чего переводятся в исправительную колонию общего режима, если нет оснований к их условно-досрочному освобождению.

Для обеспечения принудительных мер медицинского характера, применяемых к осужденным, больным алкоголизмом или наркоманией, а также лечения больных с открытой формой туберкулеза или не прошедших полного курса лечения венерического заболевания, создаются лечебные И.у.

Допускается возможность изменения вида И.у., которая реализуется путем перевода положительно характеризующихся осужденных из тюрьмы в колонию; из колонии общего и строгого режима – в колонию-поселение и, наоборот, за злостное нарушение режима – в И.у. более строгого вида.

В международном праве регулирование проблем, связанных с исполнением уголовных наказаний, обеспечивается прежде всего Минимальными стандартными правилами обращения с осужденными (1955), Конвенцией против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания (1984), Минимальными стандартными правилами ООН, касающимися отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила, 1985 г.).

*Агамов Г. Д.*

## Испытание при приеме на работу

ИСПЫТАНИЕ ПРИ ПРИЕМЕ НА РАБОТУ – проверка соответствия работника поручаемой ему работе. Она обуславливается соглашением сторон при заключении трудового договора (контракта). Условие об испытании должно быть указано в приказе (распоряжении) о приеме на работу, так как в противном случае считается, что работник принят без испытательного срока. В период испытательного срока на работников полностью распространяется законодательство о труде.

Испытание не устанавливается при приеме на работу:

- лиц, не достигших 18 лет;
- молодых рабочих по окончании высших и средних специальных учебных заведений;
- молодых специалистов по окончании высших и средних специальных учебных заведений и др. (ст. 21 КЗоТ);
- временных и сезонных работников;
- лиц, направленных на работу по окончании аспирантуры с отрывом от производства;
- лиц, поступающих на выборные должности и по конкурсу для руководителей;
- избранных на должность.

Срок испытания (если иное не установлено законодательством) не может превышать 3 месяцев, а в отдельных случаях, по согласованию с соответствующим выборным профсоюзным органом, – 6 месяцев. В испытательный срок не засчитываются период временной нетрудоспособности и другие периоды, когда работник отсутствовал на работе по уважительным причинам (например, отпуск без сохранения заработной платы). В указанных случаях течение испытательного срока продолжается после перерыва.

Установленные законом предельные сроки испытания не могут быть продлены ни работодателем, ни по соглашению с работником. Если срок испытания истек, а лицо продолжает работу, оно считается выдержавшим испытание, и последующее расторжение трудового договора (контракта) допускается только на общих основаниях. При неудовлетворительном результате испытания администрация освобождает лицо от работы без согласования с профсоюзным органом и без выплаты выходного пособия. Увольнение при этом может быть произведено только до окончания испытательного срока. Работник вправе обжаловать его в районный (городской) народный суд.

*Шарьло Н.П.*

## Испытательный срок

ИСПЫТАТЕЛЬНЫЙ СРОК – 1) срок, устанавливаемый при приеме на работу с целью проверки соответствия работника поручаемой ему работе. И.с. не может превышать 3 месяцев (ст. 22 КЗоТ). В И.с. не засчитывается период временной нетрудоспособности (см. также Испытание при приеме на работу);

2) срок, устанавливаемый приговором суда об условном осуждении, в течение которого условно осужденный должен своим поведением доказать, что исправился (ст. 73 УК). В случае назначения лицу наказания в виде лишения свободы на срок до 1 года или более тяжкого вида наказания И.с. должен быть не менее 6 месяцев и не более 3 лет, а свыше 1 года – не менее 6 месяцев и не более 5 лет.

В зависимости от поведения условно осужденного и выполнения возложенных на него приговором суда обязанностей в течение И.с. суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением осужденного, может:

- а) отменить полностью или частично либо дополнить ранее установленные для условно осужденного обязанности;
- б) постановить об отмене условного осуждения и о снятии с осужденного судимости (при этом должно истечь не менее половины И.о.);
- в) продлить И.с. (не более чем на год);

г) постановить об отмене условного осуждения и реальном исполнении наказания, назначенного приговором суда. В случае благополучного истечения И.с. судимость условно осужденного погашается и лицо считается несудимым.

Если в течение И.с. условно осужденный совершит умышленное преступление средней тяжести, умышленное тяжкое или особо тяжкое преступление, то суд отменяет условное осуждение и назначает ему наказание по совокупности приговоров. В случаях же совершения условно осужденным в течение И.с. преступления по неосторожности либо умышленного преступления небольшой тяжести суд в зависимости от характера и степени тяжести совершенных преступлений, личности осужденного и иных обстоятельств дела может постановить об отмене или о сохранении условного осуждения. Если суд постановит отменить условное осуждение, то в таком случае наказание лицу определится по совокупности приговоров.

Не называется в законе, но фактически имеет место И.с. при условно-досрочном освобождении от отбывания наказания (ст. 79 УК), где он равен сроку наказания, от отбывания которого осужденный освобожден условно-досрочно; при отсрочке отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей (ст. 82 УК), где он равен отсрочке.

*Журавлев М.Л.*

## **Истец**

ИСТЕЦ – лицо, в защиту субъективных прав и охраняемых законом интересов которого возбуждено гражданское дело в порядке искового производства в суде общей юрисдикции, арбитражном или третейском суде. По законодательству РФ И. вправе выступать как граждане, так и юридические лица, полагающие, что их права нарушены или оспорены. Для того чтобы выступать в качестве И., лицо должно обладать право- и дееспособностью.

В предусмотренных законом случаях иск в защиту интересов конкретного лица может быть заявлен прокурором, органом государственного управления, профсоюзом, предприятием, учреждением, организацией, органом местного самоуправления, отдельным гражданином (ст. 4, 41, 42 ГПК, ст. 4, 41, 42 АПК). В этом случае И. как субъектом спорного материального правоотношения будет выступать то лицо, в интересах которого заявлен иск.

И. в целях защиты заявленных требований располагает широким спектром процессуальных прав: знакомиться с материалами дела, заявлять отводы, представлять доказательства, участвовать в исследовании доказательств, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам, заявлять ходатайства, давать устные и письменные объяснения суду, представлять свои доводы и соображения по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, обжаловать решения и определения суда, требовать принудительного исполнения судебного решения, совершать иные процессуальные действия, предусмотренные законом (ст. 30, 351 ГПК, ст. 33, 198 АПК). Кроме этого, И. принадлежит право распоряжения исковыми требованиями: И. может изменить размер исковых требований, предмет или основание иска, отказаться от иска, а также заключить с ответчиком мировое соглашение. При этом последнее происходит под контролем суда, который, если действия противоречат закону или нарушают права и охраняемые законом интересы других лиц, вправе не утвердить мировое соглашение (ст. 34 ГПК).

В арбитражном процессе И. обладает аналогичными правомочиями, вместе с тем арбитражный суд в отличие от суда общей юрисдикции наделен контрольными функциями по поводу всех перечисленных правомочий И. на распоряжение исковыми требованиями, а не только заключения мирового соглашения (ст. 37 АПК).

И. доказывает обстоятельства, на которые он ссылается как на основание своих исковых требований. Он обязан добросовестно пользоваться принадлежащими ему

процессуальными правами (ст. 50 ГПК, ст. 53 АПК).

На И., недобросовестно заявившего иск либо систематически противодействующего правильному и быстрому рассмотрению дела, суд может возложить уплату в пользу ответчика вознаграждения за фактическую потерю времени. размер которого определяется в разумных пределах с учетом конкретных обстоятельств (ст. 92 ГПК).

В АПК нет аналогичной нормы, но арбитражный суд также вправе принимать меры к И., недобросовестно пользующимся своими правами. Если дело возникло вследствие нарушения И. досудебного порядка урегулирования спора, предусмотренного ФЗ или договором, арбитражный суд вправе отнести на него судебные расходы независимо от исхода дела (ст. 95 АПК).

*Прокудина Л.А.*

## **Историческая школа права**

ИСТОРИЧЕСКАЯ ШКОЛА ПРАВА – направление в юридической науке XIX в. (особенно в Германии). Представители И.ш.п. (Г. Гуго). Ф. Савиньи, Г.-Ф. Пухта и др.) выступали против идей естественного права. Важнейшим источником права был объявлен обычай. Кодификация отвергалась, а право изображалось как результат постепенного роста "народного духа": развитие права сравнивалось с развитием языка.

Наиболее полно доктрина И.ш.п. изложена Фридрихом фон Савиньи. Уже в ранней своей работе "Право владения" (1803) Савиньи выдвигает важнейшие ее положения. Не произвол, не рефлексия. не законодательство создают право, как не могут создать они религию или язык; право с внутренней необходимостью вытекает из «природного» развития народа, из потребностей национального, присущего каждому народу знания. Правообразование – длительный исторический процесс, в котором развивается народное сознание: одну из необходимых ступеней этого процесса составляет изучение права в его истории, в частности римского права. Эти воззрения Савиньи получили дальнейшее оформление и развитие в его сочинении "О призвании нашего времени к законодательству" (1814). Проведенный Савиньи анализ состояния германского права и германской юридической науки убеждает его, что "наше время не имеет призвания к тому, чтобы предпринять издание свода законов". Нужно отметить, что в позднейших работах, в частности в "Системе римского права" (1840), Савиньи уже допускает в необходимых случаях вмешательство законодателя.

Учение Савиньи завершает Г.-Ф. Пухта в своем "Курсе институций" (1841). Он также считал, что источником права прежде всего является народное развитие. "Право возникает невидимым путем", оно не развивается, однако из житейской практики, как это можно было предположить, исходя из указанного соотношения права и морали, оно ей предшествует в виде общенародного убеждения. "Житейская практика есть лишь последний момент, в ней лишь выражается и воплощается возникшее право, живущее в убеждении сынов данного народа". В этой мысли Пухты наиболее отчетливо выразился идеализм И.ш.п. Этот народный дух выражается в свободной воле народа, которая является источником политических учреждений. Таким образом, "право не устанавливается государством; последнее скорее предполагает определенное правовое сознание, право, охранять которое – его основная задача". Первоначальная форма права – обычай, который затем закрепляется государством в форме закона, а потом уже изучается и истолковывается юристами. Таким образом, не создание нового права, но изучение органического развития права юристами – необходимая ступень самого этого органического развития права, т. е. правосознания. Охранять продукты этого органического развития – цель политической организации. Нужно отметить, что Пухта, хотя считал венцом политического творения абсолютную монархию, при этом рассматривал власть монарха как общественную должность, а граждан – как членов единого народного целого.

## Исторические заливы

ИСТОРИЧЕСКИЕ ЗАЛИВЫ – разновидность морских внутренних вод, вдающееся в сушу углубление береговой черты, образующее нечто большее, чем простую извилину берега, если ширина входа в это углубление превышает 24 морские мили. Статус «исторические» признается в отношении тех заливов, в отношении которых соответствующее прибрежное государство традиционно осуществляет права владения и в пределах которых оно имеет особые экономические интересы, "реальность и значение которых ясно доказаны их длительным осуществлением" (ст. 7 Конвенции ООН по морскому праву 1982 г.). Как и в других частях морских внутренних вод, на всю акваторию И.з. распространяется суверенитет прибрежного государства.

К числу И.з. относят:

в РФ – залив Петра Великого (ширина входа 102 морские мили), Чешская, Байдарацкая, Печерские губы, Оленекский залив (ширина входа более 70 морских миль), Белое море;  
в Канаде – Гудзонов залив (ширина входа около 50 морских миль);  
в Норвегии – Варангер-фьорд (ширина входа 30 морских миль);  
в Тунисе – Габесский залив (ширина входа около 50 морских миль);  
в Великобритании-Бристольский залив и залив Мари-Ферт (ширина входа более 30 морских миль).

*Волосов М.Е.*

## Историческое толкование

*см. Толкование норм права .*

## Источник повышенной опасности

ИСТОЧНИК ПОВЫШЕННОЙ ОПАСНОСТИ – определенные предметы материального мира (механизмы, устройства, автомашины, взрывчатые вещества, сильнодействующие яды и т. п.), проявляющие в процессе их эксплуатации вредоносность, не поддающуюся или не в полной мере поддающуюся контролю человека, в результате чего они создают опасность для окружающих, либо деятельность, создающая опасность.

Ст. 1079 ГК РФ не приводит исчерпывающего перечня И.п.о., так как дать его невозможно ввиду непрерывного развития науки и техники. Отнесение тех или иных используемых в деятельности юридических лиц или граждан объектов к И.п.о. определяется двумя основными признаками: их вредоносным свойством и невозможностью полного контроля за ними со стороны человека. Поэтому не признается И.п.о., например, стрельба из охотничьего, газового и других видов оружия. Если возникают сомнения, то вопрос о признании объекта или деятельности И.п.о. должен решаться судом на основе заключения соответствующей экспертизы (технической, электротехнической, химической и т. д.).

Четыре основные группы И.п.о.:

- а) физические (в том числе механические, электрические и тепловые);
- б) физико-химические (радиоактивные материалы);
- в) химические (в том числе отравляющие, взрывоопасные и огнеопасные);
- г) биологические (в том числе зоологические и микробиологические).

Ответственность за вред, причиненный И.п.о., наступает независимо от вины причинителя (см. *Деликтная ответственность* ). Он освобождается от ответственности, если докажет, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего. Возмещение вреда возлагается на третьих лиц, противоправно завладевших И.п.о. (например, при угоне автомашины), если владелец И.п.о. докажет, что объект вышел из его обладания без его вины. При причинении вреда И.п.о., которое вышло из обладания владельца в результате противоправных действий третьих лиц, но при наличии также вины

владельца (не обеспечившего, например, охраны автомашины) обязанность возместить вред может быть возложена на владельца и на третье лицо.

*Лит.: Белякова А.М. Советское гражданское право. Т.2. М., 1980. С. 359.  
Прасолов Б.В.*

## Источники права

ИСТОЧНИКИ ПРАВА – объективная форма выражения права. Термин в научный оборот ввел Тит Ливий при характеристике Законов XII таблиц (см. *Двенадцати таблиц законы* ).

В юридической науке принято выделять И.п. в материальном, идеальном и формальном смысле. И.п. в материальном смысле являются существующие в конкретно-исторический период развития цивилизации общественные отношения. Данный подход основательно разработан марксистским учением о способах производства и формах собственности. Согласно этой теории право (и по форме, и по содержанию) взаимосвязано и обусловлено господствующим в определенной общественно-исторической формации способом производства. Под И.п. в идеальном смысле понимают правосознание. Под И.п. в формальном (юридическом) смысле понимаются формы выражения, объективизации нормативной государственной воли (нормативные акты).

Современная юриспруденция выделяет следующие виды И.п.:

– правовой обычай – исторически первый И.п., представляющий собой санкционированное государством правило поведения, которое сложилось в результате длительного и единообразного повторения определенных действий;

– правовой прецедент – решение судебных или административных органов по конкретному делу, которое становится общеобязательным при разбирательстве аналогичных дел;

– нормативный акт – акт право-творчества, содержащий нормы права;

– нормативный договор – соглашение субъектов права;

– правовая доктрина – совокупность идей, взглядов, теорий, содержащих представление о необходимом для данного общества праве.

Роль И.п. в различных правовых системах неодинакова. Закону, прецеденту, доктрине придается разное значение.

Различные правовые системы имеют тенденцию к сближению, а следовательно, иерархия И.п. во многих странах приобретает сходные черты, Главенствующую роль играет закон (нормативный правовой акт). Это касается прежде всего англосаксонской правовой системы. и континентальной правовой системы. Однако мусульманское право все еще остается консервативным. По-прежнему основополагающими И.п. являются: Коран, Сунна, иджма (единое соглашение мусульманского общества), кияс (суждение по аналогии).

Используя термин "И.п. – ", необходимо учитывать, в каком смысле (материальном, идеальном или формальном) он употреблен и для характеристики какой правовой системы применяется.

*Лит.:*

*Давид Р., Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности. М., 1996;*

*Источники права, М., 1981;*

*Зивс С.Л. Источники права. М., 1981;*

*Муромцев Г.И. Источники права (теоретические аспекты проблемы)// Правоведение, 1992. № 2. С. 23–30.*

*Малиновский А.А.*

## Истязание

ИСТЯЗАНИЕ – преступление, заключающееся в причинении физических или психических страданий путем систематического нанесения побоев либо иными



насильственными действиями, если это не повлекло умышленного причинения тяжкого или средней тяжести вреда здоровью. Ответственность за И. предусмотрена ст. 117 УК. Под систематическим нанесением побоев понимается многократное избивание потерпевшего, ставшее в определенной степени линией поведения виновного по отношению к нему. Иными насильственными действиями могут быть вырывание волос, щипание, ожоги, лишение пищи или воды и т. п. Причинение психических страданий при И. может выражаться в систематическом унижении и оскорблении потерпевшего, приносящем ему нравственные мучения.

В УК впервые установлен большой перечень обстоятельств, отягчающих И. В их числе:

- И., совершенное в отношении двух или более лиц;
- в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга;
- в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности;
- в отношении заведомо несовершеннолетнего или лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии либо в материальной или иной зависимости от виновного, а равно лица, похищенного либо захваченного в качестве заложника;
- с применением пытки;
- группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;
- по найму;
- по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды.

Субъективная сторона И. характеризуется наличием прямого умысла – виновный осознает, что причиняет потерпевшему физические или психические страдания, и желает их причинить.

*Орешкина Т.Ю.*

## **Исчисление сроков наказаний и зачет наказания**

ИСЧИСЛЕНИЕ СРОКОВ НАКАЗАНИЙ И ЗАЧЕТ НАКАЗАНИЯ – для точного исчисления сроков наказаний ст. 72 УК предусмотрены специальные правила. Наказания, установленные на определенный срок, исчисляются в единицах времени. К таким наказаниям относятся: лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, обязательные работы, исправительные работы, ограничение по военной службе, ограничение свободы, арест, содержание в дисциплинарной воинской части и лишение свободы. Все они, за исключением обязательных работ, исчисляются в годах и месяцах, а при замене, сложении и зачете этих видов наказания – в днях (сутках). Обязательные работы исчисляются в часах. Время содержания лица под стражей до судебного разбирательства и вынесения приговора засчитывается в сроки наказаний, назначенных судом. В зависимости от вида наказания зачет осуществляется по-разному.

В срок лишения свободы, содержания в дисциплинарной воинской части и ареста это время засчитывается из расчета день за день.

В срок наказания в виде ограничения свободы – день за 2 дня;

– в срок исправительных работ и ограничения по военной службе – день за 3 дня;

– в срок обязательных работ – день содержания под стражей за 8 ч обязательных работ.

Такое соотношение отражает сравнительную тяжесть видов наказания. Время содержания лица под стражей до вступления приговора в законную силу засчитывается в срок любого из перечисленных выше «срочных» видов наказания из расчета день за день. Из такого же расчета (день за день) засчитывается время отбытия лишения свободы, назначенного приговором суда за преступление, совершенное вне пределов РФ, в случае выдачи преступника.

При назначении приговором суда лицу, содержащемуся до вынесения приговора под

стражей, в качестве основного наказания штрафа, или лишения права занимать определенные должности, или заниматься определенной деятельностью суд должен, учитывая срок содержания под стражей, смягчить назначаемое наказание или полностью освободить осужденного от его отбывания.

*Минская В.С.*

## **Италия**

ИТАЛИЯ (Итальянская Республика) – государство, расположенное на юге Европы в бассейне Средиземного моря. Оно занимает Апеннинский полуостров, острова Сицилия, Сардиния и ряд мелких островов. И. - унитарное государство. В административном отношении страна разделена на области, которые делятся на провинции. Пять областей – Трентино-Альто-Адижде, Балле-д'Аоста, Фриули-Венеция-Джулия, Сицилия и Сардиния – обладают специальным статусом (самой широкой автономией). В областях действуют выборные органы власти – советы, осуществляющие законодательные, распорядительные и иные функции. Советы образуют исполнительные органы – джунты, которые выбирают своих председателей, представляющих области. Деятельность советов координируется назначаемыми центральным правительством комиссарами.

По форме государственного правления в соответствии с Конституцией 1947 г. И. - парламентская республика, Парламент И., высший орган законодательной власти, состоит из двух палат – палаты депутатов и сената. Палата депутатов избирается на основе всеобщего, равного, прямого избирательного права при тайном голосовании. Депутатами могут быть граждане не моложе 25 лет. Срок полномочий палаты – 5 лет. Полномочия могут быть продлены только в законодательном порядке и лишь в случае войны. Первое заседание палаты проводится не позднее 20-го дня после выборов, на нем избирается председатель и президиум – постоянный орган палаты, выполняющий ее функции в перерывах между сессиями. Палата избирает из своих членов постоянные и временные комиссии. В отличие от парламентских комиссий других стран они наделены правом не только рассматривать, но и принимать законопроекты. Исключение составляют законопроекты по конституционным и избирательным вопросам, делегирующие законодательную власть, устанавливающие бюджет и некоторые другие.

Сенат республики – верхняя палата парламента, избирается сроком на 5 лет на основе пропорциональной избирательной системы. Сенат является палатой областей. Для избрания в сенат установлен возрастной ценз, равный 40 годам. Согласно Конституции тот, кто был президентом республики, становится автоматически сенатором, если не откажется от этого. Кроме того, президент может назначить в сенат пожизненно 5 человек из числа почетных граждан, прославивших родину достижениями в области науки, литературы, искусства. По пропорциональному принципу представительства партий сенат избирает постоянные и временные комиссии. Их роль так же велика, как и комиссий в палате депутатов. Обе палаты работают в сессионном порядке, начиная свою деятельность, как правило, в первый будний день февраля и октября. Каждая палата устанавливает свой регламент. Заседания палат открытые, однако каждая из них может принять решение о закрытом заседании. Они обладают одинаковыми полномочиями в сфере законодательства, на равных началах ежегодно утверждают бюджеты и отчеты об их исполнении. В компетенцию той и другой палаты входят объявление состояния войны и наделение правительства необходимыми полномочиями. Палаты ратифицируют международные договоры. Каждая палата может проводить расследование по вопросам, представляющим общественный интерес.

Основное полномочие парламента- принятие законов. Законопроект проходит несколько чтений. В ходе первого чтения по палатам оглашаются наименование и цель законопроекта и решается вопрос о принятии его к рассмотрению (законопроект может быть тут же отвергнут). Далее законопроект передается на рассмотрение в одну из комиссий, где проходит второе чтение – комиссия обсуждает законопроект, вносит в него изменения,

дополнения. Затем проводится третье чтение – обсуждение законопроекта на пленарном заседании палат и голосование по нему. В случае разногласий между палатами для выработки общего мнения создается согласительная комиссия из представителей обеих палат. По решению палат третье чтение законопроекта (исключение составляют поправки к Конституции, избирательные законопроекты, законопроекты об утверждении бюджета и некоторые другие) может быть перенесено в постоянную комиссию, рассматривавшую данный билль. Подавляющая часть законов принимается именно таким способом. После принятия закон утверждает президент республики. Закон публикуется в течение месяца со дня утверждения и вступает в силу на 15-й день после опубликования, за исключением случаев, когда в самом законе установлен иной срок.

Еще одно правомочие парламента – контроль за деятельностью правительства. Парламентский контроль осуществляется в форме интерпелляций, резолюций, выражающих отношение депутатов к тому или иному вопросу, а также расследований, производимых следственными комиссиями.

Президент республики является главой государства. Его избирают на совместном заседании палат абсолютным большинством голосов. Срок президентских полномочий – 4 лет. Президентом может быть избран любой гражданин, достигший 50 лет и пользующийся гражданскими и политическими правами. Правомочия главы государства установлены Конституцией. Он определяет день всеобщих выборов в парламент, может распустить палаты, назначает и увольняет высших должностных лиц государства, имеет право помиловать и смягчать приговоры, является верховным главнокомандующим, принимает дипломатических представителей иностранных государств. Президент обладает также серьезными правами в области законодательства. Он промульгирует законы, принятые парламентом, и сам издает Декреты, имеющие силу закона. Президент обладает правом отлагательного вето в отношении парламентских законов, которое может быть преодолено только вторичным принятием закона абсолютным большинством голосов обеих палат. Президент не несет ответственности за действия, совершаемые им во время исполнения своих обязанностей, если это не измена или посягательство на Конституцию. Акты президента должны быть скреплены подписью соответствующего министра, который несет за них ответственность.

Правительство И. – Совет министров – осуществляет высшую исполнительную власть в стране. Президент назначает председателя (одного из лидеров парламентского большинства) и по его совету остальных членов правительства. Парламент должен вынести правительству вотум доверия в течение 10 дней после его образования.

Особенно широки полномочия правительства в области управления государственным аппаратом: все административные учреждения и ведомства страны находятся под его контролем. Пользуясь правом законодательной инициативы, он вносит свои законопроекты на обсуждение парламента и благодаря поддержке парламентского большинства добивается их принятия. Правительство само издает различные акты подзаконного характера – регламенты. Кроме того, в порядке делегированного законодательства оно издает акты, имеющие силу закона. Глава правительства направляет его общую политику и несет за нее ответственность. Министры несут коллегиальную ответственность за действия правительства и индивидуальную – за действия своих ведомств. Правительство должно уйти в отставку, если одна из палат вынесет ему резолюцию недоверия, которая должна быть подписана не менее 1/10 членов палаты и принята после обсуждения этой палатой. За преступления, совершенные при исполнении своих обязанностей, председатель Совета министров и министры могут быть преданы суду. Решение о судебном преследовании выносится парламентом на совместном заседании палат.

Основные политические партии: Демократическая партия левых сил, Итальянская социалистическая партия, Итальянская республиканская партия, Итальянская социал-демократическая партия, Христианско-демократическая партия.

## **ПРАВОВАЯ СИСТЕМА**

**Общая характеристика.** Основы правовой системы современной И. сложились в 60-х гг. XIX в., когда в результате мощного объединительного движения вместо отдельных королевств, герцогств, самоуправляющихся областей и городов было создано единое независимое итальянское государство. На формирование общенациональной системы законодательства существенно повлияли законы, ранее действовавшие в отдельных итальянских государствах, которые в свою очередь нередко воспроизводили кодексы наполеоновской Франции. Вместе с тем на новом законодательстве, в особенности гражданском, сказалось и то, что в И. на протяжении многих веков сохраняли свою силу и авторитет положения римского права, кодифицированные в VI в. в Своде Юстиниана и развитые в трудах многочисленных школ итальянских юристов.

В 1865 г. в И. были приняты Гражданский кодекс (ГК), Торговый, Гражданский процессуальный кодекс (ГПК) и Уголовно-процессуальный кодекс (УПК), введение в силу которых не вызвало серьезных осложнений, поскольку содействовало прогрессивному процессу унификации права на всей территории страны и отвечало интересам правящих классов. В соответствии с господствовавшей тогда французской моделью системы законодательства готовилось издание и общеитальянского уголовного кодекса (УК), однако его принятие задержалось из-за ожесточенных споров, прежде всего по вопросу о смертной казни. Составленный к 1882 г. проект УК считается типичным проявлением идей неоклассической школы в буржуазном уголовном праве: он содержал развернутую систему смягчающих наказание обстоятельств и ряд других весьма либеральных положений, в том числе и отказ от смертной казни. Только в 1889 г. этот проект стал первым общеитальянским УК. Он получил широкую известность и оказал заметное воздействие на реформы уголовного законодательства в ряде государств Европы и Латинской Америки.

Два из принятых в 1865 г. кодексов были впоследствии значительно усовершенствованы с технико-юридической стороны – Торговый (1882) и УПК (1913). Значительно дольше действовали, хотя и подвергались периодически небольшим изменениям. ГК и ГПК 1865 г.: созданные на базе соответствующих наполеоновских кодексов, они учитывали и многие новые явления в развитии буржуазного общества, и специфику итальянских условий.

После установления фашистской диктатуры серьезным преобразованиям подверглась лишь система уголовного законодательства и судопроизводства: в 1930 г. был принят новый УК, названный по имени тогдашнего министра юстиции "кодексом Рокко", и подготовленный одновременно с ним УПК. Система итальянского законодательства в сфере частного права претерпела существенные изменения в 1942 г., когда вместо ранее действовавших самостоятельных ГК и Торгового кодекса, что соответствует наиболее распространенным концепциям буржуазной цивилистической науки в странах континентальной Европы, был издан новый ГК. Он регулировал широкий круг правовых проблем, в том числе и вопросы торгового права. В 1942 г. были изданы также новый ГПК и самостоятельный Навигационный кодекс. Кодексы, принятые в 1930–1942 гг., за исключением Навигационного кодекса и УПК, изданных в 1987 и 1988 гг. в новой редакции, продолжают действовать и поныне. Крушение фашистского режима привело к исключению из них лишь сравнительно небольшого числа норм, непосредственно отражающих фашистскую идеологию, в частности в сфере уголовной репрессии и регулирования трудовых отношений.

В системе действующего законодательства И. важную прогрессивную роль играет Конституция 1947 г. – одна из наиболее демократических буржуазных конституций XX в., которая оказала существенное влияние не только на последовавшие за нею изменения в кодексах и иных законах, но и на применение ранее изданных норм. Особое место занимают также Общие положения о законе, которые предпосланы тексту ГК 1942 г., но по своему значению и сфере применения выходят за рамки одного этого кодекса: в них дана характеристика и установлена иерархия различных источников права (законов, подзаконных актов и обычаев), а также изложены правила толкования и применения любых законов, в том

числе в сфере международного частного права.

Конституция 1947 г. допускает издание наряду с законами-актами, принимаемыми непосредственно парламентом, также актов правительства, имеющих силу законов. Законодательные декреты издаются правительством в порядке делегированного законодательства, когда парламентом предварительно устанавливается круг вопросов, подлежащих регулированию, и принципы их решения (так нередко подготавливаются новые кодексы). Декреты-законы, напротив, могут быть изданы правительством по собственной инициативе в случае особой необходимости и срочности, но подлежат утверждению парламентом в течение 60 дней после их опубликования.

Гражданское право и смежные с ним отрасли права. ГК 1942 г., в первоначальном тексте которого насчитывалось 2969 статей, состоит из 6 книг: о лицах и семье (I), о наследовании (II), о собственности (III), об обязательствах (IV), о труде (V) и о защите прав (VI). Они принимались раздельно в 1938–1941 гг. При подготовке кодексов, продолжавшейся несколько десятилетий, был учтен опыт не только французского гражданского и торгового законодательства, но и Германского гражданского уложения 1896 г., а главное – в ней были выражены концепции самих итальянских цивилистов. Это проявилось, в частности, в отказе от традиционного разделения гражданского и торгового права, которого продолжали придерживаться французские и германские юристы. Многие нормы бывшего Торгового кодекса (о кредите, компаниях, изобретательском праве и др.) были включены по частям в разделы нового ГК, главным образом в книги об обязательствах (IV), и о труде (V). С точки зрения юридической техники наиболее совершенной считается книга IV, где детально изложена современная буржуазная концепция регулирования обязательств, вытекающих из договоров различных видов, из причинения вреда и т. д.

Важным дополнением к ГК стал Навигационный кодекс 1942 г., в котором регулируются правовые вопросы морских, речных и воздушных перевозок, в том числе и трудовые отношения на этих видах транспорта. В нем содержатся также нормы об уголовной и дисциплинарной ответственности за нарушение соответствующих правил.

В сфере частного права действует также целый ряд законодательных актов, восполняющих пробелы ГК либо развивающих и конкретизирующих его положения, – законы о банкротстве (этот институт, прежде регулировавшийся Торговым кодексом, не получил отражения в новом ГК), гражданстве, чеках и векселях, о страховых компаниях, банках, авторском праве и др.

Итальянский ГК и Закон о браке, в силу большого влияния католической церкви, допускали только юридически оформленное раздельное проживание супругов, но не развод. Лишь с 1970 г. законом было предусмотрено несколько случаев, когда в судебном порядке после 5–7 лет раздельного проживания может быть разрешен развод. Требование консервативных сил отменить этот закон, вынесенное в 1974 г. на референдум, было отвергнуто. Принятый в 1987 г. закон № 74 признал раздельное проживание супругов в течение 3 лет достаточным основанием для развода и предусмотрел возможность поочередного исполнения родительских обязанностей разведенными супругами.

Трудовые отношения в И. регулируются наряду с нормами ГК рядом других законодательных актов (книга V ГК (о труде) закрепляет правовое положение не столько работников, сколько предпринимателей, а также предприятий и АО). Серьезным завоеванием трудящихся стали нормы Конституции 1947 г., которая провозгласила право на образование профсоюзов, забастовку, равенство в оплате труда мужчин и женщин и др. В 1970 г. был принят Закон о защите свободы и достоинства работников. Сформирована развитая система законодательных актов в сфере социального обеспечения. Создан союз пенсионеров как часть профсоюзного движения. Фонд общего обязательного социального страхования формируется из взносов предпринимателей и работников. В 1988 г. проведена реформа системы семейных пособий.

За последние десятилетия получило большое развитие законодательство, направленное на охрану окружающей среды. Создано Министерство культурного наследия и окружающей

среды. В 1977 г. был издан Закон об основных принципах и мерах, касающихся защиты дикой природы и правил охоты. В ряде декретов-законов 1989 г. предписываются срочные меры против загрязнения почвы и по улучшению качества природных источников снабжения питьевой водой.

**Уголовное право.** УК 1930 г. стал одним из наиболее заметных явлений в истории буржуазного уголовного законодательства первой половины XX в. В нем нашли отражение как традиционные принципы и институты буржуазного уголовного права, разработанные классической школой в уголовном праве, так и некоторые концепции антропологической школой уголовного права. Наряду с наказаниями за преступления кодекс предусматривает применение мер безопасности, нередко связанных с лишением свободы, к лицам, признанным социально опасными. Принятый одновременно с ним УПК предоставлял широкие полномочия исполнительной власти, органам полиции, прокурору и судьям в ущерб интересам обвиняемого, процессуальные гарантии для которого (в частности, право на защиту) резко ограничены.

После свержения фашистского режима и принятия Конституции 1947 г. уголовное и уголовно-процессуальное законодательство неоднократно подвергалось достаточно существенным изменениям. Важной новацией стал, в частности, Закон № 517 от 18 июля 1955 г., которым были расширены права защиты на предварительном следствии и возможности обжалования действий суда. В связи с волокитой, присущей итальянской системе судопроизводства, много раз вносились изменения в законодательство, определяющее сроки предварительного заключения.

В некоторых законах, принятых за последние десятилетия, нашла отражение либеральная тенденция. В 1974 г. (Закон № 220) расширены права судьи на смягчение наказания, в 1981 г. (Закон № 689) уголовная ответственность за все преступные деяния, которые наказываются только штрафом, заменена административной. Этим же Законом предписано взамен краткосрочного тюремного заключения применять меры, не связанные с лишением свободы. В то же время издан ряд актов, предусматривающих усиление репрессии и ограничение некоторых процессуальных прав (их издание мотивировалось интересами борьбы с мафией и участниками террористических группировок): Закон 1965 г. (№ 875) о контроле над лицами, подозреваемыми в принадлежности к мафии, Закон 1975 г. (№ 152) о мерах по охране общественного порядка, расширяющий права полиции, Закон 1980 г. (№ 15) о срочных мерах по охране демократического порядка и общественной безопасности, позволяющий получать у прокурора разрешение на арест и обыски по телефону. Сюда же относится Закон 1982 г. (№ 304) о мерах в защиту конституционного строя, предусматривающий возможность смягчения наказания «раскаявшимся» террористам, если они назовут своих сообщников в ходе следствия, суда либо вовремя отбывания наказания. Смертная казнь в И. в мирное время отменена согласно Конституции 1947 г. Полностью смертная казнь отменена в 1994 г.

С 1947 г. началась подготовка проекта нового УПК: был издан специальный закон, поручавший правительству издать текст нового кодекса и сформулировавший те критерии и принципы, которым должны были следовать его составители. Созданная правительством комиссия на протяжении нескольких десятилетий подготовила последовательно несколько проектов кодекса. Наконец, в 1988 г., был издан новый УПК. В нем подчеркивается необходимость соблюдения конституционных принципов правосудия и защиты прав личности, хотя одновременно с этим упрощено решение некоторых процедурных вопросов. В новом УПК подробно регламентируется правовой статус участников судебного процесса, проблема собирания и оценки доказательств, вопросы предварительного расследования и судебного разбирательства, обжалования приговора и иных судебных постановлений, а также процессуальное регулирование исполнения наказаний и мер безопасности.

Помимо издания важнейших законов, официально называемых кодексами, в И. распространена практика публикации частными издательствами сборников законодательных актов, регулирующих крупные правовые институты и также именуемых кодексами. В

частности, так издаются административный кодекс, дорожный, аграрный, кодексы законов о труде, о пенсиях и др.

Научные исследования в области права ведутся в И. главным образом на юридических факультетах университетов. Самыми знаменитыми в средние века были юристы из университетов в Болонье и Павии. Ныне наиболее известны университеты в Риме, Милане, Генуе, Турине.

### **СУДЕБНАЯ СИСТЕМА**

Особое место среди высших государственных учреждений в И. занимает Конституционный суд (КС). Согласно Конституции 1947 г. он вправе принимать решения о неконституционности законодательных норм и тем самым отменять их. С 1956 г., когда он был создан, КС более 1000 раз принимал такие решения, относящиеся к различным отраслям права, по вопросам, чаще всего возникавшим в ходе судебного разбирательства. Его решения, как правило, содействовали претворению в жизнь наиболее демократических положений итальянской Конституции. Он рассматривает также споры о компетенции между различными органами власти, между государством и областями государства либо между областями и, наконец, обвинения в нарушении конституционных норм, выдвигаемые против президента республики и министров. КС состоит из 15 судей, из которых 5 назначаются президентом, 5 – парламентом на совместном заседании палат и 5 – высшими общими и административными судебными органами. Они назначаются на 9-летний срок из числа опытных судей, адвокатов и профессоров-юристов. Председатель избирается самими членами КС.

Общую судебную систему возглавляет Высший кассационный суд. Согласно Закону о судоустройстве 1941 г. он обеспечивает "точное соблюдение и единообразное толкование закона, единство национального права", рассматривая в качестве последней инстанции жалобы по вопросам права на постановления судов по гражданским и уголовным делам, а также споры о компетенции судов. В нем имеются 3 палаты по гражданским делам и 3 – по уголовным. Палаты возглавляются председателями и слушают дела в составе 7 судей. Первый председатель Кассационного суда может передать на рассмотрение объединенного заседания суда (из 15 судей) наиболее сложные кассационные жалобы, в том числе и уже разрешенные отдельными палатами.

В функции 23 апелляционных судов, заседающих в главных городах судебных округов, входит рассмотрение апелляционных жалоб на приговоры и вынесенные по первой инстанции решения трибуналов. Дела в них рассматриваются коллегиями в составе 5 профессиональных судей.

Единоличные мировые судьи (их около 10 тыс.) обладают весьма ограниченной компетенцией: они вправе рассматривать лишь гражданские дела с небольшой суммой иска. Они не профессионалы и не получают жалованья за свою деятельность.

Дела о преступлениях, за которые может быть назначено до 3 лет лишения свободы, рассматриваются в преториях (их в стране около 1000) единоличным судьей – претором. Дела, по которым выносится наказание, не связанное с лишением свободы, рассматриваются претором в упрощенном порядке и без участия сторон. В преториях рассматриваются также гражданские дела, сумма иска по которым превышает компетенцию мировых судей, и жалобы на вынесенные мировыми судьями решения.

Трибуналы (их насчитывается 160) рассматривают в качестве суда первой инстанции уголовные и гражданские дела, превышающие компетенцию преторий, а в качестве второй инстанции – апелляционные жалобы на вынесенные преториями приговоры и решения. Все дела в трибуналах рассматриваются коллегиями в составе 3 профессиональных судей.

Дела о наиболее серьезных уголовных преступлениях входят в компетенцию судов присяжных (их 94). В их составе 2 профессиональных судьи (один из них – председательствующий) и 6 заседателей, называемых "народными судьями". Все они составляют единую коллегия, и приговоры выносятся ими на совместном совещании. Жалобы на приговоры этих судов разбираются апелляционными судами присяжных (их 34),

которые создаются по 1–2 в каждом из судебных округов апелляционных судов. В их состав входят наряду с 6 "народными судьями" по 2 профессиональных судьи, из которых один – судья Кассационного суда (председательствующий), а другой – член апелляционного суда.

В 1988 г. реформирована система судов по делам несовершеннолетних. В каждом округе апелляционного суда учрежден самостоятельный трибунал, который состоит из 2 профессиональных судей и 2 экспертов (мужчины и женщины). Трибунал рассматривает дела о правонарушениях подростков в возрасте до 18 лет. Жалобы на постановления трибунала рассматриваются в одной из палат апелляционного суда с участием 2 таких же экспертов.

Учреждения административной юстиции в И. образуют самостоятельную систему во главе с Государственным советом. Он контролирует законность актов правительства и министерств и рассматривает жалобы на решения областных административных трибуналов. Эти трибуналы имеются в каждой из 20 областей и выступают как органы административной юстиции первой инстанции.

Судьи назначаются президентом республики по представлению министра юстиции, как правило, из числа лиц, имеющих высшее юридическое образование, окончивших курсы Министерства юстиции и после конкурсного отбора зачисленных на должность судейского аудитора (стажера). Основную роль в назначении и перемещении судей, несменяемость которых провозглашена в Конституции, играет Высший совет магистратуры, возглавляемый президентом. В него входят по должности первый председатель и генеральный прокурор Кассационного суда. Остальные 30 членов совета избираются (на срок 4 года каждый) на 2/3 судьями из судей различных инстанций и на 1/3 – парламентом из университетских профессоров и адвокатов.

Расследование уголовных дел проводится органами судебной полиции, преторами (впоследствии претор иногда рассматривает в качестве судьи расследованное им же дело), республиканскими прокурорами и, наконец, следственными судьями, состоящими при трибуналах и назначаемыми из числа членов трибуналов (ими проводится, как правило, так называемое формальное следствие по делам, подсудным суду присяжных). Обвинение по уголовным делам поддерживают в суде представители прокуратуры либо назначенные преторами другие государственные служащие (в том числе офицеры полиции).

Генеральные прокуроры при Кассационном и апелляционных судах, республиканские прокуроры при трибуналах представляют со своими сотрудниками иерархически организованную систему, которая функционирует под эгидой министра юстиции. Представители прокуратуры выступают в судах также при рассмотрении некоторых гражданских дел (например, при любом разбирательстве в Кассационном суде, при спорах о детях, о признании недееспособности и др.).

Защиту по уголовным делам осуществляют адвокаты либо по выбору обвиняемого, либо назначаемые в порядке бесплатной юридической помощи, получение которой обставлено многочисленными формальностями. Согласно закону обвиняемый может иметь не более 2 защитников. При судебном разбирательстве гражданских дел стороны, как правило, должны быть представлены адвокатами. К выступлениям по гражданским и уголовным делам в Кассационном суде и других высших судах допускаются лишь самые опытные и квалифицированные адвокаты, включенные в список, который утверждается Высшим советом магистратуры.

*Решетников Ф.М*

**"К"**

## **Кабальные сделки**

**КАБАЛЬНЫЕ СДЕЛКИ** – в гражданском праве сделки, крайне невыгодные одной из



сторон, явно ущемляющие ее права и навязанные ей при обстоятельствах, исключающих свободное волеизъявление: сделка, которую лицо было вынуждено совершить, чем другая сторона воспользовалась. К.с. может быть признана судом недействительной по иску потерпевшего (ст. 179 ГК РФ).

### **Кабинет (кабинет министров)**

КАБИНЕТ (кабинет министров) – название правительства в целом, или его части, либо совокупности министров в некоторых зарубежных государствах. В ряде стран (например, в Великобритании) понятие правительства и К. не совпадают. В этих странах термин «правительство» означает совокупность всех глав центральных исполнительных ведомств (министерств, департаментов) и некоторых высших государственных чиновников, в то время как К. состоит из руководителей важнейших министерств. К. возглавляется главой правительства (в Великобритании, ФРГ, Италии, и других парламентарных государствах) или главой государства (в США и других президентских республиках). В Великобритании в состав К. входит лишь часть министров. К. является органом, обычно не упоминаемым в конституциях. Его состав определяется премьером, который может не только вводить в состав К. тех или иных министров, но и определять его численность. К. сосредотачивает в своих руках всю полноту государственной власти. В некоторых странах учреждается орган, по своему составу еще более узкий, чем К. Это "внутренний К." в Великобритании или "кухонный К." в США. Они представляют собой коллегии, состоящие из лиц, наиболее приближенных к главе правительства, и возглавляются соответственно премьер-министром или президентом. Деятельность этих органов негласна. В некоторых странах правительство называется К., когда оно действует без участия президента, и советом министров, когда на его заседаниях председательствует президент.

### **Кадастры природных ресурсов**

КАДАСТРЫ ПРИРОДНЫХ РЕСУРСОВ – совокупность достоверных сведений о хозяйственном, правовом, качественном и количественном состоянии природных ресурсов. В основе кадастра земли и лесов лежат данные учета, данные топографо-геодезических, картографических, геоботанических и других специальных исследований, получаемых в результате землеустройства, лесоустройства, а также данные мониторинга о качественном состоянии этих природных ресурсов и происходящих в них изменениях. Земельный и лесной кадастры ведутся соответственно органами Госкомзема и Рослесхоза. Наряду с ними действуют кадастры полезных ископаемых, животного мира (отдельно по рыбным запасам и наземным животным). Ведение кадастра объектов животного мира (наземных животных) возложено на Минсельхоз, а кадастра животного мира, принадлежащего к объектам рыболовства, – на МПР. Водным кадастром ведает МПР, а также Росгидромет. Отдельно ведется кадастр особо охраняемых природных территорий. Сбор и ведение реестра всех кадастровых сведений (включая денежную оценку особо охраняемых природных объектов) возложены на Госкомэкологию, территориальные органы, а также на Рослесхоз, его территориальные и другие федеральные органы исполнительной государственной власти РФ.

*Гусев Р.К.*

### **Кади**

КАДИ (араб. – судья) – в мусульманских странах судьи шариатских судов и всех иных судебных органов. Однако в литературе, посвященной мусульманскому праву, шариату и фикху, под К. обычно подразумевается мусульманский судья, возглавляющий шариатский суд.

Лит.:

Мец А. Мусульманский ренессанс. М., 1966. С. 180–194;

Сюкияйнен Л.Р. Мусульманские суды в странах Арабского Востока. Государственный аппарат. М., 1984. С. 98–120.

Сюкияйнен Л.Р.

## Казенное предприятие

КАЗЕННОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ – унитарные государственные (федеральные) предприятия, обладающие правом оперативного управления на закрепленное за ними имущество. К.п. могут создаваться только на базе федеральной собственности по решению федерального правительства в случаях, предусмотренных законом о государственных и муниципальных унитарных предприятиях (п. 1 ст. 115 ГК РФ). К ним, в частности, относятся предприятия, осуществляющие производство некоторых видов оборонной продукции, и предприятия исправительных учреждений. К.п. реорганизуются и ликвидируются также по решению федерального правительства (п.6 ст. 115 ГК РФ).

К.п. – разновидность унитарных предприятий. В отличие от предприятий, основанных на праве хозяйственного ведения, К.п. на закрепленное за ним имущество собственника приобретает право оперативного управления, которое по содержанию совпадает с аналогичным правом финансируемых собственниками учреждений (ст. 296 ГК РФ). К.п. распоряжается закрепленным за ним движимым и недвижимым имуществом только с предварительного согласия собственника (в лице уполномоченного органа федеральной исполнительной власти). Лишь произведенную продукцию оно вправе реализовать самостоятельно, однако законом или иными правовыми актами могут быть установлены специальные ограничения (п. 1 ст. 297 ГК РФ). Собственник определяет и порядок распределения доходов К.п. Он вправе без согласия К.п. изъять у него излишнее, неиспользуемое либо используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению.

Важная особенность гражданско-правового статуса К.п. – субсидиарная ответственность РФ (собственника имущества) по обязательствам К.п. (в силу чего оно не может быть объявлено банкротом). Однако такая ответственность наступает лишь при недостаточности всего имущества К.п. для удовлетворения требований кредиторов (п. 5 ст. 115 ГК РФ). Этим оно отличается от некоммерческих учреждений, по долгам которых собственники отвечают уже при недостатке находящихся в распоряжении учреждений денежных средств, и от унитарных предприятий, по долгам которых их собственники не несут субсидиарной ответственности. В остальном на К.п. распространяются общие правила об унитарных государственных предприятиях.

Суханов Е.А.

## Казна

КАЗНА – часть государственного или муниципального имущества, не закрепленная за государственными предприятиями и учреждениями. К. – нераспределенное между государственными и муниципальными юридическими лицами-несобственниками имущество, непосредственно находящееся в собственности публично-правовых образований (п. 4 ст. 214 и п. 3 ст. 215 ГК РФ).

К., или фиск (лат. *fiscus* – денежный ящик, в римском праве – императорская, а затем общегосударственная К.), в некоторых правовых системах и в теоретической литературе иногда отождествляется с государством как публично-правовым образованием – самостоятельным субъектом гражданского оборота. С этой позиции К. рассматривается как имущественно-правовая (частноправовая) сторона деятельности государства, противопоставляемая его публично-правовой стороне (государству как публичной власти).

Действующее законодательство РФ рассматривает К. как определенную совокупность имущества, т. е. как объект, а не субъект права. При этом оно объявляет К. соответствующее

имущество как РФ и ее субъектов (государственных образований), так и аналогичное имущество муниципальных образований, т. е. нераспределенное имущество любых субъектов публичной собственности.

К. публично-правового образования составляют средства соответствующего бюджета, а также иное имущество, не закрепленное за государственными или муниципальными предприятиями и учреждениями на ограниченном вещном праве. Государственную К. РФ составляют средства федерального бюджета и федеральных внебюджетных фондов (пенсионного, социального страхования и др.), а также средства ЦБ, золотой запас, алмазный и валютный фонды РФ.

Соответствующие публично-правовые образования отвечают по своим обязательствам имуществом, составляющим К., прежде всего – бюджетными средствами. Однако это не относится к обязательствам созданных ими унитарных, предприятий – субъектов права хозяйственного ведения от имени К. В качестве ответчиков по искам к публично-правовым образованиям по общему правилу выступают соответствующие финансовые органы (министерства финансов, финансовые управления (департаменты) и отделы финансов), в непосредственном распоряжении которых находятся бюджетные средства (ст. 1071 ГК РФ).

*Суханов Е.А.*

### **Казначейские векселя**

*см. Вексель .*

### **Казначейские обязательства**

КАЗНАЧЕЙСКИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА (КО) – 1) документарные купонные государственные среднесрочные облигации бывшего СССР.

Выпуск данных КО производился с 1 января 1990 г. по 30 ноября 1992 г. облигациями с номиналами от 50 до 1 тыс. руб. с интервалом в 50 руб., а также номиналами от 1 тыс. до 20 тыс. руб. с интервалом в 1 тыс. руб. Первоначально заем выпускался на 16 лет. В последующем, в связи с инфляционными процессами, его сроки были сокращены сначала до 8, а затем – и до 3 лет, т. е. до 1 января 1993 г.

2) Бездокументарные государственные краткосрочные ценные бумаги РФ.

Нормативной базой для выпуска, обращения и погашения КО служат постановление Правительства РФ от 9 августа 1994 г. № 906 "О выпуске казначейских обязательств" и Положение о порядке размещения, обращения и погашения казначейских обязательств, утвержденное письмом Минфина РФ от 21 октября 1994 г. № 140.

Эмитентом КО являлся Минфин РФ, который устанавливал объемы и даты выпуска КО соответствующих серий. КО каждой серии имеют единые даты выпуска, даты погашения, номинальную стоимость, процентную ставку и срок погашения, каковые опять-таки должны были устанавливаться Минфином РФ. КО выпускались в бездокументарной форме путем депонирования Минфином РФ глобального сертификата на весь выпуск (серию) в центральной депозитарии. Последний дробил этот глобальный сертификат на мелкие партии, которые переводил на счета депо лиц, являвшихся уполномоченными депозитариями: они затем размещали КО среди юридических лиц – резидентов РФ, в порядке, устанавливавшемся Главным управлением федерального казначейства Минфина РФ. В последующем КО могли быть приобретены любыми российскими юридическими, а также физическими лицами.

Обращение КО осуществлялось только в бездокументарной форме по счетам-депо в уполномоченных депозитариях, которые обязаны были хранить собственные и клиентские КО в центральной уполномоченной депозитарии. Уполномоченные депозитарии (в том числе центральный) осуществляли регистрацию сделок купли-продажи КО, а также учет

обременения последних залоговыми обязательствами их владельцев. Процентный доход по КО выплачивался Главным управлением федерального казначейства Минфина РФ одновременно с погашением КО. Ответственность за своевременное погашение и выплату процентного дохода по КО нес Минфин РФ.

Последним стал выпуск КО 22 декабря 1995 г. на основании Приказа Минфина от 5 января 1996 г. № 4. Объем выпуска составлял 29,8 млрд. руб. (29 800 шт. КО по 1 млн. руб. каждое). Срок обращения КО данной серии составил 6 месяцев начиная с 22 марта 1996 г. Доход выплачивался по ставке 40 % годовых. В качестве депозитария по КО данной серии был избран Промстройбанк РФ.

*Белов В.А.*

## Казус

КАЗУС (случай) – невинное причинение вреда (см. *Вина*). Согласно ч. 1 ст. 28 УК деяние признается совершенным невинно, если лицо, его совершившее, не осознавало и по обстоятельствам дела не могло осознавать общественной опасности своих действий (бездействия) либо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть. В соответствии с ч. 1 ст. 5 УК объективное вменение, т. е. уголовная ответственность за невинное причинение вреда, не допускается. Например, врач, допустивший передозировку инъекции лекарства, которое было неправильно маркировано при изготовлении на предприятии, что вызвало смерть потерпевшего, не подлежит уголовной ответственности в силу отсутствия в его действиях вины-налицо К.

В гражданском праве К. обычно не влечет за собой ответственности. Однако иногда закон допускает ответственность и за случайное причинение ущерба. Это расширение ответственности является исключением из общего правила и применяется лишь при наличии специальных к тому оснований. Юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих (использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов и т. п.; осуществление строительной и иной, связанной с нею деятельности), обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего (ст. 1079 ГК РФ).

*Журавлев М.П.*

## Казус Белли

КАЗУС БЕЛЛИ (лат. *casus belli* – случай, событие и *bellum* – война, т. е. случай, обуславливающий начало войны, повод к войне) – непосредственный формальный повод для возникновения между государствами состояния войны. Первоначально одна из юридических категорий существовавшего в Древнем Риме "специального права" – совокупности обычаев, которыми должны были руководствоваться члены коллегии жрецов (фециалов) при осуществлении решений сената, содержавших какие-либо претензии к сопредельным народам. Неудовлетворительный или отрицательный ответ последних на выдвинутые в ультимативной форме требования римлян, как и отсутствие ответа в установленный срок, считался К.б.

В качестве К.б. в соответствии с положениями Устава ООН может рассматриваться возникновение "любой угрозы миру, любого нарушения мира или акта агрессии", когда (если предпринятые меры, не связанные с использованием вооруженных сил, оказались недостаточными) Совет Безопасности ООН "уполномочивается предпринимать такие действия воздушными, морскими или сухопутными силами, какие окажутся необходимыми для поддержания или восстановления международного мира и безопасности". Кроме того,

Уставом ООН предусматривается возможность индивидуальной или коллективной самообороны любого государства-члена этой Организации в случае, "если произойдет вооруженное нападение" на это государство, т. е. К.б.

*Волосов М.Е.*

## **Казус Федерис**

КАЗУС ФЕДЕРИС (лат. *casus* – случай, событие и *foedus* – союз. договор) – включаемое в международные договоры условие, согласно которому наступление определенных обстоятельств или возникновение фактов юридических дает основания или обязывает одну. обе или все договаривающиеся стороны совершить либо. наоборот, воздержаться от совершения предусмотренных договором действий.

Важнейшим моментом, связанным с включением в международный договор условия, определяющего К.ф., считается четкость и исчерпывающая точность соответствующих формулировок, без чего указанное условие может оказаться малоэффективным или вообще недействительным.

*Волосов М.Е.*

## **Канада**

КАНАДА – государство в Северной Америке, входит в состав Содружества, возглавляемого Великобританией. По форме государственного устройства – федерация. В административно-территориальном отношении страна делится на 10 провинций и 2 территории. В каждой провинции – своя конституция, выборная легислатура, правительство, действует назначаемый центральной властью "по совету провинциального правительства" лейтенант-губернатор. Перечень вопросов, которые провинции могут решать самостоятельно, установлен в законодательном порядке (здравоохранение, социальное обеспечение. использование природных ресурсов на территории провинции, налогообложение).

Конституцию К. образуют несколько законодательных актов. Важнейшие из них – Квебекский закон 1774 г., Конституционный закон 1791 г., Закон об объединении Канады 1840 г. Закон о Британской Северной Америке 1867 г. и Конституционный закон 1982 г. Закон 1982 г., ставший последним из числа конституционных актов К., принятых британским парламентом, предоставил К. право самостоятельно вносить поправки в Конституцию в соответствии с установленной процедурой.

Главой государства номинально является королева Великобритании, представленная генерал-губернатором, который назначается королевой по рекомендации премьер-министра К., как правило, сроком на 5 лет. Законодательная власть осуществляется парламентом, состоящим из выборной (на 5-летний срок) палаты общин (295 депутатских мест) и назначаемого сената (104 места). Исполнительная власть осуществляется правительством во главе с премьер-министром. Законодательную власть в провинциях осуществляют законодательные собрания, исполнительную – правительства во главе с премьер-министрами.

### **ПРАВОВАЯ СИСТЕМА**

Общая характеристика. Своеобразие современной правовой системы К. в значительной мере объясняется особенностями ее исторического развития и национального состава населения. Территория будущей К. осваивалась в XVI–XVIII вв. переселенцами сначала из Франции, а затем и Англии, принесшими с собой правовые нормы и обычаи своих стран. В 1763 г., после длительного англо-французского соперничества, нередко приводившего к вооруженным столкновениям, К. стала британской колонией, на которую были полностью распространены английские законы. Однако одна из ее провинций – Квебек, где преобладало население французского происхождения, осталась приверженной французскому праву. Значительные особенности в правовой и отчасти судебной системе Квебека, одной из 10

провинций К., где проживает большинство франкоязычных канадцев (их в стране 27 % населения). сохраняются и поныне.

Как и во всех британских колониях, в К. утвердилась система английского общего права, по которой решения судов высокого ранга, не только местных, но и британских, получают обязательную силу судебного прецедента: считаются таким же источником права, как законодательные нормы, издаваемые парламентами. Более того, в К. применяются и сохраняют в известной мере самостоятельное значение нормы права справедливости, выработавшегося в решениях Суда канцлера в Лондоне в XV–XIX вв. и действовавшего параллельно нормами общего права.

Постановления канадских судов на протяжении долгого времени подлежали обжалованию в Судебный комитет Тайного совета в Лондоне. Эта практика по уголовным делам была отменена в 1933 г., по гражданским – в 1949 г. Однако ранее принятые решения английских судов, истолковываемые действующие в К. английские законы и нормы общего права, по-прежнему обладают обязательной силой. Ныне решающая роль в обеспечении единства системы общего права в стране принадлежит Верховному суду (ВС) К. В свою очередь решения высших судов провинций обязательны для низших судебных инстанций.

Законодательная власть в К. долгое время принадлежала британскому парламенту: колониальные власти лишь издавали принятые в метрополии законы, коль скоро они не противоречили местным условиям. С 1867 г., когда К. получила статус доминиона, стала приобретать самостоятельное значение система собственных законодательных актов, издаваемых канадскими властями. Полномочия последних существенно расширились по Вестминстерскому статуту 19–31 г. Однако лишь с изданием Конституционного закона 1982 г., окончательно закрепившего государственный суверенитет страны, было установлено, что ни один последующий акт британского парламента не будет иметь силы в К.

Федеративное устройство страны определяет разграничение законодательной компетенции между парламентом страны и законодательными собраниями провинций (эти вопросы нередко становились предметом острых конфликтов, особенно в 1960-х гг.). В исключительной федеральной компетенции находятся 27 вопросов, в том числе регулирование экономики, торговли, мореплавания и рыболовства, законодательство по вопросам денежного обращения и банков, патентов и авторского права, брака и развода, уголовного права и уголовного процесса. В компетенции властей провинций находятся вопросы, имеющие местный характер (муниципальные учреждения, налоги на провинциальные нужды и т. п.), а также образование и воспитание, отправление правосудия в провинциях, гражданский процесс.

Гражданское право и смежные с ним отрасли права. В сфере гражданского и торгового права на уровне федеральном и провинций (за исключением Квебека) действуют не кодексы, охватывающие целую отрасль права, а законодательные акты, регулирующие, как правило, крупные правовые институты. При этом за последние десятилетия обнаруживается тенденция к изданию законов со все более широким предметом регулирования (законодательство о компаниях, о банкротстве и др.). Вместе с тем остается немало правовых институтов, по-прежнему подпадающих под действие норм общего права (например, право собственности, ответственность за причинение вреда и др.). В некоторых случаях, например, относительно обязательств по договорам, доктрины общего права, воспринятые канадскими судами, лишь дополняются законодательными актами провинций, регулирующими отдельные частные вопросы.

Брак, семейные отношения, развод и наследование регулируются законодательством как федерации, так и отчасти провинций. В этой области за последние десятилетия происходят весьма существенные изменения. Прежде всего ограниченные чисто формальные основания для развода были расширены ФЗ о разводе 1968 г. Вслед за этим во многих провинциях были изданы законы о реформе семейного права (например, в Онтарио в 1978 г.), которые расширили имущественную самостоятельность супругов, а также

ограничили свободу завещания и обеспечили права наследования для пережившего супруга и несовершеннолетних детей.

В сфере регулирования деятельности корпораций и торговли действует ряд актов, принятых по образцу соответствующего английского законодательства, но с учетом опыта американских законов и собственной деловой практики: среди них ФЗ о корпорациях, банках, страховых компаниях, банкротстве, многие из которых пересматриваются каждые 10 лет. Что касается американской правовой доктрины, то ее влияние особенно заметно в сфере регулирования деятельности страховых компаний.

В К. издано немало законодательных актов на уровне федерации и отдельных провинций, предупреждающих незаконное объединение корпораций и установление монопольных цен (так называемое антитрестовское законодательство, весьма сходное с американским). Эффективность этих законов в значительной мере ослабляется из-за постоянных нарушений их корпорациями, прежде всего транснациональными, в которых преобладает американский капитал.

Ряд существенных особенностей имеет гражданское и торговое право в провинции Квебек. Французские законы и правовые обычаи применялись здесь вплоть до 1866 г., когда был принят Гражданский кодекс (ГК) провинции Квебек (на французском и английском языках). Этот кодекс, в целом воспроизводящий структуру ГК Франции 1804 г., включает в себя также книгу, посвященную торговому праву, вопреки распространившейся в XIX в. традиции издания отдельных гражданского и торгового кодексов. В регулировании некоторых правовых институтов ГК 1866 г. ориентировался не столько на Кодекс Наполеона, сколько на французское право конца XVIII в., унаследованное потомками французских колонистов.

Кодекс действовал до принятия в 1996 г. нового ГК Квебека. Изменения последних десятилетий коснулись главным образом норм семейного права и способствовали известному сближению их с нормами федерального законодательства (расширение прав замужних женщин, детей, рожденных вне брака, и т. п.). Что касается торгового права, то изменения в нем, в значительной мере отражающие концепции американских юристов, производились путем издания дополнительных законов, а не поправок к соответствующему разделу ГК.

Гражданский процесс в большинстве провинций К. и на федеральном уровне построен на тех же принципах, что в Великобритании и США, и определяется соответствующими законодательными актами и судебскими правилами. Гражданский процессуальный кодекс (ГПК) имеется только в провинции Квебек. Первый ГПК был принят сначала вместе с ГК в 1866 г., затем, в новой редакции, – в 1897 г. Действующий ГПК 1965 г. вобрал в себя, как и его предшественники, основные черты гражданского процесса, соответствующие французские модели, но вместе с тем отразил существенные особенности процедуры разбирательства гражданских дел и правил оценки доказательств, принятых в других провинциях страны.

Трудовые отношения и вопросы социального обеспечения регулируются законодательством и коллективными договорами, заключаемыми между предпринимателями и представителями работников, как правило, на уровне отдельных предприятий, а иногда на общенациональном уровне (например, профсоюзами работников железнодорожного транспорта). Права государственных служащих на образование профсоюзов и заключение коллективных договоров признаны ФЗ 1967 г. и последующим законодательством провинций, однако в некоторых провинциях их забастовки запрещены. ФЗ 1978 г. разрешает властям вмешиваться в конфликты при заключении коллективных договоров между предпринимателями и профсоюзами. Коллективными договорами определяются ставки заработной платы и многие другие условия труда, возможности досрочного, по сравнению с законодательно установленным возрастом, выхода на пенсию, дополнительные социальные выплаты по безработице, в связи с профессиональными болезнями и др. Закон о равном праве на труд 1986 г. обязывает принимать на работу определенный процент женщин,

представителей национальных меньшинств, лиц с ограниченной трудоспособностью. В 1988 г. внесены поправки в Закон о страховании от безработицы, расширившие права безработных.

Законодательство предусматривает осуществление различного масштаба мероприятий, направленных на охрану окружающей среды. В 1986 г. прежняя система сравнительно небольших штрафов за промышленное загрязнение была заменена введением уголовной ответственности в виде различных сроков лишения свободы и крупных штрафов.

**Уголовное право и процесс.** В противоположность сфере гражданского права и процесса эта отрасль унифицирована в масштабе всей страны, поскольку с 1774 г. применение английского уголовного права было распространено и на Квебек, а Конституционный акт 1867 г. установил, что вопросы уголовного права и процесса относятся к исключительной компетенции федерации. Моделью для первого Уголовного кодекса (УК) К. 1892 г. послужил проект УК для Англии, составленный видным криминалистом Дж. Стифеном (в 1878 г. он был представлен в британский парламент, но так и не стал законом). УК 1892 г. представлял собой упорядоченное изложение норм английского и канадского общего права, относящихся к основным институтам Общей части уголовного права и видам преступлений (ответственность за некоторые преступления и после принятия кодекса определялась по нормам общего права, не вошедшим в него). В 1955 г. был издан новый УК, представляющий собой результат кардинальной переработки прежнего законодательства с учетом опыта его применения судами, а также сравнительного анализа кодексов других государств, в том числе американских штатов. УК 1955 г. запретил применение уголовных наказаний за деяния, не перечисленные в нем, а предусмотренные лишь нормами общего права (единственное исключение – оскорбление суда). Вместе с тем он разрешил использовать нормы общего права для истолкования и применения положений УК.

В кодексе отсутствует формальное деление преступных деяний на felonies и misdemeanors, сохранявшееся в Англии до 1967 г. как пережиток уголовного права XVIII в. Однако он сохранил применение телесных наказаний (порки) за вооруженное ограбление, некоторые преступления против личности и половые преступления. Кодекс предусматривает весьма суровые меры наказания, в том числе длительные сроки лишения свободы, за большинство преступлений, а для лиц, признанных "привычными преступниками" или "сексуальными психопатами", – превентивное заключение на неопределенный срок. Кодекс включает в себя также нормы уголовного процесса, в том числе относящиеся к определению юрисдикции судов. Ныне готовится радикальный пересмотр, этого кодекса.

Существенную роль в регулировании вопросов не только уголовного, но и гражданского процесса играет также Канадский закон о доказательствах ("Закон, относящийся к свидетелям и доказательствам") 1927 г. с последующими изменениями. Смертная казнь в мирное время отменена с 1976 г. Фактически последний смертный приговор был приведен в исполнение в 1962 г.

С 1918 г. в стране функционирует Федеральная комиссия по правовой реформе, в обязанности которой входит наблюдение за состоянием законодательства и внесение предложений по его совершенствованию. Одновременно с ней была учреждена Постоянная конференция по унификации права в К., которая периодически обсуждает «модельные» проекты законов, рекомендуемых всем провинциям, чтобы преодолеть существенные различия в их законодательстве, в первую очередь по вопросам гражданского и торгового права.

В провинции Квебек ныне действует служба по пересмотру ГК, периодически представляющая свои предложения по реформе его соответствующих разделов.

Вновь издающиеся в К. законы публикуются в ежегодных сборниках "Статуты Канады" (с 1867 г.), "Статуты Альберты" (с 1906 г.) и т. п. Собрания законов в пересмотренных изданиях (федеральные и отдельных провинций) издаются, как правило, каждые 10 лет.

Научные исследования в области права ведутся главным образом на юридических



факультетах 20 университетов, находящихся в крупнейших городах К. (Монреаль, Оттава, Торонто и др.). На развитие юридической науки и судебную практику заметное влияние оказывают труды английских и американских юристов.

### **СУДЕБНАЯ СИСТЕМА**

Высшая судебная инстанция страны – ВС К., созданный в 1875 г. Он состоит из назначаемых пожизненно генерал-губернатором "в совете" 9 судей, из которых 3 должны представлять Квебек. (Для принятия решения, как правило, достаточно участия в заседании 5 его членов.) Суд рассматривает жалобы на постановления по гражданским и уголовным делам, вынесенные высшими судебными инстанциями провинций и Федеральным судом, и принимает по ним окончательные решения. Жалобы на решения судов по гражданским делам могут быть поданы лишь с разрешения вынесших их судов либо самого ВС, если тот сочтет, что возникший при разбирательстве дела вопрос "выходит за рамки непосредственных интересов тяжущихся". ВС рассматривает жалобы лишь по делам о более тяжких уголовных преступлениях, преследуемых по обвинительному акту, если первоначальный оправдательный приговор был отменен вышестоящим судом либо если при разбирательстве дела возник спор по вопросу права. По просьбе генерал-губернатора или правительства ВС может рассматривать в качестве консультативного органа вопросы, связанные с толкованием конституционных актов, проверкой конституционности законов, принимаемых парламентом и законодательными собраниями провинций, и споры между ними о компетенции.

Федеральный суд К., созданный в 1970 г. взамен прежних учреждений, включает в себя судебное (13 судей) и апелляционное отделения (9 судей). Он возглавляется председателем и его заместителем. Весь состав суда назначается пожизненно генерал-губернатором. В судебном отделении рассматриваются гражданские иски претензии к федеральным властям и, от их имени, споры о гражданстве, жалобы по вопросам налогов, патентов и торговых марок, споры между федеральным правительством и органами исполнительной власти провинций и др. Это единственный суд в К., деятельность которого ограничивается применением лишь федеральных законов. Все остальные суды применяют как законы федерации, так и законы провинций.

ВС каждой из 10 провинций выступает в качестве суда первой инстанции по наиболее важным гражданским и уголовным делам, а также рассматривает апелляционные жалобы на постановления нижестоящих судов провинций по всем категориям дел. В составе ВС провинции Онтарио, например, – председатель и 9 других судей. Он состоит из 2 отделений: Апелляционного суда и Высокого суда правосудия. В качестве Апелляционного суда дела слушает коллегия из 3 судей. Дела по первой инстанции рассматриваются одним судьей с присяжными или без них. В некоторых провинциях отделения ВС носят другие названия (например, Суд королевской скамьи).

Суды графств (в некоторых провинциях – округов, в Квебеке – провинциальные суды) рассматривают по первой инстанции гражданские дела, как правило, с суммой иска от 300 до 3 тыс. долл., а также уголовные дела о преступлениях средней тяжести (кражи, автомобильные преступления и др.). Гражданские дела по искам на сумму до 300 долл. рассматриваются в судах по мелким искам (в некоторых провинциях – по мелким долгам). Уголовные дела о наименее тяжких преступлениях, преследуемых в суммарном порядке, а также о некоторых преступлениях, преследуемых по обвинительному акту согласно федеральному законодательству, рассматриваются магистратскими судьями (в Квебеке – мировыми сессионными судами). На их долю приходится свыше 90 % уголовных дел.

За исключением дел, преследуемых в суммарном порядке и входящих в исключительную компетенцию магистратских судов, обвиняемый вправе требовать, чтобы его дело было рассмотрено с участием суда присяжных. Однако на практике большинство обвиняемых отказывается воспользоваться этим правом. Законодательство предусматривает рассмотрение и некоторых категорий гражданских дел с участием суда присяжных. Жюри присяжных по уголовным делам составляют 12 (в провинции Альберта – 6) человек, и при

вынесении вердикта, как правило, требуется их единогласие. По гражданским делам жюри составляют от 5 до 12 присяжных. и решение принимается большинством голосов.

В некоторых провинциях К. функционируют отдельные суды по делам несовершеннолетних (рассматривают обвинения в преступлениях и мелких правонарушениях) и семейные суды (споры о детях, иски об уплате алиментов и т. п.). В других провинциях они объединены в суды, рассматривающие обе категории дел. Согласно принятому в 1982 г. Закону о несовершеннолетних правонарушителях дела об уголовных преступлениях подростков в возрасте 12–18 лет должны рассматриваться в названных судах по правилам процедуры общих судов, с привлечением адвоката и соблюдением других гарантий прав обвиняемого.

В К. нет системы административных судов: жалобы на действия административных органов рассматриваются, как правило, общими судами (провинций и федерации) на основании специально изданных законов (например, Закон провинции Онтарио о процедуре судебного разбирательства административных жалоб 1971 г.).

На свои должности все судьи назначаются федеральными властями, за исключением магистратских судей, назначаемых властями провинций. Смещение судьи с его поста может быть произведено генерал-губернатором лишь по настоянию федерального парламента.

Расследование уголовных дел проводится главным образом полицией. Обвинение в суде магистратов могут поддерживать частные лица. однако генеральные атторнеи федерации или провинции вправе на любой стадии судебного разбирательства приостановить рассмотрение обвинения, предъявленного частным лицом. Обвинение в судах более высоких инстанций поддерживается представителем генерального атторнея провинции. Им может быть как постоянно выступающий в таком качестве юрист, так и частно практикующий адвокат, которому поручается ведение конкретного процесса. Генеральный атторней К. возглавляет Министерство юстиции, его представители могут поддерживать обвинение в любых судах.

Защиту по уголовным делам и представительство интересов сторон по гражданским делам осуществляют лишь адвокаты, являющиеся членами корпораций юристов соответствующих провинций.

*Решетников Ф.М.*

## **Каналы международные**

КАНАЛЫ МЕЖДУНАРОДНЫЕ – расположенные на территории некоторых государств водные магистрали, сооруженные для соединения между собой морских и океанских бассейнов и служащие в качестве транспортных коммуникаций. Таковыми являются Суэцкий канал, проложенный между Средиземным и Красным морями, Кильский канал – между Балтийским и Северным морями. Коринфский канал – между Эгейским, Адриатическим и Ионическим морями. Панамский канал – между Атлантическим и Тихим океанами. С 1933 г. вступил в эксплуатацию искусственный водный путь речного типа, соединяющий бассейны Балтийского и Черного морей через верховья рек Рейн, Майн и Дунай. Подпадая под суверенитет государства, в пределах границ которого каждый из этих каналов расположен, и, следовательно, под действие законодательства такого государства, К.м., вместе с тем, подчиняются и международно-правовому режиму, закрепленному в соответствующих двух- или многосторонних межгосударственных соглашениях либо в международных обычаях. Основу правового режима пользования К.м. составляет принцип свободы торгового судоходства, означающий свободу плавания торговых судов всех государств (всех флагов) при условии, однако, строгого соблюдения ими установленных на национальном уровне правил, жестко регламентирующих технико-эксплуатационные, навигационные, экологические, финансовые и другие подобные аспекты прохода через них.

Для военных кораблей предусмотрена свобода судоходства по Суэцкому каналу;  
– проход военных кораблей через Коринфский канал возможен с соблюдением

разрешительного порядка;

– по Кильскому каналу допускается свободное плавание военных кораблей государств, находящихся в мире с Германией;

– Панамский канал открыт для мирного прохода судов всех стран на условиях полного равенства и недискриминации, однако военные корабли Панамы и США имеют исключительное право на проход по каналу – без задержек.

**Лит.:**

Конвенция относительно обеспечения свободного плавания по Суэцкому каналу 1888 г. (Константинопольская конвенция о Суэцком канале);

Версальский мирный договор 1919 г. (статьи, относящиеся к Кильскому каналу), заключенные в 1977 г. между Панамой и США договоры "О Панамском канале" и "О постоянном нейтралитете Панамского канала и его эксплуатации".

*Волосов М.Е.*

## Каноническое право

КАНОНИЧЕСКОЕ ПРАВО – совокупность законов религиозного правопорядка (канонов), обычаев и правил, установленных главным образом на Вселенском и других соборах и определяющих преимущественно организацию церковных епархий. К.п. является лишь частью церковного права, так как не содержит многих позднейших церковных правил. Вместе с тем К.п. шире церковного права – оно не ограничивается нормами внутренней церковной организации, формулируя правоотношения частного гражданского, уголовного, судебного и процессуального права. В Византии во время Исаврийской династии был составлен на основе Свода Юстиниана законодательный сборник – Еклога 726 г., который охватывал основы К.п., семейных, наследственных и гражданских правоотношений.

В католических конфессиях К.п. включает совокупность решений церковных соборов и Постановлений римских пап. Первая кодификация К.п. была проведена в XII в. болонским монахом Грацианом в Трактате "Согласование разносторонних канонов", который получил значение источника права. В 1582 г. в правление папы Григория XIII был издан "Свод канонического права" (лат. *Coopis Juris Canonic*), представляющий переработанное издание трактата Грациана. К церковной юрисдикции относились и внецерковные правоотношения, такие, как гражданские, брачно-семейные, имущественные и др.

Нормы К.п., принятые в начале XX в., определяют внутренние отношения католической церкви. Они систематизированы в Кодексах К.п., изданных папой Бенедиктом XV в 1917 г. и дополненных II Ватиканским собором об апостолате мирянам.

Церковная юрисдикция в XII и XIII вв. имела очень широкую компетенцию в ряде стран. Когда впоследствии она была сужена благодаря централизации, развитию светских судов, а также Реформации, заменившая ее система восприняла в общих чертах К.п. Моральное влияние церкви и системы К.п., которую она выработала, дает себя чувствовать в различной степени во всем христианском мире.

В Великобритании и Северной Ирландии, Австрии, Португалии, распределение наследственного имущества осуществляется под судебным контролем на основе К.п.

К.п. не проявляется как самостоятельное право и не претендует на регулирование всего комплекса отношений между людьми. Оно весьма фрагментарно и выступает главным образом как публичное право особого общества, образуемого церковью.

**Лит.:**

Большая Советская Энциклопедия. Т. 20. М., 1953. С. 18;

*Мчедлов М.П.* Католицизм. М., 1974;

Религиозные традиции народов мира. М., 1974;

*Лукашук И. И.* Международное право. Общая часть. М., 1996. С. 37;

*Мартене Ф.Ф.* Международное право цивилизованных народов. М., 1996. Т. I;

*Андреев М.Н.* Римское частное право. София., 1962;

*Заозерский И.А.* Отношение св. Православной церкви к миру и войне по учению ея канонического права//Богословский Вестник.

- С. Ю. Давид Рене.* Основные правовые системы современности. М., 1967;  
Библиейская энциклопедия. Труд и издание Архимандрита Никифора. М., 1990;  
*Тихомиров Ю.А.* Курс сравнительного правоведения. М., 1996.  
*Борисов К.Г.*

## Кант Иммануил (1724–1804)

КАНТ (Kant) Иммануил (1724–1804) – немецкий философ и ученый, идеолог буржуазного реформизма, один из создателей концепции "правового государства". Родился в г. Кенигсберге в семье мелкого бюргера. В 1745 г. окончил Кенигсбергский университет, в 1755–1770 гг. работал там в качестве доцента (в 1770–1796 гг. – профессора философии). Дважды избирался на пост ректора.

Главные политико-юридические произведения К.: "Идеи всеобщей истории с космополитической точки зрения", "К вечному миру". "Метафизические начала учения о праве".

Учение К. о государстве и праве необходимо рассматривать в связи с его философскими и нравственными взглядами. По мнению К., человек обладает совершенным достоинством, абсолютной ценностью, является субъектом нравственного сознания. Поведение человека зависит от нравственного закона, на который не влияют внешние обстоятельства. Этот закон К. назвал "категорическим императивом". Понимание К. права опирается на его представления о свободе личности. Не каждый может использовать свою индивидуальную свободу для реализации "категорического императива". на практике она нередко превращается в произвол одного лица по отношению к другим. Условия, которые ограничивают этот произвол с помощью объективного общего закона свободы, К. назвал правом. Оно должно быть общеобязательным. Этого можно достичь, наделив его принудительной силой. Такую силу способно обеспечить только государство. Появление государства и его существование оправдывается требованиями "категорического императива". К. таким образом связывает государство с этикой и правом.

Под государством К. понимает объединение "множества людей, подчиненных правовым законам". Благо и назначение государства, по К., - в совершенном праве, в соответствии организации государства принципам права, в торжестве права и его охране. Этот тезис позволяет считать К. одним из создателей теории "правового государства". По вопросам происхождения государства он был сторонником договорной теории. Нравственный долг, уважение к естественному праву побуждают людей перейти к жизни в гражданском обществе. Они заключают договор, в результате которого возникает государство. А так как все люди, вступившие в соглашение, морально полноценны, то государству запрещается обращаться с ними как с существами, которые не знают морального закона. К. называет нарушение этого принципа величайшим деспотизмом (например, в абсолютных монархиях). Взгляд К. на государство был прогрессивным для своего времени. Он, как и сторонники буржуазного либерализма, выступал против чрезмерной «опеки» государством своих граждан, так как считал, что оно подавляет самостоятельность человека, ведет к нравственному перерождению личности.

К. полагал, что по "общественному договору" человек отказывался от своей внешней свободы для того, чтобы получить подлинную свободу в правовом государстве.

Право К. делит на три категории: естественное право, положительное право и справедливость. Естественное право состоит из двух видов – частное и публичное право. Частное право регулирует отношения индивидов как собственников, а публичное – отношения между людьми в государстве. К. - сторонник буржуазного правопорядка, который основывается на общеобязательных законах. Он подвергает критике феодальные порядки. настаивает на равенстве в частноправовых отношениях. Но К. сам же и отступает от своей мысли, когда оправдывает власть мужа над женой, хозяина над слугой, т. е.

признает человека объектом частного права.

К. защищает прогрессивную демократическую идею народного суверенитета. В основе понимания им этой идеи – мысль о том, что каждый человек сам способен определить содержание государственных актов, участвовать в принятии конституции. К., как и Ж. Ж. Руссо, считает, что верховенство народа приводит к свободе, равенству и независимости всех граждан в государстве. Но тем не менее речь не идет о полной демократии. К. делит граждан на активных и пассивных. Последние лишены избирательного права потому, что выполняют распоряжения других (эксплуатируемые классы). Эта особенность в понимании народного суверенитета исходит из типичных реформистских позиций К.

Идею разделения властей в государстве, выдвинутую Монтескье. К. понимает по-своему. Он не считает их равноценными. Три власти – законодательная (коллективная воля народа), исполнительная (управление, подчиненное законодательной власти) и судебная (назначаемая исполнительной властью) – только во взаимном согласии и соблюдении субординации могут обеспечить процветание государства.

Формам государства К. не уделял особого внимания. Он рассматривал их исходя из количества законодательствующих лиц. По К., существует три вида государственного устройства: автократия (абсолютизм), аристократия и демократия. Способы управления К. считал главными для определения государственного устройства. С этой точки зрения. выделяются республиканская и деспотическая формы управления. В республике исполнительная власть отделена от законодательной, а в деспотии – они находятся в одних руках. Кант признает, что монархическая форма власти вполне может быть республиканской, если законодательная и исполнительная власти разделены, а демократия может превратиться в деспотизм и даже совмещаться с ним (К. учитывал, что при демократическом правлении трудно отделить законодательную власть от исполнительной). К. был сторонником конституционной монархии. Он опасался, что из его идеи о народном суверенитете могут быть сделаны радикальные выводы. Поэтому он поддерживает положение: "Всякая власть происходит от Бога". У К. это выражено в запрете для народа обсуждать происхождение государственной власти и критиковать характер ее законов. В этих противоречивых утверждениях проявляется, по сути дела, конфликт между либеральными и этатическими взглядами К.

К. выступал против революции, так как считал ее открытой борьбой за власть, приводящей к анархии и преступлениям. Смену же политико-юридических учреждений необходимо проводить с помощью реформ. К. допускал для народа только пассивное сопротивление существующим государственным порядкам.

"В сочинении "К вечному миру" К. осуждает войну, ратует за соблюдение международных договоров, невмешательство во внутренние дела государств. Он выдвигает проект установления "вечного мира" в отдаленном будущем, когда будет создана глобальная федерация самостоятельных равноправных государств-республик. Достижение этой цели требует просвещения и воспитания народов, доброй воли правителей.

Учение К. о государстве и праве, хотя в нем и содержались противоречия. оказало огромное влияние на последующее развитие политико-юридической мысли.

*Соч.: Кант И. Трактаты и письма. М., 1980.*

**Лит.:**

*Маркс К. и Энгельс Ф. Немецкая идеология. Соч. Т. 3;*

*Филиппов М.М. Эм. Кант. Его жизнь и философская деятельность. СПб., 1893;*

*Паульсен Ф. Кант, его жизнь и учение. СПб., 1905;*

*Фишер К. История новой философии. Т. 4–5. СПб., 1906–1910;*

*Kroner R. Von Kant bis Hegel. Bd 1–2, Tub. 1961;*

*Ritzel W.-I. Kant. Eine Biographic. B., 1985.*

*Тимошевская А.Д.*

## Канцлер

КАНЦЛЕР (нем. *Kanzler*) – 1) в ряде государств одно из высших должностных лиц (например, в Германии и Австрии федеральный К. - глава правительства; в Великобритании К. казначейства – министр финансов);

2) в России до 1917 г. – высший гражданский чин (1-й класс). Давался руководителям внешней политики (президентам коллегии иностранных дел и министрам иностранных дел).

## Каперство

КАПЕРСТВО (гол. *kapen* – захватывать судно; стянуть, стащить, украсть и *kapen* – вор) – 1) в широком смысле и разговорное – морской разбой, то же, что и корсарство или пиратство;

2) в международном праве – международный деликт, выражающийся в умышленных действиях по захвату, разграблению и уничтожению судами, принадлежащими частным лицам, с разрешения правительства государства флага, коммерческих неприятельских судов или судов нейтральных стран, осуществляющих морские перевозки грузов и (или) пассажиров в пользу какой-либо воюющей стороны.

Сложившаяся в период средневековья (XII–XIII вв.) практика привлечения частных судов к морской войне особенно широкое распространение получила с XVI в. по начало XIX в. Эта практика состояла в выдаче авантюристам-соискателям соответствующих патентов – каперских свидетельств на право участия в военно-морских операциях на стороне государства патентодателя. К. использовалось преимущественно европейскими державами в отсутствие (при недостатке) военно-морских флотов. Например, изданный в 1720 г. в Российской Империи Устав морской содержал следующее определение понятия "капер": "Торговое морское судно, вооруженное и наносящее вред неприятелю с разрешения правительства, т. е. морской партизан". Наличие указанного патента гарантировало каперам неприкосновенность их судов при встрече с кораблями дружественных стран, а в случае пленения враждебными кораблями – статус военнопленных.

Сохраняя правовое положение частных лиц, каперы, тем не менее, были обязаны подчиняться верховному командованию государства флага и могли выполнять свою миссию лишь во время войны и только по отношению к судам государства (государств), находившегося в состоянии войны со страной, выдавшей каперское свидетельство. Каперы должны были соблюдать законы и обычаи морской войны, нарушение которых грозило лишением патента или отказом в его продлении, а также весьма суровым уголовным наказанием.

Считалось, что капер, уполномоченный государством флага на применение силы, не должен рассматриваться как пират, даже в случае совершения им насильственных действий против нейтральных судов, а ответственность за такие инциденты ложится на государство-принципала. В связи с этим возникала проблема определения национальной принадлежности каперов: во время франко-мексиканской войны в 1839 г. Франция заявила, что будет относить к категории пиратских те из каперских судов, действовавших под флагом Мексики, капитаны и по крайней мере 2/3 членов экипажей которых не являются мексиканскими подданными по рождению; в свою очередь мексиканский президент в 1846 г. поставил вопрос о том, следует ли считать пиратскими суда, капитаны которых обладают патентами на К., приобретенными не в Мексике, а за границей.

По мере становления и количественного роста военно-морских флотов К., показавшее свою эффективность в качестве средства морской войны (например, только в период с 1756 по 1760 г. французскими каперами было захвачено 2500 английских судов), стало, тем не менее, отмирать и было формально упразднено принятием на Парижском мирном конгрессе 4 (16) апреля 1856 г. Декларации о морской войне, где указывалось: "Каперство есть и остается уничтоженным" (п. 1). В этом акте, направленном на защиту международного

торгового мореплавания, говорилось также, что "Правительства подписавшихся уполномоченных обязуются довести эту Декларацию до сведения государств, не призванных участвовать в Парижском конгрессе, пригласив их к ее принятию". Участники Декларации (первоначально – Великобритания, Пруссия, Россия, Сардиния, Турция, Франция, а позднее – Аргентина, Бельгия, Бразилия, Гаити, Гватемала, Греция, Дания, Нидерланды, Норвегия, Перу, Португалия, Соединенные Штаты Северной Америки, Уругвай, Швеция, Испания и Япония) выразили уверенность в том, что ее положения "будут приняты всеми с благодарностью".

С установлением запрета на К. связаны и положения VII Гагской конвенции об обращении торговых судов в суда военные (1907), предусматривающей, что для наделения коммерческих судов правомочиями комбатантов необходимо соблюдение следующих условий:

- а) постановка судна под прямую власть, непосредственный контроль и ответственность государства флага;
- б) придание капитану статуса государственного служащего соответствующей страны;
- в) подчинение самого судна и всех членов его экипажа воинской дисциплине;
- г) наличие у судна внешних отличительных признаков военных судов, плавающих под тем же флагом;
- д) безусловное и всеобъемлющее выполнение таким судном требований законов и обычаев морской войны.

Еще одно свидетельство широкого международного признания противоправности К. - не вступившая в силу Декларация о морской войне, подписанная крупнейшими морскими державами 26 февраля 1909 г., где зафиксировано:

"Нейтральное судно конфискуется и вообще подвергается тем последствиям, коим оно подлежало бы, если бы было неприятельским торговым судном:

- а) когда оно принимает прямое участие в военных действиях;
- б) когда оно находится под начальством и контролем особого лица, помещенного на судно неприятельским правительством;
- в) когда оно зафрахтовано целиком неприятельским правительством".

К. следует отличать от пиратства и рейдерства, причем под последним понимается участие в выполнении военных операций судна, состоящего на государственной службе, внесенного в реестр военных судов и имеющего в качестве главной задачи не захват и разграбление неприятельских судов, а выведение их из строя, уничтожение.

**Лит.:**

*Лист Ф.* Международное право в систематическом изложении. Юрьев. 19Г2;

*Моджорян Л.А.* Терроризм на море. Борьба государств за безопасность морского судоходства. М., 1991;

*Мартене Ф.Ф.* Собрание трактатов и конвенций, заключенных Россией с иностранными державами. Т. XII. СПб., 1909.

*Волосов М.Е.*

## **"Каролина"**

"КАРОЛИНА" – общегерманское уголовно-судебное уложение, составленное в 1532 г. Название получило по имени императора Карла V. Помимо германского обычного права (в особенности Бамбергского уголовного уложения 1507 г.) источниками для составления "К." послужили положения, заимствованные из римского права, а также некоторые итальянские правовые установления. При этом за каждой землей было сохранено ее особое уголовное право, "К." предназначалась лишь для восполнения пробелов в местных законах. Основное содержание "К." составляют правила уголовного судопроизводства. Уголовное право по объему стоит на втором месте (ему посвящено более 100 статей). Изложены нормы права в достаточной-мере ясно и понятно. "К." в отличие от позднейших кодексов не имеет систематического деления на части или главы. Но некоторые группы статей объединены по сходству содержания особыми подзаголовками.

"К." предусматривает многочисленный круг преступлений: государственные (измена, мятеж, нарушение земского мира и др.), против религии (богохульство, колдовство и др.), против личности (убийство, отравление, клевета и др.), против нравственности (кровосмешение, изнасилование, двоебрачие, нарушение супружеской верности и др.), против собственности (поджог, грабеж, воровство, присвоение), а также некоторые другие виды преступных деяний. В "К." были более или менее точно определены и некоторые общие понятия уголовного права: покушение, соучастие, неосторожность, необходимая оборона и т. д. Изданная через 7 лет после Крестьянской войны в Германии, "К." положила в основу уголовной политики почти безграничную жестокость. За государственные, религиозные, имущественные и многие другие преступления предусматривались сожжение, четвертование, колесование, повешение, утопление, погребение заживо, волочение к месту казни, терзание калеными щипцами, отсечение руки и т. д. Судейское усмотрение не было связано ничем; допрос под пыткой признавался обычной формой следствия. Смертная казнь и лишение частей тела производились публично. При маловажных проступках практиковалось лишение чести – осужденного выставляли к позорному столбу или в ошейнике на публичное посмеяние. Обращает на себя внимание установление жестоких мер наказания за посягательства против императорской власти и против собственности.

Большая часть статей "К." посвящена вопросам судопроизводства. Потерпевший или другой истец мог предъявить уголовный иск, а обвиняемый – оспорить и доказать его несостоятельность. Сторонам давалось право представлять документы и свидетельские показания, пользоваться услугами юристов. Если обвинение не подтверждалось, истец должен был "возместить ущерб, бесчестье и оплатить судебные издержки".

В целом же обвинение предъявлялось судьей от лица государства "по долгу службы". Следствие велось по инициативе суда и не было ограничено сроками. Широко применялись пытки. Для признания улики достаточными, чтобы производить допрос под пыткой, считались показания двух «добрых» свидетелей. Главное событие, доказанное одним свидетелем, считалось полудоказательством. Ряд статей определяют порядок доказывания преступления истцом, если обвиняемый не сознается. Большинство их посвящено свидетелям и свидетельским показаниям. Окончательный приговор выносился на основании собственного признания или свидетельства виновного.

Расследование делилось на три стадии: дознание, общее расследование и, специальное расследование. Дознание заключалось в установлении факта совершения преступления и подозреваемого в нем лица. Общее расследование состояло в кратком допросе арестованного об обстоятельствах дела. Специальное расследование состояло в подробном допросе обвиняемого и свидетелей и сборе доказательств для окончательного изобличения и осуждения преступника. Это расследование основывалось на теории формальных доказательств. "К." оказала большое влияние на последующее германское законодательство: в одних землях она просто переиздавалась в качестве действующего права, в других – дополнялась и исправлялась. "К." действовала до конца XVIII в.

Лит.: "Каролина"/Пер. со средне-верхнегерм., предисл. и примеч. С.Я. Булатова. А.-А. 1967.  
Филиппова Т.П.

## Картель

КАРТЕЛЬ (от лат. *charta* – папирус (бумага), документ, письмо) – соглашение между хозяйствующими субъектами, сохраняющими свою юридическую и хозяйственную самостоятельность, направленное на регламентацию или устранение конкуренции между ними, а также на противодействие конкурентам, не являющимся его участниками. Соглашение может содержать условия о:

- а) фиксации цен на производимые членами К. товары и оказываемые ими услуги;
- б) разделе рынков и покупателей (пользователей);
- в) выделении участникам К. квот реализуемых товаров и услуг;



г) использовании технологий, принадлежащих другим участникам К., и т. д.

Национальное законодательство государств о конкуренции может установить запрет на ряд действий участников К. В РФ запрещаются и в установленном порядке признаются недействительными полностью или частично достигнутые в любой форме соглашения конкурирующих хозяйствующих субъектов (потенциальных конкурентов), имеющих (могущих иметь) в совокупности долю на рынке определенного товара более 35 %, если результатом таких соглашений является (может стать) ограничение конкуренции в РФ. Однако соглашения могут быть признаны правомерными в случае, если хозяйствующие субъекты докажут, что положительный эффект от них превысит негативные последствия для рассматриваемого товарного рынка.

Одним из первых соглашений о К., содержащих черты современного К., является соглашение между римским папой Павлом II и неаполитанским королем Фердинандом (1470) относительно добычи и продажи квасцов, содержащее условия о фиксировании цен и разделе прибыли, квотах в продажах, условиях о штрафах за его нарушение, о взаимной отчетности и т. д. Первое публичное использование термина "К." в современном значении имело место в Германии (1879) в связи с заключением соглашения между производителями рельсов, подвижного состава и локомотивов.

*Сесекин В.Б.*

## **Кассационная жалоба**

КАССАЦИОННАЯ ЖАЛОБА – жалоба на решение или приговор суда, не вступивший в законную силу. К.ж. может быть подана лицом, имеющим на то право согласно закону (см. *Кассация* ), через суд, постановивший решение или приговор, либо непосредственно в кассационную инстанцию. К.ж. по гражданскому делу может быть подана в течение 10 дней после вынесения судом решения (ст. 284 ГПК):

– в арбитражном процессе – в течение месяца после вступления в законную силу решения или постановления арбитражного суда;

– по уголовному делу – в течение 7 дней со дня провозглашения приговора, а осужденным, содержащимся под стражей, – в тот же срок со дня вручения ему копии приговора (ст. 328 УПК).

Срок обжалования, пропущенный по уважительной причине, может быть восстановлен судом по ходатайству лица, подавшего жалобу. В гражданском, а также арбитражном процессе закон требует соблюдения определенных реквизитов К.ж. Кроме того, такая жалоба подлежит оплате государственной пошлиной (за исключением случаев, когда лицо, подавшее жалобу, освобождается от ее уплаты). В К.ж. по уголовному делу должны содержаться сведения, без которых кассационная инстанция лишена возможности рассмотреть жалобу: фамилия, имя и отчество заявителя, какой именно приговор, какого суда он обжалует и т. п.

До начала рассмотрения К.ж. кассационной инстанцией лицо, подавшее жалобу, вправе отозвать ее (по гражданскому делу – отказаться от жалобы). По уголовному делу в тот же срок можно принести дополнительную К.ж., в которой привести не указанные ранее нарушения закона, допущенные при разбирательстве дела, новые доводы, аргументы, подтверждающие требования об отмене или изменении приговора.

К жалобе могут быть приложены дополнительные материалы, подтверждающие доводы заявителя.

Обжалованное или опротестованное в кассационном порядке решение либо приговор вплоть до рассмотрения К.ж. вышестоящим судом не вступает в законную силу и не исполняется. Исключение составляют лишь случаи немедленного исполнения решения, предусмотренные ст. 210 и 211 ГПК, а также освобождение из-под стражи (сразу же после провозглашения приговора) оправданного или осужденного к наказанию, не связанному с лишением свободы,

*Корневский Ю.В.*

## **Кассационная инстанция**

КАССАЦИОННАЯ ИНСТАНЦИЯ – судебная инстанция, рассматривающая дела по кассационным жалобам и кассационным протестам на решения и приговоры и по частным жалобам и частным протестам на определения судов первой инстанции и постановления судей, не вступившие в законную силу. К.и. является суд, вышестоящий по отношению к суду, который вынес решение, приговор, определение или постановление:

а) для районных и городских судов – судебные коллегии по гражданским делам и по уголовным делам ВС республик в составе РФ, краевых, областных судов, судов городов федерального значения (Москвы и Санкт-Петербурга), суда автономной области и судов автономных округов;

б) для ВС республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области и судов автономных округов – судебные коллегии по гражданским делам и по уголовным делам Верховного Суда РФ;

в) для судебных коллегий ВС – кассационная коллегия ВС;

г) для военных судов армий, флотилий, соединений и гарнизонов – военные суды военных округов, флотов, видов и групп войск;

д) для военных судов военных округов, флотов, видов и групп войск – Военная коллегия ВС;

е) для арбитражных судов – судебные коллегии федеральных арбитражных судов округов.

Дела в К.и. рассматриваются коллегиально в составе 3 судей, а в арбитражном суде – не менее 3 судей.

*Корневский Ю.В.*

## **Кассационный протест**

см. *Кассация* .

## **Кассация**

КАССАЦИЯ (от фр. *casser* – ломать, отменять) – форма обжалования и опротестования в вышестоящий суд и проверки этим судом законности и обоснованности решений, приговоров, определений и постановлений суда, не вступивших в законную силу. В кассационном порядке могут быть обжалованы решения и приговоры суда первой инстанции, не подлежащие апелляции, например, суда присяжных, а также решения и приговоры апелляционной инстанции.

В отличие от апелляции К., в том виде, как она сложилась в большинстве стран Запада и в дореволюционной России по судебным уставам 1864 г., не предусматривала проверки правильности установления судом фактических обстоятельств дела.

После упразднения в 1917 г. апелляции в России единственной формой обжалования и пересмотра решений и приговоров, не вступивших в законную силу, осталась К. Однако наряду с устранением нарушений закона необходимо было каким-то образом исправлять и ошибки, допущенные при установлении фактических обстоятельств дела. Поэтому в РФ кассационная инстанция проверяет не только законность, но и обоснованность обжалованного либо опротестованного решения или приговора, т.е. правильность разрешения дела по существу. Рассматривая уголовное дело в связи с жалобой или протестом, кассационная инстанция не связана приведенными в них доводами и обязана проверить дело в полном объеме, в отношении всех осужденных, включая и тех, кто не обжаловал приговор и в отношении которых не принесен протест (ст. 332 УПК).

Иной порядок установлен в гражданском процессе, где в кассационном производстве все более проявляются элементы апелляции. В связи с расширением действия принципов диспозитивности и состязательности кассационная инстанция проверяет законность и обоснованность решения суда первой инстанции только в пределах кассационной жалобы. Однако кассационный суд вправе в интересах законности проверить решение в полном объеме. Наряду с этим установлено, что по гражданскому делу кассационная инстанция может исследовать новые доказательства и устанавливать новые факты; она вправе не только изменить решение, но и вынести новое, если обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены на основании имеющихся, а также дополнительно представленных материалов, с которыми ознакомлены стороны (ст. 305 ГПК).

Исходя из установленного Конституцией РФ права граждан обжаловать решения и действия государственных органов и должностных лиц, участники процесса в соответствии со ст. 282 ГПК и ст. 325 УПК вправе подать кассационную жалобу на любое решение или приговор любого суда.

Наряду с решениями суда по основному вопросу дела (например, в уголовном процессе – приговором, в котором решается вопрос о виновности или невиновности подсудимого) в кассационном порядке по общему правилу могут быть также обжалованы судебные решения по тем или иным частным вопросам – определения суда первой инстанции и единоличные постановления судьи. Жалобы на такие решения именуется частными. Право обжалования решений и приговоров суда предоставлено всем участникам процесса, интересы которых затрагивают эти акты. Кассационную жалобу на решение суда по гражданскому делу вправе подать истец, ответчик, а также другие лица, участвующие в деле. Приговор по уголовному делу может быть обжалован:

- а) осужденным, его защитником, законным представителем;
- б) лицом, оправданным по суду, при несогласии с основаниями и мотивами оправдания;
- в) потерпевшим и его представителем.

Гражданский истец, предъявивший иск в уголовном деле, гражданский ответчик и их представители вправе обжаловать приговор в части, относящейся к гражданскому иску.

Решение или приговор могут быть также опротестованы прокурором. Согласно ст. 325 УПК прокурор обязан опротестовать каждый незаконный и необоснованный приговор.

Кассационная инстанция проверяет законность и обоснованность обжалованного или опротестованного решения либо приговора по имеющимся в деле и дополнительно представленным материалам. Письменные материалы могут быть приложены к жалобе или протесту. По гражданскому делу в кассационную инстанцию могут быть представлены любые новые доказательства, однако лишь при условии, что не было возможности представить их в суд первой инстанции (ст. 286 ГПК). По уголовному делу дополнительные материалы имеют более ограниченный характер. Обычно это письменные документы, свидетельствующие, по мнению автора жалобы, что при разрешении дела судом первой инстанции не были надлежаще выяснены и учтены те или иные существенные обстоятельства. Чаще других представляются документы, имеющие значение для решения вопроса о справедливости назначенного осужденному наказания:

– характеристики, справки о наградах, о состоянии здоровья, семейном положении и т. п.

Может быть также представлено письменно изложенное мнение специалиста по вопросам, разрешение которых требует специальных познаний в науке, технике, искусстве или ремесле;

– письменные свидетельства лиц, которым, по их утверждению, известно что-либо по делу, но на следствии и в суде они допрошены не были. Дополнительные материалы не могут быть получены путем производства следственных действий.

Поскольку в отличие от доказательств, имеющихся в деле, дополнительно представленные материалы не исследовались, достоверность их не проверялась, они, как

правило, не могут служить основанием для принятия кассационной инстанцией окончательных решений. Если представленные материалы свидетельствуют о неполноте предварительного или судебного следствия, приговор отменяется и дело направляется на новое рассмотрение или новое расследование.

Возможность представления дополнительных материалов – одна из гарантий от формализма, связанного с тем, что кассационная инстанция, по крайней мере по уголовным делам, принимает решение на основе одних лишь письменных материалов дела. Другая гарантия полноты проверки законности и обоснованности обжалованного решения или приговора – предоставление участникам процесса широких прав, которые позволяют им в ходе рассмотрения дела в кассационном порядке активно отстаивать свои законные интересы. Это прежде всего обязанность суда известить о поданных жалобах и протесте участников процесса, которые не обжаловали решение или приговор, но их касаются поступившие в суд жалобы и протест; а в предусмотренных законом случаях – вручить им копию жалобы или протеста. Каждое из названных лиц вправе подать на жалобу или протест свои возражения (по гражданскому делу – объяснения).

Участники процесса – как подавшие жалобы, так и те, чьи интересы затрагивают жалобы и протесты других лиц, – вправе участвовать в рассмотрении дела в кассационной инстанции, давать объяснения по жалобе, возражать против доводов других жалоб или протеста, представлять дополнительные материалы, заявлять ходатайства, вести дело лично или через представителя, а уголовное – с помощью защитника. Для этого они должны быть своевременно извещены о времени рассмотрения дела в кассационном порядке. Суд вправе вызвать в судебное заседание для дачи объяснений и осужденного, содержащегося под стражей.

В целях полной и объективной проверки законности и обоснованности приговора в условиях гласности и состязательности судам кассационной инстанции следует по каждому делу обеспечивать участникам процесса возможность реализации предоставленных им законом прав на участие в рассмотрении дела.

Если обжалованное или опротестованное решение либо приговор суда в результате кассационного рассмотрения признается незаконным или необоснованным, он подлежит пересмотру. Законом предусмотрено, какие именно обстоятельства составляют основание к отмене или изменению решения либо приговора. По гражданскому делу такими основаниями служат:

- а) неправильное определение юридически значимых обстоятельств;
- б) недоказанность обстоятельств, имеющих значение для дела, которые суд считает установленными; несоответствие выводов суда, изложенных в решении, обстоятельствам дела;
- в) нарушение или неправильное применение норм материального или процессуального права (ст. 306 ГПК).

По уголовному делу:

- а) односторонность или неполнота дознания, предварительного или судебного следствия;
- б) несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам дела;
- в) существенное нарушение уголовно-процессуального закона;
- г) неправильное применение уголовного закона;
- д) несоответствие назначенного судом наказания тяжести преступления и личности осужденного.

Имеются особенности в основаниях пересмотра приговоров, постановленных судом присяжных. Для них не предусмотрено такое основание отмены приговора, как несоответствие выводов суда фактическим обстоятельствам дела. Вердикт присяжных пересмотру в кассационном порядке не подлежит. Основанный на нем приговор может быть пересмотрен, если из-за неполноты следствия или в связи с допущенными нарушениями

процессуального закона не были созданы условия для полного, всестороннего и объективного исследования обстоятельств дела и присяжные оказались неосведомленными обо всех доказательствах, имеющих существенное значение для их решения.

Рассмотрев дело по жалобе или протесту, кассационная инстанция может принять одно из следующих решений. По гражданскому делу:

- оставить решение суда первой инстанции без изменения, а жалобу или протест – без удовлетворения;

- отменить решение полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции;

- отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения;

- изменить решение или вынести новое решение (ст. 305 ГПК).

По уголовному делу – оставить приговор без изменения, а жалобы или протест – без удовлетворения:

- отменить приговор и направить дело на новое расследование или новое судебное рассмотрение в зависимости от того, в какой из этих стадий процесса могут быть устранены допущенные ошибки и нарушения закона;

- отменить приговор и прекратить дело, если имеются предусмотренные законом основания к этому, в частности, когда действия, в совершении которых обвиняется осужденный, не являются преступными или предъявленное ему обвинение не доказано; изменить приговор (ст. 339 УПК).

Для того чтобы обеспечить свободу обжалования приговора, закон предусматривает недопустимость поворота к худшему. Кассационная инстанция ни при каких обстоятельствах не вправе сама усилить наказание или применить закон о более тяжком преступлении. Когда к этому есть основания, приговор может быть отменен с направлением дела на новое рассмотрение или новое расследование только в том случае, если именно по этим основаниям принесен протест прокурором или подана жалоба потерпевшим. Лишь при этом условии может быть отменен оправдательный приговор.

Любое решение кассационной инстанции должно быть мотивировано. При оставлении жалобы или протеста без удовлетворения должны быть указаны основания, по которым доводы жалобы или протеста признаны неправильными или не являющимися основаниями к пересмотру решения либо приговора. В случае отмены решения с передачей дела на новое рассмотрение суд обязан указать, какие обстоятельства дела необходимо выяснить, какие доказательства следует истребовать, какие еще действия должен совершить суд первой инстанции (ст. 311 ГПК). При отмене или изменении приговора в определении должно быть указано, требования каких статей закона нарушены и в чем конкретно заключаются нарушения или в чем состоит необоснованность приговора, а также какие обстоятельства должны быть выяснены при новом расследовании или новом судебном рассмотрении (ст. 351 УПК).

Указания кассационной инстанции, касающиеся обеспечения полноты исследования обстоятельств дела, устранения допущенных нарушений закона и т. п., обязательны при повторном рассмотрении дела судом и при дополнительном расследовании. Однако, исходя из принципа независимости судей и подчинения их только закону, кассационная инстанция:

- по гражданскому делу – не вправе предрешать их выводы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, о преимуществах одних доказательств перед другими, а также о том, какое решение должно быть вынесено при новом рассмотрении дела (ст. 314 ГПК):

- по уголовному делу – не вправе устанавливать или считать доказанными факты, которые не были установлены в приговоре или отвергнуты им;

- предрешать выводы о доказанности или недоказанности обвинения, о достоверности или недостоверности того или иного доказательства и о преимуществах одних доказательств перед другими, о применении судом первой инстанции того или иного уголовного закона, а

также о мере наказания (ст. 352 УПК).

Своевременно устраняя допущенные судами первой инстанции ошибки и нарушения закона. К.:

- а) служит одной из гарантий охраны прав и законных интересов участников процесса;
- б) способствует правильному применению закона при рассмотрении гражданских и уголовных дел. К. является основной процессуальной формой судебного надзора за деятельностью судов.

В арбитражном процессе лица, участвующие в деле, вправе подать кассационную жалобу на решение арбитражного суда, вступившее в законную силу, и постановление апелляционной инстанции (ст. 161 АПК).

*Корневский Ю.В.*

## Категоризация преступлений

см. *Преступление* .

## Каторга

КАТОРГА (каторжные работы) (от греч. *katargon* – галера) – вид уголовного наказания, состоящий в использовании осужденных на тяжелых принудительных работах в местах заключения или ссылки в сочетании с особо жестким режимом содержания. Принудительный тяжкий труд преступников в пользу государства применялся с древнейших времен. Сам термин "К." возник в средние века и означал наказание, заключающееся в ссылке осужденных гребцами на суда-галеры (К.), где они приковывались цепями к скамьям в трюмах. В XVI–XVII вв. в Западной Европе (например, во Франции, Великобритании) осужденные на К. использовались на самых тяжелых работах в тюрьмах, а также крупных портах, на рудниках и т. п. Приговоренных к К. подвергали клеймению, заковывали в цепи и т. п. В XVIII–XIX вв. во Франции практиковалась К. в сочетании со ссылкой в заморские владения (так называемая депортация), главным образом как мера политической репрессии.

К. в России зародилась в XVII в. Соборное уложение 1649 г. предусматривало мошенников, воров и разбойников после тюремного заключения "посылать в кандалах работать на всякие изделия, где государь укажет". Основным местом К. была Сибирь, а также ряд других осваиваемых земель. Сам термин "К." впервые стал применяться при Петре I. Воинский устав 1716 г. предусматривал как срочную, так и бессрочную К. В этот период каторжные работы назначались в виде ссылки на работу по строительству гаваней, крепостей, на работу в рудники и на мануфактуры. К этим работам приравнивалась ссылка на галеры гребцом.

Значение высшей карательной меры К. получила лишь в 1754 г., при отмене императрицей Елизаветой Петровной смертной казни. К этому времени каторжные работы сосредоточились на сибирских и уральских рудниках. В 1765 г. дворяне получили право ссылать на К. своих крепостных. "Устав о ссыльных" 1822 г. и Уложение о наказаниях 1845 г. устанавливали бессрочные и срочные (до 20 лет, с последующим переходом к поселению) каторжные работы, которые были разбиты – по предполагаемой возрастающей тяжести – на три разряда: заводские, крепостные и рудниковые. В 1869 г. был издан закон, по которому сибирские каторжные тюрьмы сохранялись лишь для Сибири, а для каторжных остальных Империи создавались в пределах Европейской России особые «центральные» каторжные тюрьмы, с более строгим, чем в обычных тюрьмах, режимом. Закон 23 мая 1875 г. подтвердил ссылку в Сибирь на поселение отбывших свои сроки в «централах» и ввел – как высшую меру К. – ссылку на Сахалин. Однако уже в 1879 г., ввиду отсутствия каких бы то ни было работ в «центральных» каторжных тюрьмах и сильного роста числа приговоренных к К., отбывание ее вновь было перенесено в Сибирь. После февральской революции 1917 г. одним из первых указов Временного правительства К. ликвидирована.

В СССР каторжные работы были введены в апреле 1943 г. для специальных субъектов уголовного права ("фашистских преступников и их пособников"); последующим советским законодательством этот вид наказания не был воспринят.

## Каузальные сделки

см. *Сделки* .

## КАФ

КАФ (от англ. *cost* и *freight* – стоимость и фрахт) – в международной торговле это одно из условий поставки товаров, существующее в Инкотермс. В Инкотермс-90 (последняя редакция) эта аббревиатура заменена новым обозначением – «КФР» (CFR), помещенным в группу «С». Однако расшифровка и суть его остались прежними – продавец обязан оплатить фрахт и транспортировку товара до обусловленного договором места назначения, а также нести иные расходы, связанные с доставкой груза. В частности, продавец обязан заключить договор перевозки, осуществить таможенную очистку товара, в случае необходимости получить за свой счет экспортную лицензию, уплатить все налоги, пошлины (включая таможенные) и сборы, взимаемые в связи с отправкой товара до момента его погрузки на судно, а также осуществить за свой счет все формальности, сопутствующие погрузке товара на борт судна. При этом риск повреждения или гибели товара переходит с продавца на покупателя в момент пересечения грузом поручней судна в порту отгрузки. Данным условием охватываются поставки водным транспортом (речным или морским). Доставка товара другими видами транспорта, в том числе сухопутным, подчиняется условию СРТ – "фрахт/провозная плата оплачена до.." (см. *Инкотермс* ).

*Ануфриева Л.П.*

## Квалификационные разряды государственных служащих

КВАЛИФИКАЦИОННЫЕ РАЗРЯДЫ ГОСУДАРСТВЕННЫХ СЛУЖАЩИХ – устанавливаемые и присваиваемые в персональном порядке компетентными органами специальные звания, свидетельствующие о соответствии уровня профессиональной подготовки государственных служащих квалификационным требованиям, предъявляемым к государственным должностям государственной службы соответствующих групп, и дающие право занимать определенный ряд соответствующих должностей. Разряды присваиваются по результатам государственных квалификационных экзаменов или аттестации.

Для государственных служащих, замещающих государственные должности государственной службы категорий «Б» и «В», кроме деления на 5 групп (высшие, главные, ведущие, старшие и младшие) введены квалификационные разряды (звания, классы, чины, ранги). Они присваиваются персонально каждому государственному служащему, занимающему должность категории «Б» или «В», по результатам государственного квалификационного экзамена или аттестации.

К.р.г.с. свидетельствуют о соответствии уровня профессиональной подготовки государственных служащих квалификационным требованиям, предъявляемым к государственным должностям государственной службы соответствующих групп. Они подразделяются на группы соответственно с группами государственных должностей категорий «Б» и «В». Лица, которым присвоены квалификационные разряды, при исполнении служебных обязанностей носят форменную одежду установленного образца и соответствующие знаки различия на погонах или петлицах.

Продвижение по службе отмечается присвоением квалификационного разряда (звания, класса, чина, ранга). Государственный квалификационный экзамен может быть проведен по инициативе государственного служащего для присвоения ему очередного

квалификационного разряда без последующего перевода на другую государственную должность, т. е. закон не устанавливает жесткой зависимости получения квалификационного разряда от замещения должности.

Лицам, занимающим государственные должности государственной службы (категории «Б» и «В»), могут быть присвоены следующие квалификационные разряды: действительный государственный советник РФ 1, 2 и 3-го класса для замещения высших государственных должностей государственной службы (5-й группы).

Лицам, замещающим главные должности (4-я группа), присваиваются квалификационные разряды: государственный советник РФ 1, 2 и 3-го класса. Советник РФ 1, 2 и 3-го класса – лицам, замещающим ведущие должности (3-я группа).

Далее следуют квалификационные разряды советника (2-я группа) и референта (1-я группа) государственной службы, в каждом из которых – также по 3 класса. Для некоторых видов государственной службы (военная, в органах внутренних дел, милиции, в налоговой полиции, в таможенных органах, дипломатическая и др.) установлены иные виды квалификационных разрядов, именуемые воинскими, специальными званиями, классными чинами, дипломатическими рангами. Так, для государственных служащих налоговых органов установлены чины 10 категорий – от "инспектора налоговой полиции 3-го ранга" до "Главного государственного советника налоговой службы". Для лиц, замещающих должности прокуроров, следователей, научных и педагогических работников научных и образовательных учреждений системы прокуратуры РФ. Традиционно специфические наименования воинских званий сохраняются в Военно-Морском Флоте РФ, установлено 11 классов чинов (от младшего юриста до действительного государственного советника юстиции).

Разряд действительного государственного советника и государственного советника РФ всех 3 классов присваивается Президентом РФ по представлению руководителя государственного органа. Остальные квалификационные разряды присваиваются соответствующим руководителям государственного органа (ведомства).

Квалификационный разряд сохраняется и после прекращения федеральной государственной службы (пожизненно).

*Колодкин Л.М.*

## **Кельзен**

*см. Нормативизм .*

## **Китайская Народная Республика (КНР)**

КИТАЙСКАЯ НАРОДНАЯ РЕСПУБЛИКА (КНР) – государство в Восточной Азии. Территория – 9,6 млн. кв. км. КНР – унитарное государство с более чем миллиардным населением. Представители не китайской национальности составляют более 8 % населения. В КНР – административная форма автономии. Компактно проживающие национальные меньшинства (уйгуры, тибетцы, чжуань, хуэй, маньчжуры, монголы и др.) могут создавать: автономный район, автономный округ и автономный уезд. В КНР 5 автономных районов (Внутренняя Монголия, Синьцзян-Уйгурский, Нинся-Хуэйский, Тибетский, Гуанси-Чжуанский), 30 автономных округов и 124 автономных уезда.

Согласно Конституции 1982 г. КНР – социалистическое государство "демократической диктатуры народа", руководимое рабочим классом и основанное на союзе рабочих и крестьян. Доминирующая и руководящая сила политической системы – Коммунистическая партия Китая (КПК). Для политической системы КНР характерно тесное переплетение партийных и государственных функций, КПК и государства. Хотя в стране поставлена задача разграничения партийных и государственных функций, на практике она не решена. Помимо КПК в Китае существует еще 8 «демократических» партий, имеющих декоративный



характер.

Высший законодательный орган государственной власти – Всекитайское собрание народных представителей (ВСНП), его постоянно действующий орган – Постоянный комитет (ПК) ВСНП. Депутаты избираются от провинций, автономных районов, городов центрального подчинения и вооруженных сил путем многоступенчатых выборов на конкурсной основе сроком на 5 лет. ВСНП избирает главу государства – Председателя КНР и его заместителя, Председателя ПК и его состав, утверждает премьера и состав Государственного совета КНР – центрального народного правительства, являющегося высшим исполнительным органом государственной власти, избирает председателя Центрального военного совета и утверждает его состав.

Постоянный комитет ВСНП избирается на 5 лет, так же как и ВСНП, но его полномочия прекращаются с избранием нового ПК.

Можно выделить собственные полномочия Постоянного комитета и выполняемые им полномочия ВСНП.

К собственным полномочиям относятся:

– толкование конституции, принятие и толкование законов, контроль за работой Государственного совета, Центрального военного совета, Верховного народного суда и Верховной народной прокуратуры;

– отмена актов органов государственной власти провинций, автономных районов и городов центрального подчинения, противоречащих Конституции, законам и административным актам;

– принятие решений о всеобщей или частичной мобилизации в стране, о ратификации и денонсации международных договоров и некоторые другие полномочия.

В период между сессиями ВСНП его ПК вносит частичные изменения и дополнения в законы, принятые ВСНП:

– рассматривает и утверждает поправки к планам экономического и социального развития, государственному бюджету в ходе их выполнения;

– назначает и смещает министров, председателей комитетов, главного ревизора и начальника секретариата (эти полномочия осуществляются по представлению премьера Государственного совета);

– по представлению председателя Центрального военного совета назначает и смещает его членов;

– принимает решение об объявлении войны в случае, если КНР подвергнется вооруженному нападению, или в случае необходимости выполнения международных договорных обязательств по совместной обороне от агрессии.

Председатель КНР – глава государства. Председателем КНР может быть избран гражданин КНР, обладающий избирательным правом и достигший 45 лет. Председатель КНР не может занимать эту должность более 2 сроков подряд. Председатель КНР избирается ВСНП. Срок его полномочий соответствует сроку полномочий ВСНП, но он осуществляет свои полномочия до вступления в должность Председателя, избранного ВСНП нового созыва. Полномочия по опубликованию законов, назначению ряда высших должностных лиц (премьера, его заместителей, членов Государственного совета и др.), награждению государственными орденами и присвоению званий, назначению и отзыву представителей в иностранных государствах, ратификации и денонсации договоров с иностранными государствами, опубликованию указов о помиловании, о мобилизации, о введении чрезвычайного положения и объявлению войны Председатель КНР осуществляет на основании решений ВСНП и ПК. Председателю КНР в его работе помогает заместитель, который избирается ВСНП на тех же условиях и в том же порядке, что и Председатель КНР.

Государственный совет КНР характеризуется в Конституции как "Центральное народное правительство, исполнительный орган государственной власти, высший государственный административный орган". Он состоит из премьера, заместителей премьера, членов Государственного совета, министров, председателей комитетов, главного

ревизора, начальника секретариата. Этот орган, так же как и правительства других стран, руководит административной работой общегосударственного масштаба, деятельностью министерств и ведомств и наделен соответствующими полномочиями. Особенности правового и фактического статуса этого органа определяются тем, что он часто выступает "в паре" с ЦК КПК, точнее, решения ЦК КПК нередко оформляются как совместные.

### **ПРАВОВАЯ СИСТЕМА**

**Общая характеристика.** Правовая система КНР отличается значительным своеобразием, представляя собой сплав древних правовых традиций и современного законодательства, основанного на идеях "социализма с китайской спецификой".

Для КНР характерно традиционное преобладание норм морали над нормами права в регулировании любых вопросов общественной жизни, включая самые важные. Такое отношение к праву вытекает из конфуцианского учения, составлявшего основу государственной идеологии Китайской империи вплоть до революции 1911 г. Согласно идеям конфуцианства на переднем плане должны находиться воспитание и убеждение, а не власть и принуждение. Вследствие таких взглядов китайцы отрицательно относятся к европейской идее права с его строгостью и абстрактностью. Человек не должен настаивать на своих правах, поскольку долг каждого – стремиться к согласию и забывать о себе в интересах всех. В любом случае конкретное решение должно отвечать справедливым и гуманным чувствам, а не быть втиснутым в рамки юридической схемы. Возмещение вреда не должно ложиться непомерным грузом на плечи должника и вести его семью к разорению. По этическому учению конфуцианства гражданин, считающий, что кто-то своим поведением по отношению к нему пренебрег правилами «ли» (т. е. правилами гармоничного. «правильного» поведения), должен стремиться к беспристрастному разрешению конфликта посредством спокойного обсуждения, нежели подчеркивать возникшие разногласия, настаивая на своих правах или апеллируя к судье. Само понятие субъективного права до начала XX в. в Китае отсутствовало вообще.

Китай в течение веков жил, не зная официальных юридических профессий. Суд творили администраторы, сдававшие для занятия поста экзамены литературного характера. Они не знали права и руководствовались советами своих чиновников, принадлежащих к наследственной касте. Людей, сведущих в законе, презирали, и если советовались с ними, то тайно.

Однако существовал и другой подход к праву. В III в. до н. э. школа легистов заняла позицию, согласно которой власть должна основываться не столько на добродетели правящих (правлении людей), сколько на подчинении закону (правлении законов). Взгляды легистов изложены в трактате, принадлежащем Хан Фэйцзы. Он и другие легисты настаивали на необходимости постоянно действующих законов; правитель должен знать их, а подданные – строго исполнять. Это была концепция права и закона, близкая к преобладавшей на Западе. Однако взгляды легистов остались чуждыми сознанию большинства китайского населения. При династии Хан (206 г. до н. э.) конфуцианство снова возобладало, и с тех пор его господство было постоянным.

Кодексы, которые появлялись после воцарения династии Хан, содержали лишь административные предписания или нормы, относящиеся к уголовному праву; гражданско-правовые правила попадали в них лишь тогда, когда нарушение норм обычая влекло уголовные санкции.

Идея "общества без права" была поколеблена только революцией 1911 г., После провозглашения республики велась редакционная работа по созданию кодексов. Гражданский кодекс (ГК), включающий и гражданское, и торговое право, вступил в силу в 1929–1931 гг.; Гражданско-процессуальный кодекс (ГПК) – в 1932 г.; Земельный кодекс (ЗК) – в 1930 г. Во всяком случае, внешне китайское право европеизировалось и вошло, как это полагают многие изучавшие его, в семью правовых систем, основанных на римском праве. Однако за этим фасадом продолжали существовать традиционные понятия, и, за немногими исключениями, именно они преобладали. Кодексы и законы применялись в КНР

только в той мере, в какой они отвечали народному чувству справедливости и приличиям.

В результате победы в гражданской войне (1925–1949) коммунистической партии, возглавляемой Мао Цзэдуном, Китай с 1 октября 1949 г. стал народной республикой. В том же 1949 г. были отменены все ранее изданные законы и декреты и упразднены суды. Началась рецепция (заимствование) социалистического права. Органические законы 1949 г., которые предусматривали воссоздание правовой системы, исходили из советской модели. На Верховный суд возлагалось руководство всеми новыми судами; была создана прокуратура, призванная утвердить принцип социалистической законности. В 1950–1951 гг. изданы крупные законы: о браке, профсоюзах, об аграрной реформе, о судебной организации и др. Создана кодификационная комиссия, которая приступила к подготовке кодексов. Однако уже в 1952–1953 гг. принцип законности, и так утверждавшийся с трудом, был подвергнут нападкам: критиковались отделение права от политики, независимость судей, юридический формализм, принцип непридания закону обратной силы, давность, принцип "нет наказания без закона". Тем не менее от советской модели не отказывались, и принцип социалистической законности должен был в итоге восторжествовать. Эту тенденцию подтвердила Конституция 1954 г., построенная по модели советской Конституции 1936 г. В том же году были реорганизованы суды и прокуратура. Постановление 1954 г. содержало гарантии против ареста и задержания.

После разрыва дружеских отношений с СССР в 1960 г. руководство КНР попыталось отойти от советской модели права как "ревизионистской". В рамках этого курса в КНР попытались ввести рабочее самоуправление на предприятиях, полностью отказаться от принципа оплаты по труду и любых других форм материального стимулирования. В период так называемой "культурной революции" 1964–1973 гг., сопровождавшейся военными действиями, массовыми репрессиями и погромами, вся система правопорядка была дезорганизована. Законодательство практически перестало применяться, в стране царил хаос.

Начиная с 1979 г. в КНР происходит коренное изменение политического курса. С целью модернизации страны руководство КПК отказалось от идей обострения классовой борьбы и полного огосударствления экономической жизни.

В сельском хозяйстве крестьянам была предоставлена большая свобода: им стали больше платить за обязательные поставки государству, что повысило их жизненный уровень. Крестьянам было также разрешено продавать часть продукции на свободном рынке. Сходные реформы были проведены и в промышленности, где разрешили деятельность малых и средних частных предприятий. Принимались меры по привлечению иностранных инвестиций, в частности в 1979 г. издан закон о совместных предприятиях, образованы четыре свободные экономические зоны. В результате почти 20-летнего периода реформы в КНР сложилась система законодательства, сочетающая в себе как марксистские принципы советского (социалистического) права, так и некоторые начала романо-германской правовой семьи (в экономической сфере).

В современной правовой системе КНР не придается большого значения поддержанию иерархии правовых актов; что на практике приводит к характерному для социалистического государства всевластию инструкции и усмотрения административных органов. Кроме того, в КНР нет четкой границы между правовым актом и политической директивой. Положения неправового содержания встречаются в законах: например, в Законе КНР об организации народной прокуратуры говорится, что прокуроры должны "проводить в жизнь линию масс, прислушиваться к мнениям масс, находиться под контролем масс". Некоторые законы насыщены такого рода положениями. В еще большей степени это характерно для постановлений ПК ВСНП и Государственного совета.

**Гражданское право.** Содержание гражданского права КНР, как и других отраслей права, определяется особенностями социально-экономической модели этого государства. Основы экономических отношений (прежде всего отношений собственности) закреплены на конституционном уровне. Конституция КНР в редакции 1993 г. гласит: "Государство осуществляет социалистическое рыночное хозяйство. Государство усиливает

законодательную деятельность в области экономики, совершенствует макрорегулирование". В Конституции закреплено, что основа социалистической экономической системы КНР – социалистическая общественная собственность на средства производства, т. е. общенародная собственность и коллективная собственность трудящихся масс; государственный сектор экономики – "руководящая сила в народном хозяйстве"; различные формы кооперативной собственности рассматриваются как социалистический сектор хозяйства, а единоличные хозяйства городских и сельских тружеников определяются как дополнение к социалистическому общественному хозяйству. В 1988 г. Конституция была дополнена следующим образом: "Государство допускает существование и развитие частного хозяйства в пределах, установленных законом. Частное хозяйство является дополнением к социалистической экономике, основанной на общественной собственности. Государство охраняет законные права и интересы частного хозяйства, направляет его деятельность, осуществляет контроль и управление".

Начиная реформу, КНР оказалась фактически без гражданского законодательства: разрозненные, лишённые системности нормативные акты, принятые в 50-60-е гг., устарели или оказались отброшенными в ходе маоистских экспериментов в экономической сфере. Отказ от командно-административных методов и продвижение по пути строительства многоукладной экономики смешанного (планово-рыночного) типа потребовали разработки правовых норм, необходимых для регламентации рыночных отношений. Создание нового гражданского законодательства чрезвычайно осложняется тем фактом, что руководство КНР не имеет четкого представления об окончательной общественной модели, которая должна утвердиться в результате длительных экономических реформ. Поскольку эта модель в конечном итоге должна воплощать "социализм с китайской спецификой", законодатель лишен возможности заимствовать «готовые» гражданские законы капиталистических стран, как это было сделано в конце XIX в. в Японии и в 1920-е гг. в гоминьдановском Китае.

В целом гражданское право КНР находится в состоянии формирования, многие его институты до сих пор не получили четкого законодательного регулирования. В КНР пока нет собственного ГК. Задача разработки ГК ставилась еще в 50-е гг., работа в этом направлении активно велась в начале 80-х гг. (было подготовлено несколько проектов ГК). Однако китайский законодатель в итоге отказался от принятия этого кодекса. Вместо ГК в 1986 г. были приняты и в 1987 г. вступили в силу "Общие положения гражданского права" (ОПП), регламентирующие статус юридических лиц, сделки, обязательства, собственность. ОПП закрепляют основы систематизации этой отрасли, ее роль и место в системе современного китайского права. Вместе с ОПП была принята группа законов и положений, которыми регулируется правовой статус различных субъектов хозяйственной и предпринимательской деятельности и в которых одновременно содержится определенная регламентация отношений собственности. Еще в 1981 г. принят Закон КНР о хозяйственном договоре – основной акт, регулирующий отношения хозяйственного оборота (помимо этого закона в КНР действует ряд положений об отдельных видах хозяйственных договоров). Отношения, связанные с объектами исключительных прав, регламентируются законами о техническом договоре (1987), авторском праве (1990), о патентах (1984) и товарных знаках (1982). Наследственным отношениям посвящен отдельный закон (1985). Регулирование экономических отношений с иностранным участием основывается на Положении об особых экономических зонах провинции Гуандун (1980) и о Законе КНР о внешнеэкономическом договоре (1985). В то же время законодательство, регулирующее отношения собственности ("ядро" гражданских отношений любого общества), до сих пор не носит развернутого характера.

Таким образом, политика китайских законодателей сводится к тому, чтобы принимать отдельные законы, в которых возникает необходимость и для которых созревают условия. Прагматичность такой политики нагляднее всего проявилась при разработке и принятии ОПП. Данным актом были урегулированы лишь те общие вопросы гражданского права, которые не вызвали резких разногласий у китайских законодателей.

ОПГП определили, в частности, какая область общественных отношений регулируется гражданским правом:

- каков его метод регулирования;
- кто является субъектами гражданского права и каково их правовое положение;
- за какими образованиями может признаваться статус юридического лица;
- каково содержание права собственности – важнейшего цивилистического института;
- в каких правовых формах предполагается реализация права государственной и коллективной собственности;
- что такое обязательства, как они возникают и каким образом должны исполняться.

Общие положения гражданского права КНР также закрепили единый институт интеллектуальной собственности, правда, не раскрыв ее понятия, в специальный институт выделили гражданскую ответственность, разделив ее на договорную и внедоговорную, установили способы защиты гражданских прав, правила исковой давности, закрепили институт представительства. Наконец, в ОПГП были включены важные нормы международного частного права, регулирующие гражданско-правовые и семейные отношения с так называемым иностранным элементом.

В то же время многие важные моменты гражданско-правового регулирования не нашли отражения в этом акте. Так, в нем отсутствуют нормы, позволяющие провести классификацию юридических лиц, закрепляющих порядок их образования. Не содержат ОПГП и какой-то основы для регламентации основных видов гражданских договоров, совместной деятельности. Неполно обрисован правовой статус индивидуальных хозяйств в промышленности и торговле, а также артелей и т. д. Таким образом, содержание ОПГП оказалось близким к функциям традиционно понимаемой Общей части ГК, т. е. к таким нормам и институтам, которые, распространяя свое действие на все (или почти все) гражданско-правовые отношения, обеспечивают единство правового регулирования независимо от их субъектного состава и сферы действия. ОПГП не дают качественно ощутимого (по сравнению с Конституцией) развития положений о видах собственности – государственной, коллективной, частной, об их режимах и т. п. То же самое можно сказать и об индивидуальной (личной) собственности граждан. В Конституции она не характеризуется никак, а в ОПГП любая собственность граждан именуется нейтрально – индивидуальное имущество.

Гражданское законодательство КНР предусматривает следующие виды субъектов хозяйственной деятельности: государственные, коллективные предприятия (городские, волостные, деревенские предприятия коллективной собственности), частные предприятия, совместные, предприятия с китайским и иностранным капиталом, предприятия иностранного капитала, крестьянские паевые и кооперативные предприятия.

Частные предприятия (по Закону о частных предприятиях 1988 г.) делятся на три вида: самостоятельные, артельные предприятия, компании с ограниченной ответственностью. В 1993 г. был принят Закон КНР о компаниях, которым предусмотрены также акционерные компании с ограниченной ответственностью.

**Уголовное право.** После образования КНР в 1949 г. новые уголовно-правовые нормы социалистической направленности закреплялись в отдельных актах, таких, как Положение о наказаниях за контрреволюционную деятельность (1951), Временное положение о наказаниях за подрыв денежной системы (1951), Временное положение об охране государственной тайны (1951), Положение о наказаниях за коррупцию (1952) и др. Параллельно шла интенсивная работа над созданием проекта нового Уголовного кодекса (УК), который был подготовлен и представлен для законодательного принятия в 1957 г. Этот проект, так и не принятый, создавался под сильным влиянием советского уголовного законодательства – в особенности УК РСФСР 1926 г. (что проявилось, например, в определении понятия преступления, умысла, соучастия, стадий преступной деятельности и т. д.). В дальнейшем кодификационные работы в области уголовного законодательства замедлились, и новый УК был принят лишь в 1979 г. (вошел в действие с 1 января 1980 г.). В

последующие годы в него были внесены некоторые поправки и изменения. УК 1979 г. проникнут откровенно классовым характером, в связи с чем по своему содержанию справедливо может быть отнесен к социалистическому уголовному праву.

В УК дано развернутое определение понятия преступления. Оно является материально-формальным (т. е. основано на признаках общественной опасности преступных деяний и их уголовной противоправности) и также носит классовый характер: "Все деяния, посягающие на государственный суверенитет и территориальную целостность, наносящие вред системе диктатуры пролетариата, нарушающие социалистическую революцию и социалистическое строительство, общественный порядок, посягающие на всенародную собственность граждан, их личность, демократические и другие права, а также другие общественно опасные действия, за которые в Кодексе предусмотрено уголовное наказание, являются преступлениями. Но если обстоятельства дела явно незначительны, когда вред невелик, они не считаются преступлениями". Однако несмотря на то, что запрещенность деяния уголовным законом отнесена к признаку преступления, УК допускает и институт аналогии (как в Общей, так и в Особенной части). Правда, решения судов, вынесенные на основе аналогии, подлежат обязательному утверждению Верховным народным судом КНР (в связи с чем китайские юристы называют такую аналогию контролируемой).

В УК 1979 г. дается исчерпывающий перечень наказаний. В их систему входят 5 основных видов – надзор, краткосрочный уголовный арест, срочное лишение свободы, бессрочное лишение свободы, смертная казнь – и 3 дополнительных – штраф, лишение политических прав и конфискация имущества (в отношении иностранцев в качестве как основного. так и дополнительного наказания может применяться еще и высылка из страны). Надзор заключается в некотором ограничении свободы осужденного лица. Срок надзора – от 3 месяцев до 2 лет (а при назначении наказания по совокупности преступлений – до 3 лет). Надзор может сочетаться с дополнительным наказанием в виде лишения политических прав. Краткосрочный арест предусматривает лишение свободы от 15 дней до 6 месяцев (при назначении наказания по совокупности преступлений – до 1 года). Отбывается такой арест в специальных местах лишения свободы, а там, где их нет, осужденный направляется в тюрьму или исправитель-но-трудовой лагерь. Срочным считается лишение свободы от 6 месяцев до 15 лет, а по совокупности преступлений – до 20 лет. Отбывается это наказание в тюрьмах и исправительно-трудовых лагерях. Бессрочное лишение свободы предусматривается в санкциях статей Особенной части УК как наказание, альтернативное смертной казни. Смертная казнь может назначаться лицам, совершившим особо тяжкие преступления. Она не применяется к лицам, не достигшим к моменту совершения преступления 18-летнего возраста, и к женщинам, находящимся во время судебного разбирательства в состоянии беременности. Правда, в УК сделана оговорка, что лица от 16 до 18 лет за особо тяжкие преступления могут быть приговорены к смертной казни с отсрочкой исполнения приговора на 2 года.

Лишение политических прав охватывает:

- право избирать и быть избранными;
- конституционные права и свободы;
- право занимать должности в государственном аппарате;
- право занимать руководящие должности на предприятиях, в учреждениях и народных организациях.

### **СУДЕБНАЯ СИСТЕМА**

Правосудие в КНР осуществляется судебными органами. К ним относятся: Верховный народный суд, местные народные суды (народные суды высшей ступени, средней ступени и низовые народные суды), военные и другие специальные народные суды. Правовой статус судебных органов урегулирован в Конституции КНР и Законом КНР от 1 июля 1979 г. об организации народных судов. Задача народных судов – рассмотрение уголовных и гражданских дел, наказание в судебном порядке преступных элементов и разрешение гражданских споров "в целях защиты системы диктатуры пролетариата". В законодательстве

закрепляется принцип независимости судов, равноправие граждан при разбирательстве дел, право граждан различных национальностей на использование своего языка в процессе судопроизводства, право обвиняемого на защиту. Рассмотрение дел, как правило, коллегиальное, но предусмотрена возможность рассмотрения одним судьей несложных гражданских и малозначительных уголовных дел. Приговоры, осуждающие к смертной казни, передаются на утверждение Верховного народного суда. Как высший судебный орган он осуществляет надзор за деятельностью местных и специальных народных судов. Данный судебный орган ответственен перед ВСНП и его ПК. Местные народные суды ответственны перед местными органами государственной власти. Надзор за законностью в КНР возложен на органы прокуратуры, к которым относятся Верховная народная прокуратура, местные народные прокуратуры, военные прокуратуры и другие специализированные народные прокуратуры. Кроме того, прокуратуры уездного и провинциального уровней могут создавать в горнопромышленных районах, на целинных землях и в лесных районах свои отделения. Для этого требуется разрешение постоянного комитета собрания народных представителей.

**Лит.:**

*Давид Р., Жоффре-Спинози К.* Основные правовые системы современности. М., 1996;

Гражданское законодательство КНР: Пер. с кит. М., 1997;

*Саидов А.Х.* Сравнительное правоведение и юридическая география мира. М., 1993;

Иностранное конституционное право. М., 1996.

*Додонов В.Н.*

## **Клад**

КЛАД – по гражданскому законодательству РФ зарытые в земле или сокрытые иным способом деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен либо в силу закона утратил на них право. В соответствии со ст. 233 ГК РФ К. поступает в собственность лица, которому принадлежит имущество (земельный участок, строение и т. п.), где К. был сокрыт, и лица, обнаружившего К., в равных долях, если соглашением между ними не установлено иное. При обнаружении К. лицом, производившим раскопки или поиск ценностей без согласия на это собственника земельного участка или иного имущества, где К. был сокрыт, он подлежит передаче собственнику этого имущества.

В случае обнаружения К., содержащего вещи, относящиеся к памятникам истории или культуры, они передаются в государственную собственность. При этом собственник земельного участка или иного имущества, где К. был сокрыт, и лицо, обнаружившее К. (если он производил раскопки с согласия собственника), имеют право на получение вместе вознаграждения в размере 50 % стоимости К. Вознаграждение распределяется между этими лицами в равных долях, если соглашением между ними не установлено иное. (Если же согласия на раскопки собственник не давал – вознаграждение поступает только ему.) Вышеуказанные правила не применяются к лицам, в круг трудовых или служебных обязанностей которых входило проведение раскопок и поиска К.

## **Классическая школа в уголовном праве**

КЛАССИЧЕСКАЯ ШКОЛА В УГОЛОВНОМ ПРАВЕ – господствующее направление в доктрине уголовного права многих стран, под определяющим влиянием которого развивается уголовное законодательство большинства государств мира с начала XIX в. Название «классическая» дали этой школе сторонники «антропологической» и «социологической» школ в уголовном праве в 70-80-х гг. XIX в., вкладывая в него несколько иронический смысл.

Формирование К.ш. в у.п. связано с эпохой антифеодальных революций в Европе, начавшейся с Великой французской революции 1789 г. В основу К.ш. в у.п. были положены

принципы, сформулированные накануне эпохи революций в трудах предшественников К.ш. в у.п. – просветителей и гуманистов XVIII в. – французов Монтескье и Вольтера, англичанина Дж. Локка и особенно итальянца Беккариа. Сторонники К.ш. в у.п. в различных странах Европы и в США придали этим гуманистическим принципам уголовного права, имевшим явную антифеодальную направленность, новые, более точные и конкретные формулировки, которые применяются и в настоящее время.

Ведущий для уголовного права принцип – "нет преступления, нет наказания без указания в законе". Важнейшую роль в К.ш. в у.п. играет принцип "соответствия наказания тяжести содеянного", т. е. требование, чтобы за более тяжкое преступление назначалось более строгое наказание, а совершение менее тяжкого преступления влекло за собой смягчение наказания. Одно из фундаментальных положений К.ш. в у.п. – ограничение сферы уголовной репрессии лишь деяниями, поступками человека, а не его мыслями или убеждениями. Во многих странах это ограничение стало важнейшим конституционным принципом.

К «классическим» принципам уголовного права относится и отмена сословных привилегий, которая трансформировалась в широко трактуемое требование равенства всех граждан перед законом. Иными словами, уголовная ответственность, во всяком случае формально, не должна зависеть от социального статуса, национальности, религиозной, принадлежности, пола обвиняемого, от его мыслей и убеждений, а должна определяться лишь тяжестью и доказанностью совершенного им преступного деяния.

Весьма существенна для К.ш. в у.п. и теория разделения властей, которая применительно к уголовному праву и процессу означает следующее распределение функций ветвей власти:

- законодательная власть, регулирует общие начала и правила уголовной ответственности, устанавливает признаки отдельных видов преступлений и рамки, в пределах которых может быть назначено наказание за преступление определенного вида и тяжести;

- судебная власть, исходя из законодательных норм и представленных доказательств обвинения, решает вопрос о виновности подсудимого и назначает предусмотренное законом наказание;

- в функции исполнительной власти входит расследование уголовных дел, судебное разбирательство и исполнение наказания, назначенного судом.

В отличие от своих предшественников сторонники К.ш. в у.п. видели свою задачу не столько в разрушении институтов старой, феодальной юстиции, сколько в подготовке новых уголовных кодексов, основанных на новых, гуманных и демократических принципах уголовного права. Важнейшими из этих кодексов, значение которых вышло далеко за пределы какой-либо одной страны, стали французский Уголовный кодекс (УК) 1810 г., подготовленный при участии императора Наполеона, и Уголовное уложение Баварии 1813 г., составленное известным германским криминалистом А. Фейербахом.

Трактовка отдельных уголовно-правовых проблем в трудах сторонников К.ш. в у.п. нередко различалась весьма существенно, что в первую очередь было обусловлено различиями традиционных доктрин уголовного права в каждой стране, а нередко и влиянием соответствующих общеправовых концепций. В германских и некоторых других государствах сказывалось воздействие учения Канта и Гегеля, предложивших свою трактовку проблем наказания, согласно которой оно не должно преследовать никаких утилитаристских целей, а служить лишь воздаянию преступнику за содеянное зло во имя торжества абстрактной справедливости. Требуя соотносить наказание с тяжестью преступления, сторонники К.ш. в у.п. вместе с тем нередко призывали использовать его для «устрашения» возможных правонарушителей (задача "общего предупреждения") либо для того, чтобы не допустить новых преступлений со стороны осужденного (задача "специального предупреждения").

В УК стало проводиться различие между институтами Общей и Особенной части



уголовного права, хотя и не столь последовательно, как в настоящее время (например, обстоятельства, исключаяющие уголовную ответственность, во многих УК излагались лишь применительно к убийству или некоторым другим институтам Особенной части).

Сторонники К.ш. в у.п. придавали решающее значение формальному признаку преступления: им должно и может признаваться только деяние, предусмотренное УК. В свою очередь, преступные деяния обычно делились на две или три категории, к которым относились преступления различной тяжести, определяемые, однако, по характеру и степени назначаемых за них наказаний. Как правило, в кодексах, составленных сторонниками К.ш. в у.п., уголовная ответственность за предварительную преступную деятельность (покушение, сговор) и за соучастие в преступлении по закону приравнивалась к совершению окончательного преступления, однако судам не воспрещалось смягчать в этих случаях реально назначаемое наказание.

Сторонников К.ш. в у.п. отличал подчеркнута «юридический» подход к вопросам уголовной ответственности. Это выражалось в том, что, тщательно анализируя собственно уголовно-правовые проблемы, криминалисты-"классики", как правило, игнорировали проблему причин преступности.

Наиболее существенными особенностями отличалось развитие учения К.ш. в у.п. в Англии и других странах, входящих в англосаксонскую правовую систему. В систему источников уголовного права в этих странах включены не только законодательные нормы ("статуты"), но и судебные прецеденты – решения судов высших инстанций, обязательные при рассмотрении судами аналогичных дел. Однако после реформы английского уголовного законодательства, проводившейся на протяжении нескольких десятилетий с начала XIX в., и соответственных преобразований в системе судебных прецедентов британское уголовное право стало придерживаться такой трактовки важнейших институтов уголовного права, которая была весьма близка положениям К.ш. в у.п. в странах континентальной Европы. Этому не препятствует даже отсутствие в самой Великобритании УК – его заменяет система консолидированных актов, трактующих основные институты Общей и Особенной части уголовного права (в большинстве иных стран, входящих в систему "общего права", в США, Канаде и др., имеются УК).

Во второй половине XIX – начале XX в. в рамках К.ш. в у.п. сформировалась так называемая неоклассическая школа в уголовном праве, объединившая различные учения, сторонники которых считали необходимым обеспечить большую индивидуализацию наказаний с учетом смягчающих обстоятельств и особенностей личности правонарушителя. «Неоклассики» учитывали критику К.ш. в у.п. со стороны проповедников взглядов антропологической и социологической школ в уголовном праве, готовы были внести соответствующие коррективы в доктрину уголовного права и отчасти в уголовные законы, но выступали против радикальных реформ, которые привели бы к отказу от фундаментальных положений действующего уголовного права и процесса. Отказываясь от требований «деюридизации» уголовного права, они, напротив, требовали более тщательной и детальной юридической проработки институтов Общей и Особенной части уголовного права при подготовке обновленных УК, составленных с учетом богатейшего опыта использования прежнего уголовного законодательства. Типичными УК, отражающими концепции «неоклассиков», принято считать УК Испании в редакции 1848 и 1880 гг. и Италии 1889 г. (кодекс Цанарделли).

Особое место в истории К.ш. в у.п. занимает развитие доктрины уголовного права в России второй половины XIX – начала XX в. Для ведущих русских криминалистов, таких, как А.Ф. Кистяковский, Н.Д. Сергеевский и особенно Н.С. Таганцев, – признанных «классиков» уголовного права, не было характерно обычно приписываемое «классикам» пренебрежение к проблемам причин преступности; при анализе правовых вопросов они стремились учитывать потребности законодательной и судебной практики.

Лит.:

Герцензон А.А. Введение в советскую криминологию. М., 1965;

## **Клаузула**

**КЛАУЗУЛА** (лат. *clausula* – особый, отдельный пункт, условие) – особое положение международного договора, применяемое для того, чтобы обозначить какое-либо специальное его условие, связанное с основным предметом лишь косвенным образом.

Примером К. могут быть, в частности, положения Устава ООН относительно обязанности членом ООН регистрировать в ее Секретариате всякое международное соглашение, которое будет ими заключено после вступления в силу Устава ООН;

– о преимущественной силе обязательств членом ООН по ее Уставу перед обязательствами по любому другому заключенному ими международному соглашению;

– о предоставлении ООН на территории каждого из ее членом такой правоспособности, привилегий и иммунитетов, какие необходимы для выполнения ее функций и достижения ее целей.

Содержанием К. может быть предоставление участникам конкретного международного договора, посвященного регулированию каких-либо специальных видов международных отношений (например, торговых, о правовой помощи, научно-техническом сотрудничестве и др.), режима наибольшего благоприятствования; пункт о возможности присоединения к такому договору любого заинтересованного государства, об обязательной юрисдикции международных судебных органов в отношении споров, могущих возникнуть между его сторонами.

*Колосов М.Е.*

## **Клаузула об изменившихся обстоятельствах**

**КЛАУЗУЛА ОБ ИЗМЕНИВШИХСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ** – один из специальных принципов права международных договоров, иногда прямо включаемый в текст договора, согласно которому те или иные положения международного договора признаются обязательными к исполнению до тех пор, пока не изменятся обстоятельства, при которых этот договор был заключен и которые составляли существенное условие его заключения. Иными словами, К. об и.о. – положение или оговорка, устанавливающая право договаривающихся сторон освободиться от обязательств в одностороннем порядке (аннулировать их) в случае серьезного изменения обстоятельств, ситуации, обусловивших заключение и действие международного договора.

Для того чтобы обеспечить выполнение одного из важнейших основных принципов международного права – принципа неуклонного и полного выполнения обязательств, международная договорная практика идет по пути возможно большего ограничения применения К. об и.о. В Венской конвенции о праве международных договоров от 23 мая 1969 г. установлено, что на коренное изменение обстоятельств по общему правилу "нельзя ссылаться как на основание для прекращения договора или выхода из него". Исключения предусматриваются лишь для случаев, когда:

а) наличие таких обстоятельств составляло существенное основание согласия участников договора на обязательность такового для каждого из них;

б) последствие изменения обстоятельств коренным образом изменяет сферу действия обязательств, все еще подлежащих исполнению по договору.

Примерами таких обстоятельств могут служить, в частности, разрыв дипломатических или консульских отношений между участниками договора, когда наличие таких отношений необходимо для его выполнения, а также принятие новой нормы международного права, если существующий договор оказывается в противоречии с этой нормой.

Коренное изменение обстоятельств может служить основанием и для приостановления

действия договора.

Государство, совершившее агрессию, не в праве ссылаться на К. об и.о. для обоснования своего отказа от выполнения обязательств, устанавливающих ответственность за развязывание агрессии.

*Волосов М.Е.*

## **Клевета**

КЛЕВЕТА – преступление, которое заключается в распространении заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство другого лица или подрывающих его репутацию (ст. 171 УК). К. посягает на достоинство лица как совокупность сложившихся о нем оценок и представлений в той области общественных отношений, в которой протекает его жизнь и деятельность. Потерпевшим от К. может быть любое физическое лицо, в том числе и недееспособный, несовершеннолетний, а также умерший. Распространение заведомо ложных порочащих сведений заключается в их сообщении хотя бы одному постороннему лицу. К. может излагаться как устно, так и в письменной форме, например, при отправлении каких бы то ни было клеветнических сообщений в государственные или иные органы и учреждения, общественные организации. Сообщения клеветнических измышлений самому потерпевшему не признаются их распространением, в таких случаях речь может идти об оскорблении.

При К. сведения касаются фактов, которые якобы имели место в прошлом либо в настоящем: они могут относиться и к действиям лица, и к событиям его жизни. Сообщение о каких бы то ни было порочащих лицо событиях, которые могут наступить в будущем. К. не являются.

Сообщение каких-либо порочащих или подрывающих репутацию человека сведений, имевших место в действительности, как К. расценивать нельзя. К. совершается только с умышленной формой вины. Не может рассматриваться как К. сообщение сведений о фактах, не имевших место, относительно которых лицо добросовестно заблуждается, считая их истинными. Более общественно опасной законодатель признает К., содержащуюся в публичном выступлении (на собрании, митинге и т. п.); в публично демонстрирующемся произведении или СМИ (книги, плакаты, фильмы и т. д.), а также К., соединенную с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления.

К. следует отличать от заведомо ложного доноса, при котором сообщение ложных сведений о якобы совершенном лицом преступлении направляется только в правоохранительные органы и преследует цель привлечь заведомо невиновного к уголовной ответственности, а не унижить его честь и достоинство.

*Устинова Т.Д.*

## **Клеймение**

КЛЕЙМЕНИЕ – вид позорящего наказания с древнейших времен до XIX в.; средство распознавания осужденных преступников, состоявшее в наложении на них особых клейм. К. прежде всего было одним из способов установления судимости и играло ту же роль, которая принадлежала некоторым видам увечий, причинявшихся осужденному палачом по приговору суда (например, отрезание уха, рвание ноздрей в русском праве). В русском праве уже в Двинской грамоте 1397 г. предписывается "всякаго татя пятнати". Но наибольшее число указов относится к XVII и XVIII вв. Таковы указы: 1637 г. ("напятнати на щеках разжегши, а в пятне написати вор");

1691 г., объясняющий полицейские цели К., 1691 г. о форме клейма. Клейма были в виде букв ВОР, причем они накальвались на лбу и щеках, или в виде буквы Б (бунтовщик), СП (ссылно-поселенец), СК (ссылно-каторжный), или в виде орла и др. По Уложению о наказании, изданному в 1857 г., мужчины, приговоренные к каторжным работам, подлежали К. буквами К, А, Т, причем первая накальвалась на лоб, а две другие – на щеки. По Уставу о

ссылных (1857) клеймились бежавшие из ссылки. Клейма для последних представляли из себя печать с буквами из медных игл, глубоко входивших в тело. Места уколов натирались краской. К. было отменено в России 17 апреля 1863 г.

К. сохранялось в практике различных судов очень долгое время даже в XIX в. Постепенно ограничивался круг лиц, к которым применялось К., клейма вместо лба и щек стали наноситься на грудь, спину плечи, т. е. на места тела, скрытые одеждой. Наконец, К. заменяется сначала отметками на паспортах, потом печатными реестрами – справками о судимости, антропометрическими измерениями (бертильонаж) и дактилоскопией. Впрочем, защитники К. не исчезли вполне и в начале XX в. Они предлагали своеобразную форму татуировки преступников впрыскиванием им под кожу особого красящего вещества.

## Клиническая криминология

КЛИНИЧЕСКАЯ КРИМИНОЛОГИЯ – научное направление криминологии, основанное на концепции "опасного состояния" преступника, разработанной в конце XIX в. итальянскими учеными Р. Гарофало и З. Ферри. Они отказались (и в этом была суть их концепции) от таких принципов уголовной ответственности, как ответственность при наличии вины и только за конкретное противоправное действие, отводя главную роль при назначении наказания не суду, а эксперту-клиницисту (психиатру или психологу). К.к. предложила расширить систему неопределенных приговоров. Преступность была объявлена медицинской проблемой, за которую общество не отвечает (как за подсознательные импульсы человека).

Наиболее весомый вклад в формирование этого направления внес итальянский ученый Ф. Граматика. По его мнению, уголовная политика на основе социальной защиты должна ориентироваться в большей степени на индивидуальное, а не на общее предупреждение преступности. Главная цель – выведение преступника из состояния повышенной склонности к криминалу, его перевоспитание и ресоциализация, что эффективнее защищает общество от преступлений, чем жесткие карательные меры.

Активный сторонник этой концепции французский криминолог Ж. Пинатель разработал этапы криминологической диагностики реальных и потенциальных преступников:

- диагностика преступных способностей;
- диагностика социальной неприспособленности и
- диагностика опасного состояния.

Диагностика социальной неприспособленности, состоит, по Пинателю, в выявлении черт личности и ее поведения, касающихся профессии, физических склонностей, интеллекта, инстинктов. Опасное состояние выявляется по соотношению преступных способностей и неприспособленности к жизни.

Самая серьезная форма опасного состояния – это комбинация, при которой сильны преступная способность и приспособляемость. Находящиеся в таком состоянии лица могут совершать тяжкие преступления под прикрытием социальной адаптированности, т. е. соблюдения норм и законопослушного образа жизни. Эти лица, как правило, уходят от уголовной ответственности, находя такие способы совершения преступлений, которые при максимуме выгоды сопряжены с минимумом риска. Таковы, например, преступники в "белых воротничках" (См. *Преступность беловоротничковая*). Вторая комбинация опасного состояния характеризуется высокой способностью в сочетании со слабой адаптацией. Эта форма менее опасная, так как неприспособленность этих людей к жизни обращает на них внимание окружающих. Такие лица совершают мелкие или эпизодические преступления. Еще менее серьезная степень опасного состояния – это комбинация слабых преступных способностей и низкой адаптации. Их носители составляют основной контингент тюрем. Среди таких людей много умственно отсталых и тех, кто оказывается жертвой обстоятельств.

С позиции К.к., в процессе перевоспитания преступника необходимо улучшить его социальные реакции (снизить или устранить агрессивность, эгоцентризм), изменить установки и привычки, отношение к различным социальным фактам (в том числе избавить его от безразличия к уголовному наказанию). Методами коррекции криминальных наклонностей, практикуемыми клиницистами, помимо широко применяемого психоанализа являлись электрошок, лоботомия, таламотомия, медикаментозное воздействие, хирургические методы.

Лит.:

*Кузнецова Н.Ф.* Современная буржуазная криминология. М., 1974. С. 59–64;

*Шупилов В.П.* О современных тенденциях в криминологии западных стран//Вопросы борьбы с преступностью, 1981. Вып.35. С.87–91;

*Инищак С.М.* Зарубежная криминология. М., 1997. С. 140–149.

*Аргунова Ю.Н.*

## Клиринг

КЛИРИНГ – саморегулируемая система безналичных расчетов между ассоциированными на договорной основе субъектами К. путем зачета взаимных требований и обязательств. Виды К.: межгосударственный, банковский, различные виды локальных К. Помимо субъектов К. в эту систему обязательно входит расчетный центр (клиринговая палата). Банковский К. делится на К., осуществляемый посредством учреждений ЦБ, К. межбанковский, основанный на системе корреспондентских отношений, и внутрибанковский или межфилиальный.

К. активно используются на биржах товарных, фондовых, валютных, внутри различных ассоциаций и объединений. К. в РФ проводится в рамках Национальной ассоциации участников фондового рынка (НАУФОР). Ассоциация дает возможность проводить К. не только денежных средств, но и ценных бумаг. Концентрация платежей при К. позволяет значительно уменьшить общую сумму обращающихся платежных средств, расширяет сферу безналичного оборота и облегчает управление им. Посредством К. упрощаются, удешевляются и ускоряются расчеты, сохраняется имеющаяся денежная (кассовая) наличность и благодаря этому повышается уровень прибыльности и ликвидности участников расчетов.

*Смирнов К.А.*

## Кодекс

КОДЕКС (лат. *codex*) – в буквальном смысле "собрание законов". В современном понимании К. представляет собой сводный законодательный акт, в котором объединяются и систематизируются правовые нормы, регулирующие сходные, однородные общественные отношения. К. - результат кодификации, обладает высшей юридической силой и относится только к определенной отрасли права. В силу этого различают гражданский кодекс, уголовный кодекс, кодекс законов о труде и др. Расположение правовых норм в К. производится в порядке, отражающем систему данной отрасли права.

## Кодекс Бустаманте

КОДЕКС БУСТАМАНТЕ – одна из наиболее значительных региональных кодификаций международного частного права: назван в честь кубинского юриста, автора 3-томного курса международного частного права, опубликованного в Гаване. К.Б. принят в 1928 г. на VI Гаванской панамериканской конференции по международному частному праву. Это одна из крупнейших кодификаций коллизионных норм в мире. Он состоит из 437 статей, сгруппированных в 4 книги, в которых в соответствующей системе рассматриваются

основные коллизионные вопросы гражданского права и процесса, возникающие в сфере международного хозяйственного и гражданского оборота. Среди них такие институты международного гражданского права, как лица, гражданство, местожительство, физические и юридические лица, брак и развод, семейные отношения, имущественные отношения, различные способы и основания приобретения собственности, обязательства; международное торговое право (о купцах и торговле вообще, специальные торговые сделки, исковая давность); международный процесс (компетенция судов, право обращения в суд, судебные поручения, доказательства, обжалование, несостоятельность, исполнение судебных решений и др.).

В К.Б. содержится (как дань бытовавшим в то время концепциям о том, что международное частное право есть отрасль между народного права) раздел (специальная книга), посвященный международному уголовному праву. Применительно к своему времени он представлял определенный итог развития международного частного права. К.Б. ратифицировал ряд центрально-американских и латиноамериканских государств (Панама, Мексика, Бразилия, Никарагуа, Венесуэла, Боливия и др., кроме, однако, США). В некоторых из них, как, например, на Кубе, он до сих пор сохранил значение действующего источника внутригосударственного права. Несмотря на общую «унификационную» идею создания и разработки подобного акта как единообразного источника права, в ряде вопросов К.Б. не снял различий в использовании коллизионных принципов, к которым прибегают государства для решения тех или иных вопросов правового регулирования.

**Лит.:**

*Дурденевский В.Н.* Избранные источники международного частного права. М., 1940;

*Луниц Л.А.* Международное частное право. М., 1970. С. 171;

*Перетерский И.С., Крыло в С.Б.* Международное частное право. М., 1959.

*Ануфриева Л.П.*

## **Кодекс об административных нарушениях (КоАП)**

**КОДЕКС ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ (КоАП)** – систематизированный, кодифицированный законодательный акт, регламентирующий принципы, общие положения, основания административной ответственности и порядок производства по делам об административных правонарушениях. Общая часть КоАП содержит определение административного правонарушения, перечень видов административных взысканий, общие правила их наложения.

Особенная часть излагает составы конкретных административных правонарушений в сферах:

- прав граждан и здоровья населения;
- собственности;
- охраны окружающей природной среды, памятников истории культуры;
- промышленности, использования тепловой и электрической энергии;
- сельского хозяйства;
- транспорта, дорожного хозяйства и связи;
- благоустройства и жилищно-коммунального хозяйства;
- установленного порядка управления.

КоАП определяет систему органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, их компетенцию и подведомственность. КоАП регламентирует порядок производства по делам об административных правонарушениях и исполнения постановлений о наложении административных взысканий. КоАП принят 20 июня 1984 г., введен в действие с 1 января 1985 г. и неоднократно дополнялся и изменялся с учетом принятия Конституции РФ, федеральных законов и иных правовых актов.

КоАП устанавливает административную ответственность только физических лиц.

## **Кодекс Наполеона**

КОДЕКС НАПОЛЕОНА (Французский гражданский кодекс – ФГК) – разработан под непосредственным руководством Наполеона I и принят в 1804 г. До принятия ФГК Франция была фактически лишена единого гражданского законодательства: в южных районах преобладало римское право, на севере – обычное. Создание единого свода гражданских законов было провозглашено одной из первых задач Великой французской революции. Инициатива в создании ФГК принадлежала лично Наполеону. 13 июля 1800 г. была назначена комиссия для разработки проекта кодекса. В ее состав вошли такие видные юристы Франции, как Тронше, Порталис, Малльвиль, Биго-Преамне. В кратчайший срок (4 месяца) проект был составлен и направлен на обсуждение судов. После того как они представили свои замечания, проект должен был пройти обычный путь будущего закона: его положено было рассмотреть в Государственном совете, Трибунате, Законодательном корпусе и Сенате. При прохождении через Трибуна и Законодательный корпус проект встретил серьезную оппозицию. Это было вызвано тем, что ряд положений кодекса содержал в себе значительные отступления от революционного законодательства и делал шаг назад по сравнению с завоеваниями революции. Первый титул "О праве и законах вообще" был отклонен. Испугавшись, что подобная судьба постигнет и другие титулы, правительство отозвало проект. Между тем Наполеон своей властью исключил из состава Трибуната и Законодательного корпуса основных критиков проекта и ввел новых, создав таким образом послушное себе большинство. В результате рассмотрение проекта пошло быстро и все

36 титулов кодекса в виде отдельных законов были приняты и утверждены. Закон 21 марта 1804 г. объединил Гражданский кодекс (ГК) французов. В 1807 г. он был назван К.Н. В 1816 г. кодекс вновь получил название ГК. Однако в истории он справедливо остался под именем К.Н. Будучи гениальным политиком, Наполеон ясно понял необходимость кодекса для упрочения буржуазного режима и активно руководил работой по его созданию. ФГК сыграл огромную роль для упрочения буржуазных отношений во Франции, он явился образцом для создания гражданских кодексов в Италии, Бельгии., Голландии, Польше, Швейцарии и других странах. ФГК с многочисленными поправками действует ВQ Франции по сей день.

ФГК воплощает и развивает гражданско-правовые принципы, закрепленные в Декларации прав человека и, гражданина 1789 года. Это принципы юридического равенства, законности, единства прав и свобод. Влияние римского права отразилось на структуре ФГК. Он был построен по так называемой институционной системе. ФГК состоит из вводного титула (в нем говорится об опубликовании, действии и применении законов) и трех книг. Первая книга посвящена лицам, вторая содержит правила об имуществах и о различных видах собственности, в третьей говорится о различных способах, которыми приобретается собственность.

Субъекты гражданского права по ФГК. Исходя из принципа юридического равенства, ФГК устанавливает, что всякий француз пользуется гражданскими правами. Осуществление гражданских прав не зависит от качеств гражданина. Вместе с тем полной реализации этот принцип в ФГК не находит, поскольку лица иностранного происхождения и замужние женщины не обладают полной правоспособностью. Характерная особенность ФГК – непризнание юридических лиц в качестве субъектов гражданского права. Столь отрицательное отношение к юридическим лицам объясняется, во-первых, относительной неразвитостью капиталистических отношений, когда индивидуальная предпринимательская деятельность играла главную роль, а немногочисленные торговые товарищества действовали по правилам Торгового кодекса. Во-вторых, со времен революции сохранилось отрицательное отношение к юридическим лицам из боязни возобновления в этой форме феодальных учреждений, прежде всего церковных.

**Право собственности.** Революция создала новые классы собственников: буржуазию и крестьянство, которые явились опорой правительства Наполеона и упрочить положение которых был призван ФГК. Он уничтожил различие между имуществом родовым и благоприобретенным, запретил субституции, так как они препятствовали полному распоряжению собственностью, разрешил тайную мену недвижимых имуществ.

ФГК не дает определения права собственности, но перечисляет основные правомочия собственника; пользование и распоряжение вещами. Статья 546 подчеркивает полноту права собственности, устанавливая, что собственность на вещь дает право на все, что эта вещь производит. Провозглашенное во всех декларациях французской революции право частной собственности ни в каком другом кодексе мира не сформулировано так широко и абсолютно, как в ФГК. В то же время право собственности по ФГК – это чисто римское право, которое разрешает собственнику широко пользоваться, распоряжаться вещью, вплоть до ее уничтожения. Однако свобода собственности не может быть безгранична. Поэтому в интересах третьих лиц ФГК устанавливает некоторые ограничения произвола собственника. Но эти ограничения всегда конкретны, отсутствуют общие правила, которые предписывали бы всякому собственнику считаться с важнейшими интересами общества или третьих лиц. В качестве примера такого ограничения может служить ст. 545, которая воспроизводит положение Декларации прав человека и гражданина 1789 г. о том, что "никто не может быть принужден к уступке своей собственности, если это не делается по причине общественной пользы и за справедливое и предварительное вознаграждение".

Детально в ФГК регламентированы Права собственника земельного участка, порядок раздела недвижимого имущества между наследниками, залог земли и т. п.

Права собственника земельного участка сформулированы в ст. 552 ФГК: "Собственность на землю включает в себя собственность на то, что находится над землей и под землей". Содержание этой статьи, определяющее право собственника земельного участка на почву, недра и воздух, подчеркивает буржуазный характер ФГК.

Для охраны интересов собственников движимого имущества установлено знаменитое правило: "В отношении движимых вещей владение признается юридическим основанием" права на вещь (ст. 2279 ФГК). Речь идет о добросовестном владении, но "добросовестность всегда предполагается, и тот, кто указывает на недобросовестность (другого лица), должен эту недобросовестность доказать" (ст. 2268 ФГК). Помимо права собственности ФГК знает и другие вещные права: право на чужие вещи (узуфрукт, проживание в чужом доме, сервитуты, право залога), владение, держание.

В XIX в. положения кодекса о собственности практически не претерпели практических изменений. Среди нововведений следует лишь отметить Закон 1810 г., устанавливающий, что разработка недр собственниками земельных участков возможна лишь с разрешения государства.

**Обязательственные отношения.** Большое место в ФГК занимают статьи, посвященные обязательственному праву. Этот раздел ФГК, как никакой другой, испытал на себе влияние римского права. ФГК не дает общего понятия обязательства, но в ст. 1101 четко формулирует определение договора: "Договор есть соглашение, посредством которого одно или несколько лиц обязываются перед другим лицом или перед несколькими другими лицами дать что-либо, сделать что-либо или не делать чего-либо". Понятие предмета договора совпадает с понятием предмета обязательства. А содержание обязательства во французском праве полностью совпадает с этим понятием в римском праве. Перечисляя условия действительности договоров, Кодекс первым называет согласие стороны, которая обязывается (ст. 1108 ФГК). Под согласием сторон ФГК понимает единство воли (внутреннего психического акта).

ФГК называет случаи возможного искажения воли (порока): если согласие было дано вследствие заблуждения или получено путем насилия или обмана (ст. 1109 ФГК). В этих случаях, устанавливает кодекс, действительного согласия нет. В то же время явная убыточность договора для одной из сторон, как правило, не опорочивает сделку. Сторона в



договоре не может ссылаться на то, что он оказывается для нее невыгодным, а для контрагента может служить источником неосновательного обогащения. Лишь в отдельных случаях явная невыгодность договора для одной из сторон может служить основанием признания его недействительным. Так, согласно ст. 1674 ФГК, если продавец недвижимости продал имущество по цене, составляющей не более 7/12 действительной цены, договор может быть признан недействительным. Столь большое внимание ФГК уделяет согласию сторон постольку, поскольку, исходя из принципа свободы договора, французское право предоставляет частным лицам возможность устанавливать, по сути дела, любые правоотношения, не противоречащие закону. Буржуазное право содержит лишь немногочисленные запреты, ставящие предел свободе договорных отношений, и главнейшими из этих запретов являются нормы уголовного права. Второй важный принцип, на котором строятся договорные отношения, сформулирован в ст. 1134 ФГК. Это принцип неизменности договора: "Соглашения, законно заключенные, занимают место закона для тех, кто их заключил. Они могут быть отменены лишь по взаимному согласию сторон или по причинам, в силу которых закон разрешает отмену (обязательства). Они должны быть выполнены добросовестно".

Договор устанавливает безусловную связанность контрагентов: одностороннее нарушение договора вызывает ответственность нарушившего, который должен уплатить все убытки. Вместе с тем суд может дополнить договор "условиями, которые являются обычными, хотя бы они и не были выражены в договоре" (ст. 1160 ФГК).

В ФГК идет речь о различных договорах: дарения, мены, найма. Но наибольшее внимание ФГК уделяет купле-продаже как центральному договору буржуазного права. Важное место в договоре занимает характеристика вещи и установление цены. Последнее определяется усмотрением сторон. Как только достигается соглашение по поводу вещи и цены, договор считается заключенным (ст. 1583 ФГК). Одновременно право собственности переходит на покупателя, даже если вещь еще не передана, а цена уплачена.

Пристальное внимание ФГК уделяет вопросу об эвикции вещи. Явные недостатки вещи, в наличии которых покупатель мог убедиться сам, не влекут ответственности продавца, а за скрытые недостатки он обязан дать гарантию (ст. 1641, 1642 ФГК). Другим, не менее важным договором является личный наем. Здесь особенно ярко проявляется принцип свободы, предоставляющий сторонам неограниченные возможности в установлении условий договора. Две статьи ФГК, посвященные этому договору, не определяли никаких границ возможному произволу одной из сторон. Кроме договора Кодекс указывает и другие основания возникновения обязательств. Это причинение вреда. Статья 1384 ФГК устанавливает, что хозяева и лица, давшие поручение, ответственны за ущерб, причиненный их слугами и лицами, на которых возложено поручение, если ущерб причинен при исполнении этими лицами их служебных обязанностей. ФГК установил и "натуральное обязательство", сущность которого состоит в том, что нельзя требовать его исполнения в судебном порядке. Однако если обязательство будет исполнено, то нельзя требовать возврата исполненного. В качестве «натурального» названо обязательство дать приданое детям. ФГК устанавливает также, что обязательство может возникнуть непосредственно из закона в случаях, специально законом предусмотренных. В течение XIX в. изменений в обязательственные отношения внесено практически не было.

**Брачно-семейные отношения.** Полновластие мужа и отца, ограниченная правоспособность и недееспособность замужней женщины – принципы, на которых в 1804 г. под влиянием обычного права создавалось семейное законодательство. Светский брак и допущение развода – это то, что явилось единственным прогрессивным моментом в вопросах брака и семьи. ФГК рассматривает брак как договор, и потому взаимное согласие супругов – первое необходимое условие для заключения брака. Кроме того, необходимо было достичь брачного возраста (для мужчин – 18, для женщин – 15 лет), не состоять в другом браке. Для детей, не достигших определенного возраста (сын – 25 лет, дочь – 21 год), требовалось согласие на брак родителей. Кроме того, запрещался брак между лицами, находящимися

между собой в определенной степени родства или свойства.

Допуская развод, ФГК называет следующие его причины:

а) прелюбодеяние; муж всегда может требовать развода по этой причине, жена – если муж содержал свою сожительницу в общем доме;

б) злоупотребление, грубое обращение или тяжелые обиды одного из супругов в отношении другого;

в) присуждение одного из супругов к тяжкому и позорящему наказанию;

г) взаимное и упорное несогласие супругов (ст. 229–233 ФГК).

Под влиянием католической церкви в кодекс было введено положение о раздельном жительстве. Оно устанавливалось по тем же основаниям, что и развод (ст. 306 ФГК). Взаимоотношения между мужем и женой строились на основе власти и подчинения жены мужу по правилу, сформулированному в ст. 213 ФГК: "Муж обязан оказывать покровительство своей жене, жена – послушание мужу". Эта статья – базовая по отношению ко всем другим, определяющим отношения супругов. Именно следствием власти мужа является очень ограниченная правоспособность и практически полная недееспособность замужней женщины. Недееспособность женщины означала, что она не могла самостоятельно осуществлять никакие юридические действия, как судебные, так и внесудебные. Это положение было закреплено в ст. 215 ("Жена не может выступать в суде без разрешения своего мужа, хотя бы она была купцом или не обладала общностью имущества с мужем, или хотя бы была установлена раздельность имущества жены") и ст. 217 ФГК ("Жена даже при отсутствии общности имущества супругов или при раздельности их имуществ не вправе отчуждать, закладывать, приобретать, по возмездному или безвозмездному основанию, без участия мужа в сделке или без его письменного разрешения").

Некоторые незначительные исключения из общего правила (например, жене не требовалось согласия мужа, чтобы возбудить против него дело о разводе; или жена могла самостоятельно завещать свое имущество) не меняли существа дела. Имущественные отношения супругов определялись брачным договором, заключенным до совершения брака. ФГК устанавливает ряд имущественных режимов – на выбор будущих супругов. Но по общему правилу, если в брачном договоре специально не предусмотрено иное, имущество жены поступает в управление мужа и последний распоряжается доходами с этого имущества. Одной из важнейших прерогатив мужа в качестве главы семьи является осуществление отцовской власти. Согласно ст. 372 ФГК несовершеннолетние дети находятся под властью родителей до совершеннолетия или до освобождения из-под власти. Однако отец один осуществляет эту власть во время брака. Всякие соглашения между родителями о передаче отцовской власти матери недействительны (ст. 1388 ФГК). В Кодексе идет речь в основном о законных детях, но есть еще одна категория детей – внебрачные. ФГК допускает возможность их узаконения, однако только на добровольных началах, поскольку в соответствии со ст. 340 "отыскание отцовства запрещено". Но при этом допускалось отыскание материнства (ст. 341 ФГК). Признанные внебрачные дети получали некоторые права, но требовать прав законных детей они не могли. Поскольку семейные отношения отличались наибольшим архаизмом, в течение следующих после принятия ФГК лет они подверглись наибольшему изменению.

В конце XIX – начале XX в. в ФГК были внесены изменения, касающиеся порядка заключения брака:

- уничтожены некоторые формальности, мешающие заключению брака;
- урегулирован вопрос о заключении брака незаконнорожденным ребенком;
- мать получила реальное право давать согласие на брак своих детей.

В 1816 г. был отменен развод. В 1884 г. он восстанавливается, но уже в новом виде. Развод рассматривается как санкция за виновное поведение супруга, поэтому не восстановлен развод по взаимному согласию. В 1893 г. женщины, которым было разрешено раздельное жительство, стали дееспособными. В 1907 г. при всяком брачном имущественном режиме женщина получала право распоряжаться продуктами своего личного труда и

происходящими отсюда сбережениями. Перемены во взаимоотношениях родителей с детьми выразились в ослаблении отцовской власти и расширении прав детей, а также расширении прав матери и появлении ряда норм, регулирующих положение внебрачных детей. В 1912 г. была изменена ст. 340 ФГК (в новой редакции она разрешала отыскивать отцовство в судебном порядке).

Наследственное право. ФГК ликвидировал феодальную систему наследования. Признавая наследование по закону и наследование по завещанию, кодекс тем не менее ограничил завещательную свободу и поставил возможность завещания в зависимость от того, оставил ли наследодатель детей или нет. При одном ребенке можно распоряжаться по завещанию  $\frac{2}{3}$  имущества, при двух –  $\frac{1}{4}$ . Если дети отсутствовали, но имелись восходящие родственники в одной линии, то можно распоряжаться  $\frac{3}{4}$  имущества, а если в обеих линиях –  $\frac{1}{2}$  имущества. Свободное от завещательного распоряжения имущество наследуется по закону. В этой области был уничтожен принцип первородства. Права законного наследования имели родственники до 12-й степени. Ближайшая степень родства исключала право наследования дальнейших. При отсутствии родственников с правами наследования имущество переходило к пережившему супругу. Внебрачные признанные дети получали наследственные права на имущество отца, однако в ограниченном размере: их доля равнялась  $\frac{1}{3}$  доли законного ребенка, и они не могли наследовать ни после восходящих, ни после боковых родственников наследодателя. В 1917 г. круг законных наследников был ограничен 6-й степенью родства.

*Филиппова Т.П.*

## Кодекс Юстиниана

КОДЕКС ЮСТИНИАНА – одна из составных частей Свода Юстиниана. Включает 4652 отрывка из императорских распоряжений (конституций), изданных начиная с императора Адриана (II в. н.э.) и кончая самим Юстинианом. Состоит из 12 книг, излагающих:

- церковное право и обязанности государственных служащих (кн. 1);
- частное право – имущественные и прочие отношения (кн. 2–8);
- уголовное право (кн. 9);
- административное и финансовое право (кн. 10–12).

## Кодификация

КОДИФИКАЦИЯ – один из видов законодательной деятельности, состоящей из издания законов, систематизирующих по определенному плану отдельную отрасль или иную часть права государства. В процессе К. отбрасывается часть устаревшего нормативно-правового материала, внутренне увязываются и рубрицируются части нормативно-правовых актов, формируется структура кодифицированного акта со своим специфическим содержанием. К. обычно сопровождается большой научной работой; создание некоторых кодексов становится важным этапом в развитии права данной страны, а иногда и права в целом. Такой сложный характер кодификационных работ объясняет, почему разработка и принятие важнейших кодифицированных актов в некоторых странах занимает до 20–30 лет. От другого способа систематизации права – инкорпорации – К. отличается по методу. К. как вид издания сложных законов, охватывающих какую-либо отрасль права или законодательства, противопоставляется так называемому фрагментарному законодательству, устанавливающему частные правовые положения.

История К. восходит ко времени падения Римской империи (V в.), когда стали предприниматься попытки систематизировать огромный правовой материал, накопленный римлянами за несколько столетий. Главным итогом этих усилий стал Свод Юстиниана, подготовленный в Византии в VI в.

Крупные кодификационные работы проводились в Европе в период позднего средневековья и начала Нового времени. Однако характер этих К. резко отличался от современного. Во-первых, создатели кодифицированных актов стремились охватить в них все национальное право, а не его отдельную отрасль; во-вторых кодексы XII–XVIII вв. отличала казуистичность, крайне слабая систематизация материала, отсутствие общей части. Первой из таких кодификаций стали Семь Партид (исп. *Siete Partidas*) – всеобъемлющая кодификация, составленная в Кастилии (Испания) в 1256–1263 гг. и заложившая основы национального права Испании. В середине XVII в. была осуществлена кодификация русского права под названием Соборное уложение 1649 г. Примерно в тот же период были составлены Кодекс короля Христиана V, принятый в Дании в 1683 г. (в 1687 г. его действие было распространено на Норвегию под названием "Норвежское право"), и Свод законов Шведского государства 1734 г., которые формально действуют и поныне.

В Европе переход к современной К. начался на рубеже XVIII–XIX вв. К этому периоду относится осуществление трех крупнейших гражданских кодексов: Общее земское право прусских провинций (1794), сокращенно – Ландрехт; Австрийское гражданское уложение (1811) и Французский гражданский кодекс (1804) (см. *Кодекс Наполеона*).

Почти на 100 лет позже вышло Германское гражданское уложение (1896). Во главе движения за К. стоял Бентам, посвятивший значительную часть своих трудов этой идее. Он исходил из той мысли, что законы должны преследовать наибольшее благо наибольшего количества людей; по своему содержанию они должны быть универсальны; по форме – общедоступны и ясны. Все эти качества достигаются путем издания их в виде писаного кодекса. Свои мысли Бентам попытался осуществить на практике. Он написал обширный универсальный кодекс права, предназначенный для всех народов.

Полностью отвергли идею К. в Англии, где возражения против К. вытекали из самой природы общего права. Значительная часть права, особенно права гражданского, здесь развивалась вне всякого воздействия со стороны законодателя, путем создания судьями прецедентов. Кодифицировать это право недопустимо уже потому, что тогда ему придется придать жесткую форму, которая лишит общее право его главной ценности – свободной приспособляемости к конкретным обстоятельствам дела. Кроме того, застывшее кодифицированное право не может предусмотреть изменений в общественных отношениях, что потребует его постоянной переделки.

В то же время в других странах, правовая система которых в большей или меньшей степени основана на общем праве, К. проводилась, хотя и менее последовательно, чем в странах континентальной правовой системы. В США с середины XIX в. К. активно развивалась на уровне штатов, где были приняты собственные гражданские и уголовные кодексы. Среди них видное место занимают гражданские кодексы Калифорнии (1872), Луизианы (1875), Нью-Йорка, Небраски (1909) и др. уголовные кодексы Нью-Йорка (1881, 1967), Висконсина (1956), Иллинойса (1961), Миннесоты (1963) и др. Методы американской кодификации весьма близки к инкорпорации, и в кодексах обычно отсутствует так называемая общая часть. С начала XX в. на уровне федерации принимаются так называемые "модельные кодексы".

В дореволюционной России К. проводилась, однако к 1917 г. была далека от завершения. Несмотря на значительные усилия русских ученых-цивилистов, так и не удалось принять Гражданское уложение. В советском государстве кодификационные работы начались сразу после окончания гражданской войны и охватили все основные отрасли права. К. происходила (после образования СССР) в основном на уровне союзных республик. На уровне Союза принимались Основные начала по отдельным отраслям права.

В послевоенный период, и особенно в конце 50-х – начале 60-х гг., проходит вторая масштабная К. советского законодательства. В результате были приняты союзные Основы законодательства и Гражданский, Гражданско-процессуальный, Уголовный, Уголовно-процессуальный кодексы в союзных республиках. Всего в 1958–1977 гг. было принято 15 Основ законодательства. С меньшей интенсивностью К. продолжалась и в

70-80-е гг., когда были приняты Кодекс законов о труде РСФСР (1971). Жилищный кодекс РСФСР (1983), Кодекс РСФСР об административных правонарушениях (1984).

Смена социально-экономической и политической систем, образование нового Российского государства обусловили последнюю по времени К. отечественного права. В 1993 г. принят Таможенный кодекс РФ. В 1994 г. была принята и вступила в силу с 1 января 1995 г. первая часть Гражданского кодекса РФ, в 1995 г. принята и с 1 марта 1996 г. действует вторая часть Кодекса, посвященная отдельным обязательствам. Приняты также новые семейный (1995), Водный (1995), Уголовный (1996), Уголовно-исполнительный (1997), Воздушный (1997), Лесной (1997), Градостроительный (1998) кодексы, Кодекс торгового мореплавания (1999).

Кодификационные работы проводятся также на уровне субъектов РФ. В ряде из них в 90-е гг. приняты собственные жилищные (Башкортостан, Коми), водные (Башкортостан), земельные (Башкортостан, Татарстан, Карелия), лесные (Татарстан, Саратовская область), градостроительные (Томская и Мурманская области) кодексы.

Лит.:

Вопросы кодификации советского права/Под ред. Д.А. Керимова и Б.В. Шейндли. Л., 1958;

Теоретические вопросы систематизации советского законодательства/Под ред. С.Н. Братуся, И.С. Самощенко. М., 1962;

Развитие кодификации советского законодательства. М., 1968.

*Додонов В.Н.*

## **Кодификация Юстиниана**

см. *Свод Юстиниана* .

## **Кодифицированный акт**

КОДИФИЦИРОВАННЫЙ АКТ – нормативный акт, регулирующий на основе единых принципов важную и достаточно обширную сферу отношений, отличающихся однородностью и стабильностью; юридически оформляет и закрепляет наиболее значительные и устойчивые отношения в обществе, рассчитанные на длительный период их действия.

К.а. – это сводный акт, упорядоченная совокупность взаимосвязанных юридических предписаний. Он характеризуется большим объемом, сложной структурой, внутренней согласованностью и высоким уровнем обобщенности нормативных предписаний. К.а. (или их совокупность) занимает центральное место в системе нормативных актов отдельной отрасли законодательства, возглавляет иерархию ее актов, устанавливая те принципиальные положения, которые должны быть положены в основу всей последующей правотворческой деятельности. Главное при подготовке К.а. – это критически переосмыслить содержание действующих норм, переработать их с учетом современных требований, изложить нормативные предписания стройно и внутренне согласованно, обеспечить максимальную полноту регулирования соответствующей сферы отношений.

Принятие К.а. обычно сопровождается отменой устаревших и неэффективных норм, внесением в действующие необходимых изменений. Сочетание упорядочения и обновления законодательства позволяет рассматривать К.а. как наиболее совершенную, высшую форму правотворчества.

Типичный пример К.а. – кодекс.

По характеру охвата регулируемых кодексами отношений они разделяются на отраслевые и комплексные (межотраслевые). Первые регулируют конкретную сферу общественных отношений, определяющую деление права на отрасли и институты. Это УК, ГК, КЗоТ и др.

Комплексные кодексы систематизируют нормы, собранные вместе не по отраслям права, а по иным основаниям (сфера государственной деятельности, отрасль хозяйства или

социально-культурного строительства) и объединенные единой концепцией, общими принципами регулирования значительной области отношений (ТК, ЛК, КТМ и др.).

В ряде зарубежных государств под кодексом понимается отраслевой официальный сборник, включающий нормы законодательных и подзаконных актов по определенному, порой довольно узкому кругу вопросов (кодексы дорог общего пользования, берегательных касс, морских портов и др.).

Другой вид К.а. – основы законодательства – активно используется в кодификационной деятельности РФ. Этот акт федерального законодательства, закрепляющий принципиальные, наиболее общие нормы по предмету совместного ведения РФ и ее субъектов, которые должны развиваться и конкретизироваться в иных федеральных нормативных актах и актах, принимаемых субъектами РФ. Основы законодательства обычно стоят во главе тех или иных отраслей либо институтов законодательства, обеспечивают взаимоувязанность и согласованность всех норм соответствующих отраслей и институтов. В них определяются цели, принципы и отправные начала регулирования определенной отрасли, института законодательства или сферы государственной деятельности, даются определения основных понятий, используемых в соответствующей области отношений, формулируются наиболее важные, принципиальные нормы. В РФ приняты и действуют Основы законодательства о культуре, Основы законодательства об охране здоровья граждан, Основы лесного законодательства и др.

К числу К.а. относятся также уставы, положения, правила и т. д. Уставы – это комплексные нормативные акты, регулирующие правовое положение определенных органов и организаций (Устав ЦБ) либо ту или иную форму государственной, в первую очередь хозяйственной, деятельности (ТУЖД, УВВТ). В форме устава также формулируются основные нормы, определяющие правовой статус ряда субъектов РФ, структуру, полномочия и организацию деятельности их государственных органов.

Положения регламентируют правовой статус определенного органа, учреждения или системы однородных органов учреждений, организаций (Положение о Верховном Суде РФ, Положение о службе в органах внутренних дел РФ и др.). В сфере правил оформляются процедурные нормы, определяющие порядок осуществления какого-либо рода деятельности. В ряде случаев К.а. может приниматься в форме закона без дополнительного наименования (Закон об основах государственной службы. Закон об образовании и др.) (см. также *Закон, Кодекс, Кодификация* ).

Пиголкина А.С.

## **Коллегиальность**

**КОЛЛЕГИАЛЬНОСТЬ** – принцип коллективного обсуждения и (или) решения вопросов, относящихся к компетенции данного органа. К. позволяет при обсуждении вопросов учесть весь спектр мнений, вариантов проектов управленческих решений, аккумулировать знания и коллективный опыт членов коллегиального органа, учитывать интересы структурных подразделений органа и социальных групп, представители которых входят в состав коллегиального органа. Коллективными органами являются правительство, государственные комитеты и другие структуры государственной власти. К. представительной и судебной власти – конституционный принцип законотворчества и отправления правосудия. По правовому статусу коллегии являются совещательными органами. Решения коллегий, как правило, проводятся в жизнь приказами (распоряжениями) руководителей. Численность коллегии федеральных органов государственной власти определяется Правительством РФ. В состав коллегии по должности входят руководители и их заместители. Коллегия формируется Правительством РФ по представлению руководителя из числа заведующих (начальников) ведущих структурных подразделений органа, его территориальных подразделений, ведущих ученых и специалистов отрасли в количестве не более 5 человек. Полномочия между членами коллегии распределяются ее председателем,

которым по должности является руководитель органа. Одна из форм К. в государственном управлении – создание консультативных и координационных органов.

При Президенте РФ могут создаваться в качестве консультативных коллегиальных органов комиссии и советы, которые предварительно рассматривают вопросы и готовят по ним в соответствии с их компетенцией предложения для Президента. Коллегиальные совещательные органы формируются и при коллегиальных органах. Например, при Правительстве РФ могут создаваться консультативные и координационные органы в виде комиссий со статусом правительственных и межведомственных. Министерства и другие федеральные органы исполнительной власти вправе образовывать коллегиальные совещательные координационные органы в виде межведомственных комиссий и межведомственные советы.

*Колодкин Л.М.*

## **Коллегиальность судопроизводства**

**КОЛЛЕГИАЛЬНОСТЬ СУДОПРОИЗВОДСТВА** – рассмотрение гражданских и уголовных дел судом в составе нескольких судей. К.с. способствует всестороннему, полному и объективному исследованию обстоятельств дела, постановлению законного и обоснованного решения и приговора.

Коллегиальное рассмотрение производится одним из трех составов судей. Гражданские дела, а также уголовные дела о преступлениях несовершеннолетних и о преступлениях, за которые максимальное наказание, предусмотренное законом, является более строгим, чем 5 лет, но не превышает 15 лет лишения свободы, подсудные районному или городскому народному суду, рассматриваются судьей и 2 народными заседателями (ст. 35 УПК). Дела о преступлениях, за которые законом предусмотрено максимальное наказание в виде лишения свободы на срок свыше 15 лет, пожизненного лишения свободы или смертной казни, рассматривает коллегия в составе 3 профессиональных судей. По ходатайству обвиняемого такие дела рассматриваются судьей и присяжными заседателями в тех областях и краях, где такой суд существует (ст. 15 УПК). В кассационной инстанции гражданские и уголовные дела рассматриваются в составе 3, а в порядке надзора – не менее 3 профессиональных судей.

*Корневский Ю.В.*

## **Коллегии в России**

**КОЛЛЕГИИ В РОССИИ** – в XVIII – начале XIX в. центральные учреждения, ведавшие отдельными отраслями государственного управления. Учреждены Петром I в 1717–1721 гг. вместо приказов. Упразднены с образованием министерств. Первые коллегии: Иностранных дел, Военная, Адмиралтейств-коллегия, Камер-коллегия, Штатс-коллегия, Ревизион-коллегия, Юстиц-коллегия, Берг-коллегия, Мануфактур-коллегия, Коммерц-коллегия, Вотчинная коллегия, Главный магистрат.

Позднее образованы коллегия экономии, Малороссийская коллегия, Юстиц-коллегия ливонских, эстляндских и финляндских дел, Медицинская коллегия.

## **Коллективная безопасность**

**КОЛЛЕКТИВНАЯ БЕЗОПАСНОСТЬ** – одна из категорий международного права, предполагающая осуществление системы совместных мер государствами и (или) международными организациями с целью:

- предупредить возникновение угрозы миру и безопасности;
- пресечь случаи нарушения таковых;
- подавить акт агрессии с помощью адекватных и легитимных средств.

Важнейшие элементы К.б.: принципы неприменения силы или угрозы силой, нерушимости границ, территориальной целостности, невмешательства во внутренние дела других государств, мирного разрешения межгосударственных споров, закрепленные в Уставе ООН, других многосторонних соглашениях и двусторонних договорах, а также комплекс конкретных мероприятий практического характера, в том числе меры, связанные и не связанные с использованием вооруженных сил по ограничению вооружений, разоружению, созданию нейтрализованных и демилитаризованных зон. К.б. выражается в действиях членов международного сообщества, основанных на требованиях норм Устава ООН, сводящихся к расследованию международных инцидентов и налаживанию переговорного процесса, проверке соблюдения договоренностей о прекращении огня, содействию стабильного и справедливого правопорядка в межгосударственной сфере и др.

Существенную роль в обеспечении К.б. играют региональные межгосударственные структуры, функционирующие на базе основных принципов международного права, – Организация Северо-Атлантического договора, Лига арабских государств. Организация африканского единства, Организация американских государств. Организация по безопасности и сотрудничеству в Европе, Содружество Независимых Государств.

*Волосов М.Е.*

### **Коллективные меры**

КОЛЛЕКТИВНЫЕ МЕРЫ – дипломатические и иные, предпринимаемые совместно государствами или международными организациями действия в целях поддержания или восстановления мира и коллективной безопасности.

Конкретные виды К.м. определены в ст. 41 и 42 Устава ООН с подразделением их на акции, не связанные с применением вооруженных сил (полный или частичный перерыв экономических отношений, железнодорожных, морских, воздушных, почтовых, телеграфных, радио- или других средств сообщения, а также разрыв дипломатических отношений), и действия с применением воздушных, морских или сухопутных сил, включая военные демонстрации, блокаду и другие военные операции. Предусматривается обязанность государств – членов ООН предоставлять в распоряжение Совета Безопасности ООН по его решению вооруженные силы, помощь и соответствующие средства их обслуживания, включая разрешение на проход воинских контингентов через свою территорию. Аналогичные положения содержатся в учредительных актах некоторых других межгосударственных организаций.

*Колосов М.Е.*

### **Коллективные переговоры**

КОЛЛЕКТИВНЫЕ ПЕРЕГОВОРЫ – основная форма взаимодействия работников (трудового коллектива) и работодателей в целях выработки и принятия коллективного договора либо разрешения коллективного трудового спора (Закон РФ от 11 марта 1992 г. № 2490-1 "О коллективных договорах и соглашениях").

Инициатором К.п. вправе выступить любая из сторон. При этом сторона, получившая письменное уведомление о переговорах, обязана начать их в 7-дневный срок. Работодатели обязаны вести переговоры по тем социально-трудовым вопросам, которые предложены работниками. Представителями работников в К.п. выступают профсоюзы, уполномоченные коллективом органы общественной самодеятельности. Представителями работодателей являются руководители организаций, другие уполномоченные лица.

Для ведения К.п. и подготовки проекта коллективного договора, соглашения стороны на равноправной основе образуют комиссию. Органы исполнительной власти, местного самоуправления и работодатели обязаны предоставлять работникам необходимую для К.п. информацию. При этом участники К.п. не должны разглашать сведений, составляющих



служебную или коммерческую тайну. Если в ходе переговоров стороны не пришли к согласию, ими составляется протокол разногласий. Момент подписания коллективного договора, соглашения, протокола разногласий является моментом окончания К.п.

Лица, участвующие в К.п., а также приглашенные специалисты освобождаются от основной работы с сохранением среднего заработка на срок не более 3 месяцев в течение года. Оплата труда приглашенных по договоренности сторон экспертов и посредников производится органами исполнительной власти и местного самоуправления, работодателями. Представители работников, участвующие в К.п., в период их ведения не могут без предварительного согласия уполномочившего их органа быть подвергнуты дисциплинарному взысканию, переведены на другую работу, перемещены или уволены по инициативе администрации.

Представители работодателя, уклоняющиеся от участия в К.п. либо не обеспечившие работу соответствующей комиссии, подвергаются штрафу в размере до 50 МРОТ, налагаемому в судебном порядке, а при непредоставлении информации, необходимой для ведения К.п. или контроля за соблюдением коллективного договора, – штрафу в таком же размере либо дисциплинарному взысканию (Закон РФ от 23 ноября 1995 г. № 175-ФЗ "О порядке разрешения коллективных трудовых споров").

Работодатель обязан принять к рассмотрению направленные ему требования работников и сообщить о своем решении в письменной форме в течение 3 рабочих дней с момента их получения. Не ответ либо отклонение требований работников считается моментом начала коллективного трудового спора.

Более детально процедурные вопросы ведения К.п. урегулированы рядом подзаконных актов, регламентирующих вопросы подготовки генеральных и отраслевых соглашений и содержащих рекомендации по организации разрешения коллективного трудового спора примирительной комиссией с участием посредника и в трудовом арбитраже.

*Бараташвили В.В.*

## **Коллективный договор**

КОЛЛЕКТИВНЫЙ ДОГОВОР – нормативный акт, регулирующий трудовые, социально-экономические и профессиональные отношения между работодателем и работниками на предприятии, в учреждении, организации (ст. 7 КЗоТ).

Впервые К.д. стали заключать в Англии в конце XVIII в. В конце XIX – начале XX в. практика заключения К.д. получила распространение и в других странах Европы, а затем и в Северной Америке. Первоначально законодательство этих стран не признавало юридическую силу за положениями К.д. и не обеспечивала судебную защиту прав трудящихся, предусмотренных в этих актах. В основном законы о признании правовой силы за К.д. были изданы после первой мировой войны.

В России первый К.д. был заключен в 1904 г. как результат проведения стачки бакинских нефтяников. В советской России К.д. заключались до 1935 г. и регулировали в основном вопросы оплаты труда. Декрет СНК РСФСР от 2 июля 1918 г. "О порядке утверждения коллективных договоров (тарифов)" устанавливал ставки заработной платы и условия труда. 22 августа 1922 г. Совнарком РСФСР издал Декрет "О коллективных договорах", который впоследствии был включен в КЗоТ РСФСР 1922 г. С введением централизованной тарифной системы оплаты труда в 1931 г. К.д. перестали регулировать эти вопросы. К.д. того времени чаще всего содержал только двусторонние обязательства администрации и профсоюза, связанные с выполнением промышленного и финансового планов. В 1947 г. Совет Министров СССР принял постановление "О заключении коллективных договоров на предприятиях", предусматривающее возобновление практики заключения К.д. на предприятиях промышленности, транспорта и строительства. В соответствии с этим документом утверждались типовые К.д. для каждой отрасли народного хозяйства.

Централизованные ежегодные указания о том, какие условия включать в К.д., существовали до 1987 г. С 1987 г. их содержание стали определять сами стороны при переговорах.

Порядок разработки и заключения К.д. регулируется Законом РФ от 11 марта 1992 г. № 2490-1 "О коллективных договорах и соглашениях".

К.д. работники заключают через своих представителей – органы профсоюзов и их объединений. уполномоченных на представительство в соответствии с их уставами, а также органы общественной самодеятельности, образованные на общем собрании (конференции) работников организации и уполномоченные им. Работники, не являющиеся членами профсоюзов, могут уполномочить профсоюзный орган представлять свои интересы в ходе заключения, изменения и дополнения К.д. Представителями работодателей являются руководители организаций или другие полномочные представители в соответствии с уставом организации.

Для разработки, заключения и изменения К.д. ведутся коллективные переговоры. В течение 3 месяцев до окончания срока действия прежнего К.д. или в срок, определенный К.д., любая из сторон может направить другой стороне письменное уведомление о начале переговоров по заключению нового К.д. Решение о необходимости заключить К.д. с работодателем вправе принимать представители работников или общее собрание (конференция) работников организации.

Для подготовки проекта К.д. образуется комиссия из наделенных необходимыми полномочиями представителей сторон.

Порядок, сроки разработки проекта и заключения К.д., состав комиссии, место проведения и повестка дня переговоров определяются сторонами и оформляются приказом по организации и решением представителей работников.

Если со стороны работников выступают одновременно несколько представителей, ими в течение 5 календарных дней формируется единый представительный орган для ведения переговоров, разработки проекта и заключения единого К.д. Проект К.д. должен быть обсужден работниками в подразделениях предприятия и доработан с учетом поступивших замечаний, предложений, дополнений. Доработанный проект утверждается общим собранием (конференцией) работников организации и подписывается со стороны работников всеми участниками единого представительного органа.

Если единый представительный орган не создан, представители работников вправе самостоятельно вести переговоры и заключать К.д. либо приложение к единому К.д., защищающее особые профессиональные интересы представляемых работников.

Работодатель обеспечивает представителям возможность ознакомиться с проектом К.д. всех работников предприятия, предоставляя в случае необходимости средства внутренней связи, информации, множительную и иную оргтехнику, возможность проводить в нерабочее время собрания, консультации.

Подписанный сторонами К.д. с приложениями в 7-дневный срок направляется работодателем для уведомительной регистрации в соответствующий государственный орган по труду по месту нахождения организации.

При заключении К.д. стороны руководствуются принципами: равноправия сторон, свободы выбора и обсуждения вопросов, добровольности принятия обязательств, реальности обеспечения принимаемых обязательств, систематичности контроля и неотвратимости ответственности.

Условия К.д. обязательны для работодателей, на которых они распространяются. Условия К.д., ухудшающие положение работников по сравнению с тем, которое гарантирует законодательство, недействительны.

Содержание и структура К.д. определяются сторонами. В К.д. могут включаться взаимные обязательства работодателя и работников по следующим вопросам:

– форма, система и размер оплаты труда, денежные вознаграждения, пособия, компенсации, доплаты;

- механизм регулирования оплаты труда с учетом роста цен, уровня инфляции, выполнения показателей, определенных К.д.;
- вопросы занятости, переобучения, условия высвобождения работников;
- продолжительность рабочего времени и времени отдыха, отпусков;
- улучшение условий и охраны работников, в том числе женщин и молодежи (подростков);
- добровольное и обязательное медицинское и социальное страхование;
- соблюдение интересов работников при приватизации предприятия, ведомственного жилья;
- экологическая безопасность и охрана здоровья работников на производстве;
- льготы для лиц, совмещающих работу с обучением;
- контроль за выполнением К.д., порядок внесения в него изменений и дополнений, ответственность сторон, социальное партнерство, обеспечение нормальных условий функционирования представителей работников.

В соответствии со ст. 80 КЗоТ вид, системы оплаты труда, размеры тарифных ставок, окладов, премий, иных поощрительных выплат, а также соотношение их размеров по отдельным категориям персонала, размеры доплат и условия их выплаты устанавливаются предприятиями, учреждениями, организациями самостоятельно и фиксируются в коллективных договорах. Согласно ст. 90 КЗоТ работа в ночное время оплачивается в повышенном размере, устанавливаемом К.д. или положением об оплате труда. С учетом экономических возможностей организации в К.д. могут быть внесены более льготные трудовые и социально-экономические условия по сравнению с установленными законодательством. Это могут быть: дополнительные отпуска, компенсации транспортных и командировочных расходов, бесплатное или частично оплачиваемое питание работников на производстве и их детей в школах и дошкольных учреждениях, надбавки к пенсиям, иные дополнительные льготы и компенсации.

В К.д. могут включаться положения о льготах и компенсациях высвобождаемым работникам:

- о профессиональной подготовке, переподготовке и повышении квалификации;
- гарантии по оказанию содействия в трудоустройстве;
- другие меры, способствующие социальной защищенности работников, увольняемых при массовом высвобождении.

Составная часть К.д. – его приложения. Это могут быть: положения о премировании, сведения о дополнительных отпусках и надбавках к тарифным ставкам за вредность условий труда, положение по расходованию средств на социальную поддержку работников и др.

К.д. заключается на срок от года до 3 лет и вступает в силу с момента подписания его сторонами либо со дня, установленного в К.д. По истечении установленного срока К.д. действует до тех пор, пока стороны не заключат новый или не изменят, дополняют действующий. К.д. сохраняет свое действие в случае изменения состава, структуры, наименования органа управления организацией (предприятием), расторжения трудового договора (контракта) с руководителем организации. При реорганизации предприятия К.д. сохраняет свое действие на весь ее период, а затем может быть пересмотрен по инициативе одной из сторон. При смене собственника имущества организации действие К.д. сохраняется в течение 3 месяцев. В этот период стороны вправе начать переговоры о заключении нового К.д. или сохранении, изменении и дополнении действующего. В ходе пересмотра К.д. должен быть решен вопрос о возможности сохранения льгот для работников и выполнения других условий, предусмотренных прежним К.д. При ликвидации предприятия в порядке и на условиях, установленных законодательством, К.д. действует в течение всего срока проведения ликвидации.

За нарушение или невыполнение К.д., за непредоставление информации, необходимой для контроля за его соблюдением, виновные лица подвергаются штрафу в размере до 50 МРОТ, налагаемому в судебном порядке.

**Лит.:**

*Киселев И.Я.* Трудовое право стран Запада на рубеже XXI века. М., 1996;

*Нуртдинова А.Ф.* Коллективный договор и трудовые отношения//Юридический мир, 1997, № 4.

*Никитина И.В.*

## **Коллективный трудовой спор**

**КОЛЛЕКТИВНЫЙ ТРУДОВОЙ СПОР** – неурегулированные разногласия между работниками и работодателями по поводу установления и изменения условий труда (включая заработную плату), заключения, изменения и выполнения коллективных договоров, соглашений по социально-трудовым вопросам.

История развития К.т.с. неразрывно связана с возникновением рабочего движения. Однако долгое время К.т.с. не были предметом законодательного регулирования ни в одной стране. Затем постепенно, по мере активизации рабочего движения, их разрешение стало регулироваться коллективно-договорным методом. Право на К.т.с., забастовку является правом человека, признанным многими цивилизованными странами.

К международным правовым актам, регламентирующим порядок разрешения споров при коллективных переговорах, относятся: Конвенция МОТ № 98 (1949) о праве на организацию и на ведение коллективных переговоров; Конвенция МОТ № 154 и Рекомендация № 163 (1981) о коллективных переговорах. В 1951 г. МОТ приняла специальный акт по разрешению К.т.с. – Рекомендацию № 92 о добровольном примирении и арбитраже.

Правовые процедуры урегулирования К.т.с. определены ФЗ РФ от 23 ноября 1995 г. № 175-ФЗ "О порядке разрешения коллективных трудовых споров". Закон распространяется, на всех работников, работодателей, а также на их объединения и полномочные органы. В п. 4 ст. 37 Конституции РФ закреплено право на К.т.с. с использованием установленных ФЗ способов их разрешения, включая право на забастовку. Порядок разрешения К.т.с. может быть оговорен в коллективных договорах и соглашениях, но с соблюдением норм Закона.

Момент начала спора – день, когда работодатель сообщил об отклонении всех или части требований работников, или день, когда он должен был сообщить о своем решении (3 рабочих дня с момента предъявления ему требований работников). К.т.с. возникают, как правило, в случае разногласий между работниками и работодателями при установлении в организации новых или изменении существующих социально-экономических условий труда; при заключении, изменении коллективных договоров и соглашений. Сторонами К.т.с. выступают работодатель (работодатели) и работники организации, нескольких организаций. Стороны в К.т.с. осуществляют свои полномочия через представителей. Представители работников – органы профсоюзов и их объединений, уполномоченные на представительство в соответствии с их уставами, органы общественной самодеятельности, образованные на собрании (конференции) работников организации, филиала, представительства и уполномоченные им. Представители работодателей – руководители организаций или другие полномочные в соответствии с уставом организации, иными правовыми актами лица, органы объединений работодателей, иные уполномоченные органы.

Под социально-экономическими условиями труда, в связи с которыми возникают К.т.с., понимаются установление или изменение:

- а) норм труда, сдельных расценок;
- б) систем и размеров оплаты труда по категориям работников;
- в) режима и продолжительности рабочего времени для организации в целом или отдельных групп работников, продолжительности отдыха (в том числе ежегодных оплачиваемых и дополнительных отпусков);
- г) правил внутреннего трудового распорядка;
- д) перечней работников с ненормированным рабочим днем, а также перечней работников для предоставления льгот и компенсаций в связи с особыми, вредными и

тяжелыми условиями труда.

К.т.с. по поводу заключения, изменения и выполнения коллективных договоров возникают, как правило, в связи с процедурой создания комиссии по вопросам подготовки и заключения коллективного договора, обеспечения переговорного процесса, достижения согласия по содержанию коллективного договора, соблюдению его условий.

К.т.с. в организации могут возникать также при заключении соглашений между администрацией организации и трудовым коллективом либо соответствующим профсоюзным органом – по поводу, например, охраны труда.

Разрешение состоит из следующих этапов: рассмотрение спора примирительной комиссией (обязательный этап), рассмотрение спора с участием посредника и (или) в трудовом арбитраже (при недостижении согласия). Ни одна из сторон спора не вправе уклоняться от участия в примирительных процедурах. Примирительная комиссия создается в срок до 3 рабочих дней с момента начала спора из равного числа представителей сторон. Работодатель создает необходимые условия для работы комиссии. Спор должен быть рассмотрен комиссией в срок до 5 рабочих дней с момента подписания приказа о ее создании. Решение комиссии оформляется протоколом и имеет для сторон обязательную силу. По соглашению сторон может быть приглашен посредник, который со сторонами спора определяет порядок его рассмотрения. Посредник имеет право запрашивать у работодателя необходимые документы и сведения. Рассмотрение спора с участием посредника осуществляется в срок до 7 календарных дней с момента его приглашения (назначения) и завершается принятием согласованного решения или составлением протокола разногласий. В 3-дневный срок после рассмотрения спора примирительной комиссией или посредником стороны создают трудовой арбитраж в качестве временного органа по рассмотрению спора.

Трудовой арбитраж формируется по соглашению сторон в составе 3 человек, не являющихся представителями сторон спора. Он рассматривает спор с участием представителей сторон в срок до 5 рабочих дней со дня его создания. Рекомендации трудового арбитража по урегулированию спора имеют для сторон обязательную силу, если стороны в письменной форме заключили об этом соглашение. Члены примирительной комиссии, посредники, трудовые арбитры на время участия в разрешении спора освобождаются от основной работы с сохранением среднего заработка на срок не более 3 месяцев в течение года. Участвующие в разрешении спора представители работников не могут быть в период разрешения спора подвергнуты дисциплинарному взысканию, переведены на другую работу, перемещены или уволены по инициативе администрации без согласия уполномочившего их органа. В случае уклонения работодателя от участия в примирительных процедурах, а также от выполнения достигнутых соглашений работники могут приступить к проведению забастовки, а виновные в этом представители работодателя подвергаются дисциплинарному взысканию или штрафу в размере до 50 МРОТ.

Лит.:

Толкунова В.И. Трудовые споры и порядок их разрешения. М., 1996;

Сафонов В.А. О некоторых принципах регулирования трудовых отношений//Государство и право, 1996, № 7. С. 86–87;

Трудовое право/Под ред. О.В. Смирнова . М.,1996.

Шарило Н.П.

## Коллизионная норма

КОЛЛИЗИОННАЯ НОРМА (фр. *conflicts de lois* , англ. *conflicts of laws* – конфликт, столкновение законов) – особый вид правовых норм, являющийся характерной специфической особенностью между народного частного права (МЧП), представляет собой отсылочную норму, с помощью которой возможно определить право, применяемое к данному конкретному отношению, и содержит ответы на вопросы, касающиеся его существа. К.н. действует в тех случаях, когда речь идет об отношениях в сфере международного хозяйственного (гражданского) оборота в широком смысле слова, и именно в условиях,

когда на их регламентацию претендуют два или более правопорядка различных государств. К.н., таким образом, сама по себе не регулирует отношение как таковое, но действует в сочетании с материально-правовой нормой соответствующей правовой системы (национального права определенного государства либо международного договора). К.н. традиционно выступают основой МЧП, составляют его ядро. Исторически МЧП зародилось и существовало в течение веков как коллизионное право. К.н. специфичны не только с точки зрения их существа (характера), но также и в том, что касается формы изложения (строения, или структуры). Именно существованием К.н. обусловлено действие особого метода МЧП – коллизионно-правового регулирования. К.н. состоят из двух структурных элементов – объема и привязки. Объем указывает на круг общественных отношений, подпадающих под регулирование, и условия, при которых действует данная К.н. Привязка «прикрепляет», «привязывает» рассматриваемое общественное отношение к конкретному правопорядку или международному договору. Например, норма французского ГК (см. *Кодекс Наполеона*) 1804 г. гласит:

"Недвижимости, находящиеся на территории Франции, даже принадлежащие иностранцам, подчиняются французскому закону". В данном случае формула "недвижимости, находящиеся на территории Франции, даже принадлежащие иностранцам" устанавливает те пределы, на которые распространяется норма, и тем самым выступает ее объемом. А формула "подчиняются французскому закону" образует второй ее элемент – привязку.

В зависимости от формы выражения привязки различают двусторонние и односторонние К.н. Односторонние К.н. отсылают регулирование отношения к определенно обозначенному правопорядку – обычно национальному. Двусторонние К.н. не называют компетентное право непосредственно, а лишь указывают на критерий, с помощью которого такое можно отыскать (гражданство физического лица, место его постоянного жительства или преимущественного проживания, место заключения договора, совершения действия (акта), место нахождения вещи (внесения ее в реестр), место причинения вреда, место рассмотрения спора и др.). Такие критерии именуется "формулами прикрепления", или коллизионными принципами. К.н. так же, как и другие правовые нормы, различаются между собой по юридической силе как императивные, диспозитивные или альтернативные.

К.н. могут быть национальными, т. е. созданными конкретным государством, и международными (договорными). В большинстве случаев государства самостоятельно разрабатывают массив К.н. Однако в современный период все большее значение приобретает развитие коллизионно-правового регулирования с помощью международно-правовых средств преимущественно в договорном порядке. Создание несколькими государствами единообразных К.н. путем разработки и заключения соответствующих международных договоров получило название унификации национально-правовых норм.

*Ануфриева Л.П.*

## **Коллизионное право**

**КОЛЛИЗИОННОЕ ПРАВО**-совокупность коллизионных норм каждого конкретного государства. К.п. носит национальный характер. Говорят о К.п., например, Великобритании, РФ, США, Германии, Швейцарии, Венгрии, Китая. С К.п., по существу, и начиналось международное частное право (МЧП) вообще. Источники К.п. могут быть выражены в различных формах, свойственных праву вообще. В большинстве случаев К.п. представлено актами "писаного права" – законами и подзаконными актами, а также международными договорами. Наряду с этим нормы К.п. в соответствующих странах содержатся и в судебных решениях.

В ряде стран К.п. кодифицировано. В одних случаях это кодификации в рамках МЧП (Германия, Австрия, Швейцария, Венгрия, Польша, Чехия, Словакия, Югославия, Турция и др.). В других – частичная кодификация норм, относящихся к отдельным подотраслям или

институтам МЧП. В РФ нормы МЧП кодифицированы в СК, ГК, КТМ и т. д. Примером самой крупной в мире кодификации коллизионных норм служит известный Кодекс Бустаманте 1928 г., который содержит коллизионные нормы практически всех важнейших областей МЧП, существовавших на момент его создания.

*Ануфриева Л.П.*

## **Коллизия законов**

**КОЛЛИЗИЯ ЗАКОНОВ** (лат. *collisio* – столкновение) – расхождение двух или более формально действующих нормативных актов, изданных по одному и тому же вопросу. К.з. связана в первую очередь с отсутствием надлежащего учета предыдущего законодательства при введении новых нормативных актов.

Если имеется расхождение между актами, изданными одним и тем же правотворческим органом, то применяется акт, изданный позднее. Закон имеет преимущество перед постановлением. При расхождении конституционного и обыкновенного законов приоритет принадлежит конституционному. Нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать ГК.

Столкновение старого и нового закона возможно и тогда, когда применяется обратная сила закона.

При расхождении между общим и специальным актом одной и той же юридической силы преимущество отдается последнему, если он не отменен изданным позднее общим актом. Когда в пределах какого-то общего правила установлено особое регулирование для специального круга отношений, входящих в сферу действия общего правила (например, в рамках общего порядка купли-продажи определены особые правила купли-продажи домовостроений), то более конкретная норма, обладающая такой же юридической силой, имеет приоритет при решении соответствующих дел. Если исключение из общего правила устанавливается в акте нижестоящей юридической силы, то должна действовать общая норма (см. *Юридическая сила закона*). Если расходящиеся по содержанию нормы находятся в актах, принятых разными правотворческими органами, то применяется та, которая принята вышестоящим органом. Конституция РФ устанавливает, что Конституция и ФЗ имеют верховенство на всей территории РФ (ч. 2 ст. 4). В случае противоречия между ФЗ и иным актом, изданным в РФ, действует ФЗ. Правило приоритета акта вышестоящей юридической силы устанавливается также в ряде иных законодательных актов. Так, ГК РФ определяет, что в случае противоречия указа Президента РФ или постановления Правительства ГК или иному закону применяется ГК или соответствующий закон (ч. 5 ст. 3 ГК РФ).

Возможны также коллизии между нормами международного и внутригосударственного права. В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом РФ, то применяются правила международного договора. К.з. возможна также между правовыми актами разных государств. В частности, она возникает применительно к иностранцам, чье правовое положение может определяться как законами страны, гражданами которой они являются, так и законами места их пребывания. Возникает К.з. также, если гражданин определенного государства совершает правонарушение на территории другого.

К.з. разных государств разрешается на основе коллизионных норм, определяющих, законы какого государства должны быть применены в случае конкуренции двух или нескольких норм, действующих в разных государствах.

Имеется несколько принципов разрешения К.з. Применяются законы:

- того государства, гражданином которого является участник правоотношения либо где он постоянно проживает;
- местонахождения вещи;

– места совершения сделки, заключения брака, совершения правонарушения и т. д.

В области гражданского права обычно действует правило, в соответствии с которым права и обязанности сторон по внешнеэкономической сделке определяются по законам места ее совершения, если иное не установлено соглашением сторон. В соответствии с ч. 1 ст. 12 УК граждане РФ и постоянно проживающие в РФ лица без гражданства, совершившие преступление вне пределов РФ, подлежат ответственности по УК, если совершенное ими деяние признано преступлением в государстве, на территории которого оно было совершено, и если эти лица не были осуждены в иностранном государстве.

Коллизионные нормы известны как международному, так и внутригосударственному праву, в первую очередь в тех государствах, в которых установлено федеративное государственное устройство и где возможны коллизии между нормами, принятыми в разных субъектах федерации. Подпунктом «п» ст. 71 Конституции РФ к ведению РФ отнесено федеральное коллизионное право.

*Пиголкин А.С.*

## **Коллизия коллизий**

**КОЛЛИЗИЯ КОЛЛИЗИЙ** – столкновение (противоречие) между коллизионными нормами различных государств, которое заключается в несовпадении используемых ими формул прикрепления. К.к. сопровождает коллизионный метод регулирования, весьма часто встречается в практике международных отношений гражданско-правового характера. Расхождения в материальном праве различных государств обуславливают коллизию права, выражающуюся в том, что одним и тем же фактическим составам могут быть даны различные юридические оценки, поскольку речь идет о несовпадающих в своем содержании определенных национальных материально-правовых нормах. Различия же в коллизионных нормах порождают двойное расхождение – К.к. В результате К.к. имеют место так называемые "хромающие отношения", т. е. действительные, имеющие юридическое значение согласно правопорядку одних государств правоотношения, и таковые же недействительные, неправомерные, не имеющие юридической силы – по праву других государств.

Устранение К.к. возможно благодаря унификации коллизионных норм в международном масштабе или на уровне двусторонних межгосударственных договорно-правовых отношений. В рамках К.к. различают положительные и отрицательные коллизии. Если в конкретной ситуации в результате указанного несовпадения коллизионных привязок два или более правопорядка претендуют на регулирование данного отношения, имеет место положительная коллизия. Случай противоположного характера, когда ни один из рассматриваемых правопорядков не объявляет себя компетентным для регулирования имеющегося отношения, квалифицируется как отрицательная коллизия (см. также *Международное частное право, Коллизия законов* ).

*Ануфриева Л.Л.*

## **Колониализм**

**КОЛОНИАЛИЗМ** (от лат. *colonia* – поселение, основанное переселенцами на чужой территории) – система территориальных захватов более развитыми в экономико-политическом, техническом, военном отношениях государствами стран с неразвитой государственностью или вовсе без таковой, а также основанная на этих захватах система политического господства и экономической эксплуатации. В современном международном праве признан международным преступлением.

Первые примеры К. относятся еще к эпохе античности (например, греческие колонии в Малой Азии. на северном побережье Черного моря, в Крыму). Наибольшие масштабы К. приобрел в период с XVI по XIX в., в процессе становления и развития капитализма, производственная база которого нуждалась в интенсивном притоке в метрополии сырья,



дешевой рабочей силы. а затем – в расширении рынков сбыта и сфер приложения капитала.

Первой самостоятельно освободившейся колонией была британская Северная Америка, ставшая Соединенными Штатами в ходе американской революции 1775–1783 гг. В течение первой четверти XIX в. вооруженным путем независимости добилась почти вся Латинская Америка. Однако в XIX в. система К. вновь стала расширяться за счет территориальных захватов в Африке, Азии, Австралии и Океании со стороны Великобритании, Франции, Германии, Японии и ряда других стран. Сигналом к окончательному крушению системы К. явилось создание в 1945 г. в рамках ООН международной системы опеки над колониальными окраинами. Руководствуясь закрепленным в Уставе ООН принципом самоопределения народов, а также положениями Декларации о предоставлении независимости колониальным странам и народам, принятой Генеральной Ассамблеей ООН 14 декабря 1960 г., международное сообщество добилось того, что система К. в основном прекратила свое существование к 1975 г. Последней крупной колонией была Намибия, получившая независимость в 1990 г. (см. также *Рабство* ).

*Волосов М.Е., Додонов В.Н.*

## **Командировка**

**КОМАНДИРОВКА** – поездка работника по служебному поручению руководителя предприятия на определенный срок вне места его постоянной работы.

В тех случаях, когда филиалы, участки и другие подразделения, входящие в состав предприятия, находятся в другой местности, местом постоянной работы работника считается то производственное подразделение, работа в котором обусловлена трудовым договором. Не считаются К. служебные поездки работников, постоянная работа которых протекает в пути или носит разъездной характер. Для них установлен специальный порядок компенсации повышенных личных расходов.

Направление работников предприятий в К. оформляется выдачей командировочного удостоверения. По усмотрению руководителя К. может оформляться (наряду с командировочным удостоверением) приказом. Командировочное удостоверение может не выписываться, если работник должен возвратиться из К. в место постоянной работы в тот же день, в который он был командирован. К. работников в вышестоящие в порядке подчиненности организации осуществляются по вызову руководителя этой организации или по согласованию с ним.

Время пребывания в месте К. определяется по отметкам в командировочном удостоверении о дне прибытия и дне выбытия из места К. Если работник командировается в несколько населенных пунктов, отметки делаются в каждом пункте. День выезда в К. определяется датой отправления поезда, парохода, автобуса, вылета самолета или другого транспортного средства из места постоянной работы, день приезда – датой прибытия транспортного средства в место постоянной работы. В том случае, когда станция, аэропорт, пристань находятся за чертой населенного пункта, учитывается время, необходимое для проезда в пункт отправления. При определении даты прибытия и убытия необходимо учитывать разницу во времени. Срок служебных К. работников определяется руководителями предприятий, однако он не может превышать 40 дней, без учета времени нахождения в пути.

Для руководителей, рабочих, специалистов, которых направляют для монтажных, наладочных и строительных работ, срок К. не может превышать года. На работников, находящихся в К., распространяется режим рабочего времени и времени отдыха тех предприятий, в которые они командированы. Взамен дней отдыха, не использованных во время К., другие дни отдыха по возвращении из К. не предоставляются. В случаях когда работник выезжает в К. в выходной день, ему по возвращении предоставляется другой день отдыха в установленном порядке. Вопрос о явке на работу в день отъезда в К. и в день прибытия из К. решается по Договоренности с администрацией.

Работники имеют право на возмещение расходов и получение иных компенсаций в связи со служебными К. (ч. 1 ст. 116 КЗоТ). За командированными работниками сохраняются в течение всего времени К. место работы (должность) и средний заработок (ч. 2 ст. 116 КЗоТ). Для лиц, работающих по совместительству, средний заработок сохраняется по месту той работы, от которой они командированы. В случае командирования одновременно и по основному месту работы, и по совместительству средний заработок сохраняется по обеим должностям. Средняя заработная плата сохраняется за все рабочие дни по установленному графику.

*Никитина И.В.*

## **Комбатанты**

КОМБАТАНТЫ (фр. *combattant* – сражающийся, боевой, воин, боец) – члены персонала частей и соединений сухопутных, морских и воздушных сил, а также внутренних войск (включая милицию или полицию), формирований службы государственной безопасности (имеются в виду только те военнослужащие, которые призваны непосредственно участвовать в боевых операциях), участники военного ополчения, отрядов добровольцев, личный состав организованного движения сопротивления (партизан) и население, стихийно взявшее в руки оружие для борьбы с вторгающимися войсками неприятельского государства (Гаагские конвенции о законах и обычаях сухопутной войны 1899 и 1907 гг., Женевские конвенции о защите жертв войны 1949 г.).

Непременным требованием, предъявляемым международным правом к К., является наличие у них явных и стойких признаков, отличающих их от представителей мирного населения, – одежды особого фасона (военной формы), видимых издали знаков различия, повязок на головных уборах или на рукавах, а также открытого ношения оружия в зоне боевых операций. Принадлежность лица к категории К. наделяет его правом участия в военных действиях, а в случае пленения – статусом военнопленного. С другой стороны, принадлежность к категории К. делает правомерным применение к данному лицу воюющей стороной военных мер насилия, вплоть до лишения его жизни в ходе военных действий. Важнейшее из требований, предъявляемых международным правом к К., – неукоснительное соблюдение ими законов и обычаев войны, зафиксированных в международных договорах или международных обычаях и основных принципах международного права, в частности соблюдение запретов или ограничений на применение определенных средств и методов ведения войны. Несоблюдение таких требований – основание для лишения лица статуса К. и объявления его военным преступником.

От К. следует отличать лиц, входящих в состав медицинского и духовного персонала военных формирований (интенданты, работники органов военной юстиции, военные корреспонденты, а также лица, сопровождающие воинские формирования, – рабочие, служащие отделений Красного Креста, артисты и т. п.). К этой категории лиц, именуемых некомбатантами, не применимы меры военного насилия и режима военного плена.

Особый юридический статус установлен для такой категории К., какими являются парламентареры – лица, специально уполномоченные военным командованием данной воюющей стороны или отдельной воинской части на ведение переговоров с военными властями неприятельской стороны. Парламентарер и все сопровождающие его лица – знаменосец, трубач, барабанщик, переводчик – пользуются неприкосновенностью под прикрытием белого флага как отличительного признака, выделяющего их из общей массы К. И хотя само по себе выставление (поднятие) белого флага не обязывает противника к прекращению военных действий вообще, все же обстрел парламентарерской группы считается недопустимым, а нарушение неприкосновенности ее членов представляет собой военное преступление.

Парламентарер не может быть взят в плен, и ему должна предоставляться полная возможность возвратиться на позиции своих войск: лишь в случае, когда имеются опасения в

передаче парламентаром своей стороне данных, которые могут быть оперативно использованы против неприятеля, он может быть подвергнут временному задержанию. В предоставлении неприкосновенности парламентару может быть отказано, если имеются доказательства использования им своего исключительного положения в целях военного шпионажа, совершения диверсии или подстрекательства военнослужащих противника к измене своей армии или стране. Командование, направившее такого парламентара, должно быть информировано о происшедшем инциденте.

Правовое положение К. не распространяется на военных шпионов (лазутчиков), под которыми подразумеваются лица, действующие тайно или использующие ложные предлоги для сбора разведывательных данных и других сведений военного характера в районе действия одного из воюющих государств с намерением сообщить указанные сведения противной стороне.

Лицо из состава вооруженных сил, "попадающее во власть противной стороны в то время, когда оно занимается шпионажем, не имеет права на статус военнопленного и с ним могут обращаться, как со шпионом". Если же военнослужащий одной из воюющих сторон занимается сбором сведений на территории, контролируемой другой воюющей стороной, будучи облаченным в "форменную одежду своих вооруженных сил" и при этом "не действует обманным путем или преднамеренно не прибегает к тайным методам", то таковой не должен рассматриваться как военный шпион, а квалифицируется как военный разведчик, т. е. лицо, обладающее статусом К.

Из-под покровительства норм международного права исключается категория лиц, которые по собственной воле могут принимать участие в военных действиях, не будучи в то же время К. Таковыми являются наемники.

Не относятся к категории К., как и к числу наемников, военные советники и инструкторы, которые направляются в распоряжение какой-либо воюющей стороны на основе двусторонних международных договоров для оказания помощи в создании вооруженных сил принимающей стороны, подготовке для нее военных кадров или обучения существующих военных формирований и непосредственного участия в военных действиях принимать не должны.

*Волосов М.Е.*

## **Комиссия по делам несовершеннолетних**

КОМИССИИ ПО ДЕЛАМ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ – органы, на которые возложены обязанности по организации работы, направленной на предупреждение безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних, охрану их прав, оказание подросткам помощи в получении образования, социально-бытовом устройстве, рассмотрение дел о большинстве административных правонарушений, совершенных лицами в возрасте от 16 до 18 лет. К. по д.н. были созданы в 1961–1962 гг. Задачи, функции и порядок их деятельности определяются Положением, утвержденным указом Президиума Верховного Совета РСФСР от 3 июня 1967 г. с последующими дополнениями и изменениями, что связано с их преобразованием в К. по д.н. при администрациях соответствующих органов местного самоуправления.

К. по д.н. рассматривают дела об административных правонарушениях несовершеннолетних, кроме проступков, за которые они несут административную ответственность на общих основаниях (ст. 14 КоАП). В этих случаях уполномоченные органы в лице административных комиссий, органов местного самоуправления, районных судов (судей), органов внутренних дел, пограничной службы вправе либо сами принять постановление, либо передать дела о правонарушениях, совершенных лицами, не достигшими 18-летнего возраста, на рассмотрение в К. по д.н. Исключение составляют дела о злостном неповиновении законному распоряжению работника милиции или народного дружинника (ст. 165 КоАП), которые не подлежат передаче в комиссию, а разрешаются

районными судьями.

К. по д.н. могут применять меры административного воздействия (кроме административного ареста, конфискации) или воспитательного характера. К. по д.н. могут рассматривать дела об административных правонарушениях родителей или лиц, их заменяющих, предусмотренные ст. 64 КоАП (невыполнение обязанностей по воспитанию и обучению детей), также другие дела, связанные с совершением подростками правонарушений (ч. 4 ст. 162. ст. 163 КоАП). К. под.н. могут применять в отношении родителей несовершеннолетнего правонарушителя или лиц, их заменяющих, следующие виды взысканий: общественное порицание, предупреждение, штраф, возложение обязанности возместить причиненный несовершеннолетним ущерб, не превышающий половины МРОТ.

Рассмотрение дел об административных правонарушениях осуществляется в порядке, установленном КоАП для административных производств. При этом учитываются возрастные особенности, ограниченные дееспособность и материальные возможности правонарушителей, вводятся дополнительные процессуальные гарантии: обязательное уведомление родителей или лиц, их заменяющих, об административном задержании подростка; участие в рассмотрении дел их родителей, усыновителей, опекунов, попечителей (ст.249 КоАП). Обязанность К. по д.н. – выявлять причины и условия, способствующие правонарушениям подростков, принимать меры к их устранению.

*Колодкин Л.М.*

## **Комиссионер**

КОМИССИОНЕР – в гражданском праве сторона договора комиссии, которая обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение заключить с третьим лицом сделку от своего имени, но в интересах и за счет комитента.

## **Комиссия**

*см. Договор комиссии .*

## **Комитет**

*см. Комиссионер .*

## **Комитеты и комиссии Государственной Думы**

КОМИТЕТЫ И КОМИССИИ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ДУМЫ – органы ГД с подготовительно-вспомогательными функциями, образуемые из числа ее депутатов.

ГД, избранная 17 декабря 1995 г., образовала в январе 1996 г. 28 комитетов:

- по законодательству и судебно-правовой реформе;
- по труду и социальной политике;
- по делам ветеранов;
- по охране здоровья;
- по образованию и науке;
- по делам женщин, семьи и молодежи;
- по бюджету, налогам, банкам и финансам;
- по экономической политике;
- по собственности, приватизации и хозяйственной деятельности;
- по аграрным вопросам;
- по промышленности, строительству, транспорту и энергетике;
- по природным ресурсам и природопользованию;

- по экологии;
- по обороне;
- по безопасности;
- по международным делам;
- по делам СНГ и связям с соотечественниками;
- по делам национальностей;
- по делам Федерации и региональной политике;
- по вопросам местного самоуправления;
- по делам общественных объединений и религиозных организаций;
- по Регламенту и организации работы ГД;
- по информационной политике и связи;
- по вопросам геополитики;
- по конверсии и наукоемким технологиям;
- по культуре;
- по туризму и спорту;
- по проблемам Севера.

Численный состав К. и к. ГД – не менее 12 и не более 35 депутатов. Численность конкретных комитетов и комиссий определяется ГД. Формируются они, как правило, на основе принципа пропорционального представительства депутатских объединений (т. е. фракций и депутатских групп). Состав комитета, комиссии утверждается ГД в соответствии со списком, предварительно согласованным во фракциях и депутатских группах. Председатели и заместители председателей комитетов и комиссий избираются палатой по представлению фракций и депутатских групп. Голосование может производиться по единому списку кандидатур.

Состав К. и к. ГД строго связан с имеющимися в ней депутатскими объединениями. Изменения в составе комитетов и комиссий производятся ГД с предварительного согласия соответствующих депутатских объединений.

Каждый депутат ГД должен состоять в одном из комитетов, за исключением Председателя ГД, его заместителей, руководителей фракций и депутатских групп. Депутат может быть членом только одного комитета ГД.

Комитеты ГД по вопросам, отнесенным к их ведению:

- подготавливают и рассматривают (предварительно) законопроекты;
- организуют парламентские слушания;
- осуществляют функции контроля за реализацией законодательства;
- дают заключения и предложения по соответствующим разделам проекта федерального бюджета;
- решают вопросы организации своей деятельности.

Группа депутатов, составляющих комитет, имеет право законодательной инициативы. Депутаты, имеющие право законодательной инициативы, могут осуществлять его как индивидуально, так и сообща, в том числе и входя в один и тот же комитет ГД.

Комитеты, комиссии имеют право вносить на заседание Совета ГД предложения по повестке дня заседания палаты. Представитель комитета, комиссии имеет право выступать на заседаниях ГД, заседаниях других комитетов, комиссий ГД с докладами и содокладами, относящимися к ведению представляемых им комитета, комиссии.

Заседания комитетов, комиссий проводятся по мере необходимости, но не реже 2 раз в месяц. Заседание правомочно, если на нем присутствует более половины от общего числа комитета, комиссии. Депутат ГД обязан присутствовать на заседаниях комитета, комиссии, членом которых он является.

Решение комитета, комиссии принимается большинством голосов от общего числа членов комитета, комиссии, присутствующих на заседании. Протоколы заседаний подписывает председательствующий.

В заседании комитета, комиссии могут участвовать с правом совещательного голоса

депутаты, не входящие в их состав. На заседании вправе присутствовать полномочный представитель Президента РФ в ФС, представители Правительства РФ, а также представители субъектов права законодательной инициативы, законопроекты которых рассматриваются. На заседание могут приглашаться эксперты, а также представители заинтересованных государственных органов и общественных объединений, СМИ. Комитеты, комиссии могут проводить совместные заседания.

Органы государственной власти, общественные объединения, предприятия, учреждения и организации и их должностные лица в 10-дневный срок обязаны представлять К. и к. ГД запрашиваемые ими документы и материалы.

ГД образует комиссии:

- мандатную;
- для проверки определенных данных о событиях и должностных лицах;
- для подсчета результатов тайного голосования;
- для дачи заключения при выдвижении обвинения против Президента РФ и др.

Они создаются на срок полномочий ГД, или на конкретный отрезок времени, либо на период выполнения какой-то задачи. Задачи комиссии, срок ее деятельности, полномочия и состав определяются постановлением ГД. Комиссии формируются из числа членов комитетов ГД.

Однако одна из этих комиссий – мандатная – постоянно действующая:

- она образуется в то же время, что и комитеты ГД, на срок полномочий ГД, имеет в своем составе депутатов, которые не входят в комитеты;
- мандатная комиссия имеет статус комитета ГД.

Другие комиссии создаются по мере необходимости.

*Авакьян С.А.*

## **Комитеты и комиссии Совета Федерации**

КОМИТЕТЫ И КОМИССИИ СОВЕТА ФЕДЕРАЦИИ – органы СФ с подготовительно-вспомогательными функциями, образуемые из числа ее членов.

СФ имеет 11 постоянно действующих комитетов:

- по конституционному законодательству и судебно-правовым вопросам;
- по вопросам безопасности и обороны;
- по бюджету, финансовому, валютному и кредитному регулированию, денежной эмиссии, налоговой политике и таможенному регулированию;
- по вопросам социальной политики;
- по вопросам экономической политики;
- по международным делам;
- по делам СНГ;
- по аграрной политике;
- по науке, культуре, образованию, здравоохранению и экологии;
- по делам Федерации, Федеративному договору и региональной политике;
- по делам Севера и малочисленных народов Севера.

Кроме того, СФ образовал в качестве постоянно действующих 2 комиссии: мандатную, а также комиссию по регламенту и парламентским процедурам.

В СФ нет депутатских фракций и групп. Поэтому формирование комитетов и комиссий осуществляется только по личностному признаку. Численный состав определяется СФ, причем в состав комитета СФ должны входить не менее 10 членов палаты. Все члены СФ входят в состав комитетов, кроме Председателя палаты и его заместителей. Член СФ может быть членом только одного комитета. Состав комитета утверждается палатой большинством голосов от общего числа членов СФ. Председатель, заместители председателя комитета избираются на его заседании и не могут быть представителями от одного субъекта РФ. Председатель утверждается СФ большинством голосов от общего числа членов палаты.

Комитеты:

- осуществляют подготовку заключений по проектам ФЗ, одобренным ГД. по ФЗ, принятым ГД и переданным на рассмотрение СФ;
- разрабатывают и предварительно рассматривают законопроекты и проекты иных правовых актов;
- организуют проведение парламентских слушаний;
- решают вопросы организации своей деятельности и деятельности палаты;
- рассматривают в пределах своей компетенции иные вопросы, относящиеся к ведению СФ.

К. и к. СФ имеют право вносить предложения по повестке дня заседания СФ. Представители комитета, комиссии вправе выступать на заседаниях палаты либо на заседаниях других комитетов с докладами и содокладами.

Заседания К. и к. СФ проводятся по мере необходимости, но не реже раза в месяц. В заседаниях могут принимать участие с правом совещательного голоса также члены СФ, не входящие в состав данного комитета, представитель Президента РФ, представитель Правительства РФ. члены Правительства. председатель, заместитель Председателя и аудиторы Счетной палаты, Председатель СФ первого созыва, а также с согласия председателя комитета представители органов государственной власти и общественных объединений.

Комитет, комиссия в соответствии с направлением своей деятельности организуют парламентские слушания, на которые могут приглашаться члены СФ, депутаты ГД, должностные лица, эксперты. представители государственных и общественных органов и организаций, научных учреждений.

СФ заслушивает отчеты комитетов, комиссий по вопросам их ведения.

*Авакьян С.А.*

## **Коммандитист**

КОММАНДИТИСТ – участник коммандитного товарищества (товарищества на вере), называемый вкладчиком (ст. 82–86 ГК РФ). В отличие от участников с полной ответственностью (полных товарищей), К. не несут никакой ответственности по долгам товарищества на вере, не участвуют в управлении его делами и не вправе оспаривать действия полных товарищей по ведению дел товарищества. К. вправе одновременно участвовать в нескольких различных товариществах на вере. В качестве К. могут выступать любые субъекты гражданского права, в том числе не являющиеся индивидуальными предпринимателями или коммерческими организациями.

К. обязан внести вклад в складочный капитал товарищества (удостоверяемый свидетельством об участии, не являющимся ценной бумагой). Он вправе получать принадлежащую на его вклад часть прибыли товарищества, знакомиться с годовыми отчетами и бухгалтерскими балансами товарищества, а также выйти из товарищества с получением стоимости своего вклада либо передать свою долю в складочном капитале или ее часть другому вкладчику или третьему лицу. Учредительный договор (коммандитного товарищества) может предусматривать и другие права К. При ликвидации товарищества К. получают право на возврат своих вкладов после удовлетворения требований всех кредиторов, но преимущественно перед полными товарищами, а затем участвуют в распределении остатка имущества наряду с ними.

*Суханов Е.А.*

## **Коммандитное товарищество**

КОММАНДИТНОЕ ТОВАРИЩЕСТВО (товарищество на вере) – коммерческая организация, представляющая собой объединение лиц, в котором одни участники

осуществляют предпринимательскую деятельность от имени товарищества и при этом несут солидарную ответственность своим личным имуществом по его долгам при недостаточности имущества товарищества (полные товарищи), а другие лишь вносят вклады в имущество товарищества, не участвуя в его предпринимательской деятельности и не отвечая по его долгам своим личным имуществом (вкладчики, коммандитисты) (ст. 82–86 ГК РФ).

Термин «коммандита» происходит от итальянского *commandare*, соответствующего латинскому *deponere* – вверять на хранение, хранить. Исторически данный вид товарищества возник как способ совершения купцом (предпринимателем) в ходе морской торговли сделок со специально вверенным ему для этих целей капиталом (имуществом) других лиц, а затем использовался для получения предпринимательских выгод лицами, не являвшимися профессиональными коммерсантами (прежде всего, дворянами). К.т. дает возможность объединить имущество для предпринимательской деятельности как предпринимателям (полным товарищам), так и непредпринимателям (вкладчикам), соединяя в себе свойства объединения лиц (предпринимателей) и объединения капиталов. Коммандитисты (вкладчики) не участвуют в ведении дел товарищества и вынуждены в этом полагаться на полных товарищей, доверять им. Отсюда российское название К.т. – товарищество на вере. Поскольку в К.т. обязательно наличие полных товарищей, на них распространяется статус участников полного товарищества, а на К.т. в целом – правила о полном товариществе.

В качестве полных товарищей в К.т. могут выступать лишь индивидуальные предприниматели или коммерческие организации, а в качестве вкладчиков – любые субъекты гражданского права (за изъятиями, предусмотренными п. 4 ст. 66 ГК РФ). В К.т. должен быть по крайней мере один полный товарищ и один вкладчик. Однако такая ситуация может сложиться лишь в результате выбытия из него других участников. К.т. не может быть создано одним участником.

Учредительным документом К.т. является учредительный договор, подписываемый всеми полными товарищами. Вкладчики не подписывают учредительный договор и не участвуют в формировании его условий, а их отношения с товариществом оформляются договорами о внесении вкладов. В образовании складочного капитала К.т. должны принимать участие как полные товарищи, так и вкладчики. Соотношение вкладов коммандитистов и полных товарищей закон отдает на усмотрение последних.

К.т. ликвидируется по тем же основаниям, что и полное товарищество, а также при выбытии из него всех вкладчиков. В последнем случае оставшиеся полные товарищи вместо ликвидации могут преобразовать его в полное товарищество.

*Суханов Е.А.*

## **Коммерческая концессия**

*см. Договор коммерческой концессии .*

## **Коммерческая организация**

КОММЕРЧЕСКАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ – юридические лица, имеющие в качестве основной цели своей деятельности получение прибыли и распределяющие ее между своими участниками (учредителями) (ст. 50 ГК РФ). К К.о. относятся хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия. Ни в каких других организационно-правовых формах К.о. создаваться не могут. Иные юридические лица относятся к числу некоммерческих организаций, которые могут осуществлять предпринимательскую деятельность в строго целевых рамках.

К.о. (за исключением унитарных предприятий) обладают общей (а не специальной, как некоммерческие организации) правоспособностью, дающей возможность быть субъектами гражданских прав и обязанностей, необходимых для осуществления любых не запрещенных



законом видов деятельности (п. 1 ст. 49 ГК РФ). Они являются постоянными, профессиональными участниками гражданского оборота, а, заключаемые между ними сделки составляют его важнейшую часть – предпринимательский оборот. В ряде случаев к К.о. предъявляются особые, повышенные требования. Например, в случае неисполнения обязательств, возникающих при осуществлении предпринимательской деятельности, ответственность К.о. по общему правилу возникает независимо от ее вины: запрещено дарение в отношении между К.о. Вместе с тем только К.о. могут быть участниками договора коммерческой концессии, доверительными управляющими и участниками некоторых других сделок.

*Суханов Е.А.*

## **Коммерческая тайна**

**КОММЕРЧЕСКАЯ ТАЙНА** – научно-техническая, коммерческая, организационная или иная используемая в предпринимательской деятельности информация, которая обладает реальной или потенциальной экономической ценностью в силу того, что она не является общеизвестной и не может быть легко получена законным образом другими лицами, которые могли бы извлечь экономическую выгоду от ее разглашения или использования. К.т. является объектом правовых, организационных, технических и иных мер по охране информации.

Важнейшим правовым актом, регулирующим отношения по поводу К.т., является ГК РФ, в частности в ст. 139 установлено, что информация является К.т. при наличии трех условий:

а) информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность – в силу неизвестности ее третьим лицам;

б) к ней нет свободного доступа на законном основании;

в) обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности.

Сведения, которые не могут составлять К.т., определяются постановлением Правительства РФ от 5 декабря 1991 г. № 35 "О перечне сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну" и включают:

– учредительные документы;

– документы, дающие право заниматься предпринимательской деятельностью (регистрационные удостоверения, лицензии, патенты);

– сведения по установленным формам отчетности о финансово-хозяйственной деятельности и иные сведения, необходимые для проверки правильности исчисления и уплаты налогов и других обязательных платежей;

– документы о платежеспособности и ряд других.

Гражданско-правовой способ защиты К.т. состоит в том, что лица, незаконными методами получившие информацию, которая составляет К.т., обязаны возместить причиненные убытки. Такая же обязанность возлагается на работников, разгласивших К.т. вопреки трудовому договору, в том числе контракту, и на контрагентов, сделавших это вопреки гражданско-правовому договору. В соответствии с гражданским законодательством также возмещаются убытки, причиненные разглашением К.т. сотрудниками государственных органов (налоговых, антимонопольных и др.), которым она стала известна в силу их служебных полномочий. Не подлежит гражданской или иной ответственности постороннее лицо, самостоятельно и добросовестно получившее информацию, являющуюся К.т.

Уголовно-правовая охрана К.т. установлена ст. 183 УК, предусматривающей два состава преступления:

а) собирание сведений, составляющих банковскую или К.т., путем похищения документов, подкупа или угроз, а равно иным незаконным способом в целях разглашения либо незаконного использования этих сведений;

б) незаконное разглашение или использование сведений, составляющих банковскую или К.т., без согласия их владельца, совершенное из корыстной или иной личной заинтересованности и причинившее крупный ущерб.

Административная ответственность за нарушение прав на К.т. предусмотрена для сотрудников государственных органов, имеющих к ней доступ по службе. Например, согласно Закону РСФСР от 22 марта 1991 г. № 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" должностные лица федерального антимонопольного органа несут административную ответственность за разглашение сведений, составляющих К.т. коммерческих и некоммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей, в виде предупреждения или штрафа в размере до 80 МРОТ, если эти деяния не влекут иную ответственность, предусмотренную действующим законодательством. Получение, использование и разглашение информации, составляющей К.т., без согласия ее владельца признается одной из форм недобросовестной конкуренции, а антимонопольные органы наделены широкими полномочиями по предупреждению и пресечению подобной конкуренции со стороны хозяйствующих субъектов. Нарушение К.т. клиента рассматривается законодательством в качестве одного из оснований для аннулирования лицензии на занятие соответствующим видом предпринимательской деятельности (если он подлежит лицензированию).

В зарубежном законодательстве нет общепринятого определения К.т. В США согласно Единому закону о коммерческих секретах 1979 г. под К.т. понимается "информация, включающая формулы, образцы, компиляции, программы, методологию, технику или технологию, которая:

а) представляет независимую экономическую ценность вследствие своей уникальности и за счет невозможности ее получения законными путями другими лицами, которые могут получить экономический эквивалент от ее использования или раскрытия;

б) является объектом действий, которые обоснованы при обстоятельствах, требующих сохранения ее секретности".

В Германии, понятие К.т. в нормативно-правовом смысле содержится в ФЗ о недобросовестной конкуренции. В соответствии с ним к К.т. относятся: коммерческие замыслы, коммерческие цели фирмы, предмет и результаты заседаний органов управления фирм, размеры и условия банковских кредитов, балансы и бухгалтерские книги, негласные компаньоны товариществ, картотеки клиентов. В Финляндии под К.т. понимают подлежащие сохранению в тайне сведения о технологии производства, схемы и чертежи отдельных узлов и готовых изделий, круг клиентов, уровень цен и размер скидок с прейскурантных цен, бюджет фирмы и другие данные, которые, попав в руки конкурента или третьих лиц, могут причинить ущерб деятельности фирмы или способствовать успеху конкурента.

*Монахов В.Н.*

## **Коммерческие права при международных перелетах**

КОММЕРЧЕСКИЕ ПРАВА ПРИ МЕЖДУНАРОДНЫХ ПОЛЕТАХ – предоставляемые государствами иностранным авиапредприятиям, воздушные суда которых в надлежащем порядке зарегистрированы в какой-либо стране, права на осуществление над своей территорией перевозки пассажиров, багажа, грузов и почты на коммерческой основе. Наделение такими правами производится на условиях взаимности и детально регламентируется соответствующими двусторонними соглашениями, заключаемыми государствами по форме, приложенной к Заключительному акту Чикагской конвенции о международной гражданской авиации 1944 г. об обмене коммерческими правами в регулярном международном воздушном сообщении.

Перечень таких прав ("свобод воздуха") включает:

а) право на транзитный (бес посадочный) перелет через территорию государства,

предоставившего это право;

б) право на транзитный перелет через территорию указанного государства с возможней посадкой в технико-эксплуатационных целях (дозаправка, техобслуживание) без выгрузки-погрузки перевозимых объектов;

в) право доставки на территорию указанного государства и выгрузки на ней пассажиров, багажа, грузов и почты, принятых на борт в государстве регистрации воздушного судна;

г) право приема на борт воздушного судна для перевозки в государство регистрации пассажиров, багажа, грузов и почты с территории иностранного государства;

д) право высаживать на территории иностранного государства пассажиров, выгружать багаж, грузы и почту, а равно принимать все это на борт воздушного судна для перевозки из любого третьего государства в любое третье государство;

е) право осуществлять воздушные перевозки любых объектов между третьими государствами через собственную территорию (территорию государства регистрации);

ж) право на осуществление воздушных перевозок всех видов между иностранными государствами, минуя территорию государства регистрации воздушного судна.

*Волосов М.Е.*

## **Коммерческий кредит**

КОММЕРЧЕСКИЙ КРЕДИТ – условие договора купли-продажи, договора поставки, договора подряда об уплате покупной цены предмета договора в рассрочку или с отсрочкой в сравнении со временем получения товара. Согласно ст. 823 ГК РФ может применяться только в таких договорах, исполнение которых связано с передачей в собственность другой стороне денежных сумм или других вещей, определяемых родовыми признаками. К.к. может быть кредитом покупателя, предоставляемым в виде аванса или предварительной оплаты, или кредитом поставщика, если он предоставляется в форме отсрочки и рассрочки оплаты товаров, работ или услуг. К нему применяются правила гл. 42 ГК РФ, если иное не предусмотрено правилами о договоре, из которого возникло соответствующее обязательство, и не противоречит существу такого обязательства.

Применительно к договору купли-продажи различают три вида К.к.: предварительную оплату (ст. 487 ГК РФ), оплату товара в кредит (с отсрочкой – ст. 488 ГК РФ) и оплату товара в рассрочку (ст. 489 ГК РФ).

В случаях когда договором купли-продажи предусмотрена обязанность покупателя оплатить товар полностью или частично до передачи продавцом товара (предварительная оплата), покупатель должен произвести оплату в срок, предусмотренный договором, а при отсутствии такого срока – в срок, определенный ГК РФ для исполнения обязательств. В случае неисполнения покупателем обязанности предварительно оплатить товар применяются правила, предусмотренные ГК РФ для встречного исполнения обязательств.

В случае когда продавец, получивший сумму предварительной оплаты, не исполняет обязанность по передаче товара в установленный срок, покупатель вправе потребовать его передачи или возврата суммы предварительной оплаты. В случае когда продавец не исполняет обязанность по передаче предварительно оплаченного товара и иное не предусмотрено договором купли-продажи, подлежат уплате проценты (на сумму предварительной оплаты) со дня, когда по договору передача товара должна быть произведена, до дня передачи товара покупателю или возврата ему предварительно уплаченной суммы. В договоре может быть предусмотрена обязанность продавца уплачивать проценты на сумму предварительной оплаты со дня получения этой суммы от покупателя.

В случае когда договором купли-продажи предусмотрена оплата товара через определенное время после его передачи покупателю (продажа товара в кредит или продажа с отсрочкой платежа), покупатель должен произвести оплату в срок, предусмотренный договором, а при отсутствии такого срока – в срок, определенный ГК РФ для исполнения

обязательств.

При просрочке покупателя продавец вправе потребовать оплаты или возврата неоплаченных товаров. Кроме того, на просроченную сумму подлежат уплате проценты со дня, когда по договору товар должен был быть оплачен, до дня оплаты товара покупателем, если иное не предусмотрено ГК РФ или договором купли-продажи. Договором может быть предусмотрена обязанность покупателя уплачивать проценты на сумму, соответствующую цене товара, начиная со дня его передачи продавцом.

Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, с момента передачи товара покупателю и до его оплаты товар, проданный в кредит, признается находящимся в залоге у продавца для обеспечения исполнения покупателем его обязанности по оплате.

Договором о продаже товара в кредит может быть предусмотрена оплата товара в рассрочку. Договор о продаже товара в кредит с условием о рассрочке платежа считается заключенным, если в нем наряду с другими существенными условиями указаны цена товара, порядок, сроки и размеры платежей.

Если покупатель не производит в установленный договором срок очередной платеж за проданный в рассрочку и переданный ему товар, продавец вправе, если иное не предусмотрено договором, отказаться от исполнения договора и потребовать возврата проданного товара, за исключением случаев, когда сумма платежей, полученных от покупателя, превышает половину цены товара.

К договору о продаже товара в кредит с условием о рассрочке платежа применяются правила о встречном исполнении обязательств, уплате процентов за просрочку оплаты. А переданный товар до момента его оплаты считается находящимся в залоге у продавца. В договоре розничной купли-продажи с рассрочкой платежа покупатель вправе оплатить товар в любое время в пределах установленного договором периода рассрочки.

По договору подряда подрядчик может предоставить заказчику в кредит материалы, в том числе с условием их оплаты в рассрочку. Также возможны возврат в рассрочку суммы займа и уплата в рассрочку страховых взносов (премий).

Традиционный юридический инструмент, оформляющий отношения К.к., - вексель.

Лит.:

*Медведев Д.А.* Правовые вопросы коммерческого кредитования в СССР//Правоведение, 1989, № 4. С. 49–58.

*Белов В.А.*

## **Коммерческий подкуп**

КОММЕРЧЕСКИЙ ПОДКУП – действия, выражающиеся в незаконной передаче лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, денег, ценных бумаг, иного имущества, а равно незаконном оказании ему услуг имущественного характера за совершение действий (бездействия) в интересах дающего в связи с занимаемым этим лицом служебным положением. Ст. 204 УК квалифицирует эти действия как преступные. По той же статье несет ответственность и получившее соответствующее вознаграждение лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации.

Указание на имущественный характер услуги означает, что служащим в результате подкупа приобретаетась какая-либо имущественная выгода. Эта выгода может выражаться, в частности, в получении услуг по обычной либо заниженной цене. В то же время помощь в устройстве на работу, если зарплата служащего не увеличивается и он в результате не получает для себя иных материальных выгод, нельзя отнести к услугам имущественного характера.

Вознаграждение передается за совершение конкретного действия (бездействие), а не за общее благорасположение, покровительство или попустительство по службе, как это предусмотрено при получении взятки (см. *Взятничество*). Гражданин, передавший вознаграждение, освобождается от уголовной ответственности, если в отношении него имело

место вымогательство или если это лицо добровольно сообщило о К.п. органу, имеющему право возбудить уголовное дело. В отличие от взятки к уголовной ответственности за К.п. можно привлечь только в случае причинения вреда либо самим фактом получения служащим К.п., либо деянием, совершенным за вознаграждение. Получение имущественных выгод за совершение действий, не направленных на причинение вреда, например за совершение взаимовыгодной сделки, не содержит признаков К.п. (см. также Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях).

*Яни Л.С.*

## **Коммерческое право**

КОММЕРЧЕСКОЕ ПРАВО (лат. *commercium* – торговля) – подотрасль гражданского права, предметом которой является правовое регулирование деятельности по продвижению товаров от производителя к потребителям (торговая деятельность).

Использование названия К.п. вместо синонима "торговое право" обусловлено необходимостью различать К.п. и преподаваемую в высших и средних специальных торговых учебных заведениях дисциплину "торговое право", которая имеет комплексный характер и посвящена регулированию деятельности торговых организаций нормами разных отраслей права: административного, финансового, гражданского, трудового, уголовного и др.

Товарный оборот – часть имущественного оборота, регулируемого гражданским правом. Совокупность нормативных актов о торговой деятельности представляет собой подотрасль гражданского права.

К.п. нередко ошибочно смешивается с предпринимательским правом. Подобная ошибка обусловлена нечетким разделением в ст. 50 ГК РФ всех организаций на коммерческие ("преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности") и некоммерческие. При этом допущено смешение понятий коммерческой (или торговой) и предпринимательской деятельности как самостоятельной, осуществляемой на свой риск деятельности, направленной на систематическое получение прибыли от использования имущества, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Торговая деятельность – лишь один из видов предпринимательской. Коммерческими могут называться только те предпринимательские организации, которые осуществляют продажу товаров с целью систематического извлечения прибыли.

*Пугинский Б.И.*

## **Коммерческое представительство**

КОММЕРЧЕСКОЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО – совершение уполномоченным лицом от имени другого лица действий по заключению договоров в сфере предпринимательской деятельности.

Коммерческим представителем может быть только предпринимательская организация или индивидуальный предприниматель, постоянно и самостоятельно действующие от имени представляемого. Не считаются К.п. действия структурного подразделения организации по совершению сделок от имени своей организации.

К.п. осуществляется на основании договора между представителем и представляемым, заключаемого в письменной форме и содержащего указания на полномочия представителя. При отсутствии в договоре сведений о полномочиях коммерческого представителя последнему должна быть выдана доверенность.

В договоре К.п. определяются:

- виды договоров, заключение которых поручено коммерческому представителю;
- основные требования к содержанию таких договоров;

– территория, на которой действует коммерческий представитель;  
– полномочия на проведение переговоров, непосредственное заключение договоров либо передачу необходимых документов и информации представляемому.

Стороны согласовывают размеры и порядок уплаты вознаграждения коммерческому представителю за оказанные услуги.

Особенности К.п. в отдельных сферах предпринимательской деятельности устанавливаются законом и иными правовыми актами. Таковы особенности деятельности коммерческих агентов в сфере продажи товаров, предусмотренные Типовым международным агентским контрактом, принятым МТП в 1991 г.

Одновременное К.п. разных сторон в сделке допускается с согласия этих сторон и в других случаях, предусмотренных законом. При этом коммерческий представитель обязан исполнять данные ему поручения с заботливостью обычного предпринимателя. Одновременное совершение сделки в интересах представляемого и самого представителя не допускается.

*Пугинский Б.И.*

## **Коммюнике**

КОММЮНИКЕ (лат. *communicatio* – сообщение, передача) – официальное сообщение высших органов государственной власти, органов внешних сношений, представителей различных государств или международных организаций о событиях международного характера – положении в какой-либо области межгосударственных отношений, ходе или результатах переговоров, ведущихся военных действиях и т. д. Помимо сугубо информационных задач К. зачастую несет и более существенную смысловую нагрузку, когда в нем освещается позиция публикатора по политико-правовым проблемам, дается их оценка, обнародуются обязательства и цели заинтересованных субъектов, их намерения, предостережения. В некоторых случаях К. могут включать материалы, содержащие документально оформленные итоги состоявшихся межгосударственных контактов.

*Волосов М.Е.*

## **Компания международного бизнеса**

КОМПАНИЯ МЕЖДУНАРОДНОГО БИЗНЕСА (англ. *international business company*) – образование корпоративного типа, организованное и существующее в соответствии с законами определенных государств или территорий и предназначенное для осуществления хозяйственной деятельности за пределами государства его учреждения (инкорпорации) или местонахождения; явление, известное праву ряда территорий, имеющих преимущественно зависимый или сходный с ним статус, а иногда и самостоятельных суверенных государств, которые предоставляют льготные налоговые режимы ("налоговые убежища") создаваемым на их территории юридическим лицам, что способствует организации в их пределах значительного числа иностранных компаний, действующих в международном гражданском обороте.

Законодательство ряда стран в последние годы особо разграничивает «обычные» компании (и корпорации) и К.м.б. в рамках общего разделения на компании, действующие на территории государства и действующие только за пределами территории государства, поскольку К.м.б., как правило, не могут осуществлять хозяйственную деятельность внутри таких территорий или государств. Именно среди них находятся получившие наибольшее распространение в последнее время так называемые оффшорные зоны. Одно из главных требований по учреждению и функционированию К.м.б. – условие о ведении деятельности исключительно за границей конкретного государства или территории.

Кроме того, в силу положений местного законодательства необходимы:

а) наличие зарегистрированного в пределах рассматриваемой юрисдикции

административного центра(центра управления – офиса компании):

б) назначение директорами компании граждан данной страны;

в) финансирование компании из источников, находящихся вне государства регистрации К.м.б.

В налоговом отношении К.м.б. фактически полностью подчинены той юрисдикции, в рамках которой они проводят оперативную хозяйственную деятельность. т. е. вне пределов страны или территории, где они инкорпорированы, посему налоговый, валютный или иной контроль отсутствует.

*Ануфриева Л.П.*

## Компаративизм

см. *Сравнительное правоведение* .

## Компенсационная торговля

КОМПЕНСАЦИОННАЯ ТОРГОВЛЯ – часть торговых операций соответствующего государства, которая складывается из компенсационных сделок и компенсационных соглашений. Наивысшего подъема в СССР К.т. достигла в конце 70-х гг. Затем число операций резко упало. Современная ситуация в области правовой регламентации К.т. и компенсационных сделок как составной ее части характеризуется отсутствием специальных нормативных актов, регулирующих или хотя бы упоминающих данный предмет в качестве формы внешнеторгового (внешнеэкономического) сотрудничества. Законодательство РФ об иностранных инвестициях не упоминает о подобной форме привлечения иностранных капиталовложений.

## Компенсационные выплаты

КОМПЕНСАЦИОННЫЕ ВЫПЛАТЫ (от лат. *compensatio* – возмещение) – производимое в предусмотренных законом случаях возмещение рабочим и служащим расходов, понесенных ими в связи с выполнением трудовых обязанностей или в связи с необходимостью прибыть на работу в другую местность.

Работникам, направляемым в служебные командировки, оплачиваются:

а) суточные за время нахождения в командировке;

б) расходы по проезду к месту назначения и обратно;

в) расходы по найму жилого помещения. Нормы возмещения командировочных расходов периодически изменяются в связи с индексацией цен.

Работникам при переводе на другую работу, когда это связано с переездом в другую местность (другой населенный пункт по существующему административно-территориальному делению), выплачиваются:

а) стоимость проезда работника и членов его семьи (кроме случаев, когда администрация предоставляет соответствующие средства передвижения);

б) расходы по провозу имущества;

в) суточные за каждый день нахождения в пути;

г) единовременное пособие на самого работника и на каждого переезжающего члена семьи;

д) заработная плата за дни сбора в дорогу и устройства на новом месте жительства (но не более 6 дней), а также за время нахождения в пути.

К членам семьи работника относятся муж, жена, дети и родители обоих супругов, находящиеся на его иждивении и проживающие вместе с ним. Работникам, переезжающим в связи с приемом их (по предварительной договоренности) на работу в другую местность, выплачиваются те же компенсации, кроме выплаты единовременного пособия. Все расходы

несет предприятие, в которое переводится, направляется или принимается работник.

Работник обязан полностью вернуть средства, выплаченные ему в связи с переездом на работу в другую местность, если он не явился на работу или отказался приступить к работе без уважительной причины, либо если он до окончания срока работы, предусмотренного законодательством (а при отсутствии определенного срока – до истечения 1 года), уволился по собственному желанию без уважительной причины или был уволен за виновные действия, которые в соответствии с законодательством стали основанием прекращения трудового договора.

Работникам, переводимым, направляемым или принимаемым в районы Крайнего Севера и приравненные к ним местности, предоставляются следующие К.в.:

а) единовременное пособие в размере 2 должностных окладов (ставок) и единовременное пособие на каждого члена семьи в размере 50 % должностного оклада (ставки);

б) оплата стоимости проезда работника и членов его семьи и провоза багажа, но не свыше 5 т на семью по фактическим расходам;

в) суточные работника;

г) оплачиваемый отпуск на сборы и обустройство на новом месте продолжительностью 7 календарных дней.

К.в. производятся при направлении в порядке распределения на работу в другую местность лиц, окончивших учебные заведения, включая аспирантуру и клиническую ординатуру. Оплачиваются:

– стоимость проезда лица и членов его семьи по железной дороге либо водным путем, а также автомобильным транспортом общего пользования, воздушным транспортом;

– расходы по провозу имущества до 0,5 т на работника и до 150 кг на каждого переезжающего члена семьи (по соглашению сторон могут быть оплачены фактические расходы);

– единовременное пособие на работника – месячный должностной оклад (тарифная ставка) по новому месту работы и на каждого члена семьи – в размере 1/4 пособия работника;

– заработная плата – за дни сбора (в пределах 6 дней) и за время нахождения в пути.

К.в. за износ инструментов, принадлежащих работникам, производятся в случае использования ими своих инструментов для нужд предприятия, учреждения, организации. Размер и порядок выплаты этой компенсации (если они не установлены в централизованном порядке) определяются администрацией предприятия по согласованию с работником и соответствующим выборным профсоюзным органом.

Рабочим, специалистам и руководителям, направленным для выполнения монтажных, наладочных и строительных работ, за каждый календарный день пребывания на месте производства работ выплачивается надбавка к заработной плате взамен суточных – в размере 50 % месячной тарифной ставки (должностного оклада), но не свыше размера установленной нормы суточных при командировках по территории РФ. В строительных организациях за разъездной характер работы выплачивается надбавка в размере до 20 % месячной тарифной ставки (оклада) без учета коэффициентов и доплат, если время проезда в нерабочее время от места нахождения строительной организации или от сборного пункта до места работы и обратно не менее 3 ч, и до 15 % – если время проезда составляет не менее 2 ч. Работникам связи, железнодорожного, речного, автомобильного транспорта и шоссейных дорог, постоянная работа которых протекает в пути или имеет разъездной характер, а также при служебных поездках в пределах обслуживаемых ими участков выплачивается надбавка в процентах к месячной тарифной ставке (должностному окладу) без учета коэффициентов (работникам, обслуживающим пассажирские поезда, почтово-багажные поезда, вагоны-рестораны (кафе-буфеты) в пассажирских поездах и почтовые вагоны, – 3 % в сутки).

Соответствующие компенсации установлены также для работников предприятий лесной промышленности, заповедников, геологоразведки, цирков и др.



*Щербаков И.И.*

## **Компенсационные пошлины**

см. *Таможенные пошлины* .

## **Компенсационные сделки и компенсационные соглашения**

КОМПЕНСАЦИОННЫЕ СДЕЛКИ И КОМПЕНСАЦИОННЫЕ СОГЛАШЕНИЯ – предоставление (преимущественно в кредит) машин, оборудования, технологий, материалов, а также оказание связанных с этим услуг для строительства, оснащения, реконструкции или переоборудования промышленных и иного рода объектов на условиях последующего осуществления поставок продукции (производимой или добываемой рассматриваемым предприятием или иным объектом) в счет погашения – задолженности как по основному долгу, так и по процентным обязательствам, или согласно какому-либо другому порядку возврата заемных средств, определенному между сторонами в том, что касается платы за пользование кредитом. Помимо нетрадиционных расчетных отношений, присутствующих в такого рода сделках, они, как правило, сопровождаются кооперационными связями, развитием совместного предпринимательства.

*Ануфриева Л.П.*

## **Компьютерные преступления**

КОМПЬЮТЕРНЫЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ – группа преступлений, связанных с использованием электронно-вычислительной техники. Термин "К.п." стал впервые использоваться в американской, а затем и другой зарубежной литературе в начале 60-х г., когда были выявлены случаи совершения преступлений с использованием ЭВМ. В УК предусмотрена специальная гл. 28 "Преступления в сфере компьютерной информации". Термин "К.п." включает в себя не только преступления, перечисленные в гл. 28 УК, но и те, которые тесно связаны с ними (например, хищение денег из банка путем незаконного проникновения в компьютерную сеть последнего).

### **Лит.:**

*Вехов В.Б.* Компьютерные преступления: Способы совершения и раскрытия/Под ред. акад. *Б.П. Смагоринского* . М., 1996;  
Комментарий к Уголовному кодексу РФ/Под ред. проф. *Ю.И. Скуратова* и Председателя Верховного Суда РФ *В.М. Лебедева* . М., 1996;

*Ляпунов Ю., Максимов В.* Ответственность за компьютерные преступления//Законность, 1997, № 1.  
*Скормников К.С.*

## **Конвенции международные**

КОНВЕНЦИИ МЕЖДУНАРОДНЫЕ (лат. *conventio* и фр. *convention* – соглашение, договор, сделка) – одно из наиболее распространенных наименований договоров (соглашений) между государствами, преимущественно многостороннего характера. В К.м. фиксируются права и обязанности субъектов международного права в политической, экономической, юридической, военной, гуманитарной и других областях межгосударственных отношений, включая морское право (Конвенция ООН по морскому праву 1982 г.), воздушное право (Чикагская конвенция о международной гражданской авиации 1944 г.), космическое право (Конвенция о международной ответственности за ущерб, причиненный космическими объектами 1972 г.), охрану окружающей среды (Конвенция о трансграничном загрязнении воздуха на большие расстояния 1973 г.), защиту жертв войны и вооруженных конфликтов (Женевские конвенции 1949 г.) и т. д.

Двусторонние К.м. обычно посвящены регулированию консульских отношений,

пограничных вопросов, санитарного и таможенного контроля, режима судоходства по пограничным рекам, эксплуатации природных ресурсов исключительной экономической зоны. Как и все другие виды международных договоров. К.м. в том, что касается порядка их заключения, вступления в силу, толкования, а также прекращения, подпадают под действием правил, установленных Венской конвенцией о праве международных договоров 1963 г., Венской конвенцией о праве договоров между государствами и международными организациями и между международными организациями 1986 г. и другими документами. Важнейший из основных принципов международного права, распространяющихся на К.м., - принцип добросовестного выполнения международных обязательств. К.м. являются источниками норм международного права.

*Волосов М.Е.*

## **Конверсия**

КОНВЕРСИЯ – изменение условий обращения выпущенных ценных бумаг, обычно – облигаций (сокращение или увеличение сроков погашения, изменение ставки дохода, периодичности тиражей и т. п.). К К. прибегают в основном государства в кризисные периоды собственного финансового положения. Так, многие государственные займы советского правительства 20-40-х гг. с течением времени конвертировались; увеличивались сроки их погашения и снижалась доходность. Своеобразной К. подвергся в 1992 г. долг Внешэкономбанка СССР собственным клиентам: последние вместо Внешэкономбанка получили нового должника – РФ и по иным ценным бумагам – облигациям внутреннего валютного займа.

Практика К. облигаций государственных займов выработала две основные формы К.: добровольную и принудительную. При добровольной держателям ценных бумаг, подверженных К., предлагается либо досрочно получить погашение этих ценных бумаг, либо обменять их на бумаги нового займа. При принудительной К. все бумаги определенного выпуска подлежат обмену на новые в обязательном порядке, причем в течение ограниченного срока, по истечении которого старые ценные бумаги аннулируются (считаются недействительными).

В настоящее время ст. 310 и 816 ГК РФ не оставляют никаких юридических оснований для применения процедуры К., если только ее возможность и условия не были оговорены при выпуске ценных бумаг в обращение (см. также *Казначейские обязательства, Государственные казначейские обязательства* ).

*Белов В.А.*

## **Конвертация**

КОНВЕРТАЦИЯ – 1) то же, что и конвертируемость (см. *Валюта конвертируемая* );

2) преобразование ценных бумаг одного типа или категории в ценные бумаги другого типа или категории, производящееся по решению высшего органа управления эмитента или в соответствии с проспектом эмиссии (ФЗ РФ от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ "Об акционерных обществах").

Подобно новации К., с одной стороны, создает новые ценные бумаги (возникающие в результате К.), а с другой – прекращает существование имевшихся ранее (конвертированных бумаг).

## **Кондоминиум**

КОНДОМИНИУМ – 1) в международном праве владение определенной территорией двумя или более государствами, которые совместно осуществляют над ней свой суверенитет на основе соответствующего соглашения между ними;

2) согласно ФЗ РФ от 15 июня 1996 г. № 72-ФЗ "О товариществах собственников жилья" К. - единый комплекс недвижимого имущества, включающий земельный участок в установленных границах и расположенное на нем жилое здание, иные объекты недвижимости, в котором отдельные части, предназначенные для жилых или иных целей (помещения), находятся в собственности граждан, юридических лиц, РФ, субъектов РФ, муниципальных образований (домовладельцев) – частной, государственной, муниципальной и иной формах собственности, а остальные части (общее имущество) находятся в их общей долевой собственности (см. также *Товарищества собственников жилья* ).

## Конклюдентные действия

КОНКЛЮДЕНТНЫЕ ДЕЙСТВИЯ (лат. *concludere* – заключать, делать выводы) – в гражданском праве обычное при данных обстоятельствах поведение лица, из которого явствует его намерение совершить сделку. Это косвенный способ выражения воли (волеизъявления) лица, желающего заключить сделку, т. е. самостоятельная форма ее совершения.

Согласно п. 2 ст. 158 ГК РФ К.д. могут совершаться сделки, в отношении которых закон допускает устную форму; например, договор розничной купли-продажи с использованием торговых автоматов считается заключенным с момента совершения покупателем действий, необходимых для получения товара (оплата, нажатие кнопки и т. д.).

К.д. как юридический факт. порождающий гражданские отношения, получает все большее распространение (использование автоматических касс продажи билетов, оплата проезда на городском транспорте, хранение багажа в механизированных камерах хранения и т. п.).

К.д. в административном праве – это действия уполномоченного лица, выражающие его волю, требование, запрет не в форме устного или письменного волеизъявления. а закрепленным традицией (обычаем) или правовой нормой действием, поведением, определенным жестом, сигналом, условным знаком и другими способами, понятными для лиц, к которым они адресуются (жест регулировщика уличного движения, установление знаков дорожного движения, светофоров, подача звуковых сигналов свистком, визуальных – флажком, предупредительный выстрел в воздух часового и т. п.).

Лит.:

*Новицкий И.Б.* Сделки. Исковая давность. М., 1954. С. 66–67;

Советское гражданское право. Ч. 1/Под ред. *В.А. Рясенцева*. М., 1955. С.191.

*Прасолов Б.В., Колодкин Л.М.*

## Конкуренция

КОНКУРЕНЦИЯ – состязательная деятельность хозяйствующих субъектов по извлечению прибыли, когда их самостоятельные действия эффективно ограничивают возможность друг друга односторонне повлиять на общие условия обращения товаров (производства работ и оказания услуг) на соответствующем рынке (Закон РСФСР от 22 марта 1991 г. № 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках"). Данное определение относится только к товарным рынкам. Общего определения термина "К." как для товарных рынков, так и рынков ценных бумаг, банковских услуг, исключительных прав и т. д. в законодательстве РФ не содержится.

ГК РФ использует категорию "К." всего два раза: в ст. 10, где устанавливает недопустимость использования гражданских прав в целях ограничения К., и в ст. 1033, где разрешает предусматривать в договорах коммерческой концессии отказ пользователя от получения аналогичных прав у конкурентов (потенциальных конкурентов) правообладателя – стороны данного договора.

Законодательство о К. не допускает злоупотреблений со стороны предпринимателей

при осуществлении ими своего права собственности на принадлежащие им средства производства, продукцию и товары, а также – при выполнении ими работы или оказании услуг. Злоупотребления эти обыкновенно проявляются в формах монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции. Поэтому за этим законодательством закрепилось название антимонопольного законодательства.

## Конкурсная продажа земельных участков

КОНКУРСНАЯ ПРОДАЖА ЗЕМЕЛЬНЫХ УЧАСТКОВ (лат *concursum* – букв.: столкновение, встреча) – способ продажи земельных участков с публичных торгов покупателю, который предложит не только наивысшую цену, как это бывает при аукционе, но и лучший по сравнению с другими участниками проект (условия) использования и охраны земель. К.п.з.у. регулируется ст. 447–449, 1057–1061 ГК РФ и Указами Президента РФ от 27 октября 1993 г. № 1767 "О регулировании земельных отношений и развитии аграрной реформы в России" и от 14 июня 1992 г. № 631 "Об утверждении Порядка продажи земельных участков при приватизации государственных и муниципальных предприятий, расширении и дополнительном строительстве этих предприятий, а также предоставленных гражданам и их объединениям для предпринимательской деятельности", а также постановлением Совета Министров – Правительства РФ от 30 мая 1993 г. № 503 "Об утверждении Порядка купли-продажи гражданами Российской Федерации земельных участков".

*Жариков Ю.Г.*

## Коносамент

КОНОСАМЕНТ – ценная бумага, представляющая собой товарораспорядительный документ: удостоверяет право его держателя распоряжаться указанным в К. грузом, сданным для морской перевозки, и получить этот груз после завершения перевозки.

Нормы о К. содержатся в КТМ и Общих правилах морской перевозки грузов, пассажиров и багажа.

К. урегулирован также нормами международного частного права – Международной конвенцией об унификации некоторых правил о К. от 25 августа 1924 г. (Брюссельская конвенция). Большое внимание уделено К. и в тексте Гамбургской конвенции ООН 1978 г. "О морской перевозке грузов" (далее – Гамбургская конвенция).

Отдельные нормы (о значении К. как ценной бумаги – документа, способного к обращению) содержались в старых (1983) и содержатся в новых (1993) Унифицированных правилах и обычаях для документарных аккредитивов МТП. Основные положения о К. и договоре, о морской, перевозке грузов помещаются обычно на обороте самого К.

Наличие и содержание договора морской перевозки грузов может быть доказано К. Договор оформляется исключительно К. в случае перевозки грузов как в заграничном, так и внутреннем сообщении, как в большом, так и в малом каботаже. Лишь смешанные перевозки, а также перевозки нефти по Каспийскому бассейну оформляются накладной.

Таким образом:

а) К. - единственный документ, могущий подтверждать заключение и наличие договора перевозки в части отношений между отправителем и перевозчиком;

б) К. - документ, подтверждающий, что перевозчик принял груз к перевозке, т. е. в свое ведение.

Доказывание обратного не допускается, если К. уже передан третьему добросовестному приобретателю;

в) К. - документ, позволяющий получить груз от перевозчика лицу, указанному в К.

К. должен составляться перевозчиком не менее чем в 2 экземплярах тождественного содержания, один из которых выдается отправителю, а другой сопровождает груз. По

требованию отправителя перевозчик может выдать ему за его счет несколько экземпляров К. причем в каждом из них должно быть указано число составленных экземпляров.

К. может быть именным, т. е. передаваемым в порядке цессии, ордерным – передаваемым по индоссаменту, и предъявительским, передаваемым путем простого вручения.

Выдачи груза по К. могут потребовать как отправитель, так и получатель груза. Отправитель может потребовать выдачи груза до отхода судна либо в промежуточном порту себе или не тому лицу, которое указано в К., при условии предъявления перевозчику всех экземпляров К. Такое же право принадлежит любому лицу, являющемуся законным держателем всех экземпляров К. Отправитель может потребовать выдачи груза в порту назначения по одному из находящихся в его владении экземпляров К. в случаях, когда:

а) К. выписан на предъявителя или является ордерным с последним бланковым индоссаментом;

б) К. - ордерный с последним индоссаментом на имя отправителя либо выписан "приказу отправителя";

в) К. - именной, выписан на отправителя или с последней цессией в пользу отправителя.

Получатель может потребовать выдачи груза в порту назначения по одному из находящихся в его владении экземпляров К. в случаях, когда:

а) К. выписан на предъявителя или является ордерным с последним бланковым индоссаментом;

б) К. - ордерный с последним индоссаментом на имя получателя либо выписан "приказу получателя";

в) К. - именной, выписан на получателя или с последней цессией в пользу получателя. После выдачи груза по одному из экземпляров К. (предъявленному первым по времени) остальные экземпляры теряют силу.

Всякий экземпляр К. должен содержать следующие реквизиты:

а) наименование судна, если оно известно в момент принятия груза к перевозке, либо иное соответствующее указание (о предполагаемом судне или о том, что груз принят к перевозке без предварительного определения судна);

б) наименование перевозчика;

в) место(порт) приема или погрузки груза;

г) дата приема груза перевозчиком в порту погрузки;

д) наименование отправителя;

е) место (порт) назначения;

ж) наименование получателя груза;

з) наименование груза и имеющиеся на нем марки, необходимые для идентификации груза, так называемый общий характер груза;

и) число мест или предметов, вес груза или его количество;

к) внешний вид и видимое состояние груза;

л) особые свойства груза;

м) размер или порядок определения размера фрахта и иных причитающихся платежей за перевозку либо указание на то, что они полностью уплачены;

н) место выдачи К.;

о) время выдачи К.;

п) число оригиналов К., если их больше одного;

р) подпись перевозчика, или капитана, или их представителей.

Если сторонами согласованы условия о:

а) подчинении К. нормам Гамбургской конвенции;

б) перевозке груза на палубе;

в) времени сдачи в порту разгрузки;

г) пределе ответственности – они также подлежат включению в К.

Законодательство не требует обязательного включения в документ термина "К.". Это позволяет употреблять в практике и упоминать в нормативных актах "иные транспортные документы" или "безусловные морские транспортные документы", по всем реквизитам отвечающие К., но не обозначенные этим словом либо обозначенные иначе. Все они имеют силу и значение К.

Перевозчик имеет право проверить правильность данных, указанных в К., однако делать это он не обязан. В последнем случае К. должен содержать оговорку типа "без ответственности за количество мест (вес, качество, состояние, утечку, лом и пр.)".

Переуступка К., равно как и его залог, совершаются по общим правилам, применяемым ко всяким соответствующим ценным бумагам. Вместе с переуступкой (залогом) переуступается (закладывается) право распоряжения грузом, которое переходит на приобретателя (залогодержателя в случае неисполнения обеспеченного залогом обязательства).

Лит.:

Кокин А.С. Коносамент. М., 1987; его же: Товарораспорядительные бумаги в международной торговле: Правовые вопросы. М., 1994.

Белов В.А.

## Консенсус

КОНСЕНСУС (лат. *consensus* – согласие, единогласие, единодушие, единство: *ex comini consensu* – единодушно, с общего согласия) – одна из процедурных форм выработки и принятия решений в рамках международных межгосударственных (межправительственных) организаций и международных дипломатических конференций, заключающаяся в принятии решения без голосования при отсутствии возражений с чьей-либо стороны.

## Консигнация

КОНСИГНАЦИЯ (лат. *consuignatio* – подпись, письменное подтверждение) – разновидность Договора комиссии. По договору К. продавец (консигнант) поставяет товар на склад торгового посредника (консигнатора), а последний обязан продать товар от своего имени и за счет консигнанта к определенному сроку. Договор К. обычно используют для сбыта товаров массового спроса. На К. распространяются требования гл. 51 ГК РФ о комиссии и гл. 42 ГК РФ о заеме и кредите, так как К. является по своей сути коммерческим кредитом с учетом следующих особенностей:

а) нереализованный в срок товар возвращается консигнанту, если в договор К. не было включено условие о безвозвратности определенной части или всего товара. При условии частично возвратной К. по истечении установленного договором срока консигнатор обязан выкупить у консигнанта не менее установленного договором количества нереализованных товаров;

б) расчеты между сторонами осуществляются по мере реализации товаров. При просрочке платежа консигнант вправе изъять товар, а задолженность покрыть за счет гарантий консигнатора;

в) если это установлено договором К., консигнант имеет право влиять на уровень цен реализуемых товаров, но если он поднимет цену, то тем самым аннулируются условия и гарантии консигнатора по безвозвратности этого товара.

Прасолов Б.В.

## Консолидация (акций)

КОНСОЛИДАЦИЯ (акций) – конвертация двух или более акций какого-либо выпуска в

одну акцию той же категории (типа). К. проводится тогда, когда номинальная стоимость акций общества оказывается неоправданно мелкой вследствие инфляции валюты, в которой номинированы акции, либо сосредоточения акций в руках нескольких (3–5) акционеров. Решение о К. может быть принято только общим собранием акционеров акционерного общества. К. не сопровождается регистрацией нового выпуска – консолидированные акции признаются акциями того же выпуска, что и их предшественники. К. влечет необходимость внесения изменений в устав общества относительно номинальной стоимости и количества акций общества. В случае образования при К. дробных акций последние подлежат выкупу обществом по рыночной стоимости. Белов В.А.

## Консорциум

КОНСОРЦИУМ (лат. *consortium* – соучастие, сообщество) – 1) временное объединение юридических лиц на основе особого (так называемого консорциального) соглашения для совместного достижения каких-либо целей, обычно для реализации крупных экономических проектов, при сохранении ими организационной самостоятельности.

Чаще всего К. создаются в банковской или финансовой сфере. Применительно к банковским операциям К. означает неофициальное объединение банков ("банковский пул"), совместно размещающих кредитные средства или совместно обслуживающих клиентов. В этом случае у группы объединенных банков появляется один руководитель по конкретному проекту, сосредоточивающий в своих руках часть административных полномочий на основании соответствующего соглашения. Подобное консорциальное соглашение служит целям страхования рисков и диверсификации ответственности. В некоторых случаях для управления К. может создаваться специальный исполнительный орган.

В законодательстве РФ нет определения К., хотя различные положения гражданского права содержат схожие конструкции либо их элементы. Так, ГК РФ установлено, что при простом товариществе одного или несколько лиц, не создавая юридическое лицо, соединяют свои вклады и совместно действуют для достижения какой-либо цели и извлечения прибыли. При этом осуществление предпринимательской деятельности сопряжено для участников такого объединения с солидарной ответственностью каждого.

Наряду с этим элементы К. могут быть найдены в понятии полного товарищества, т. е. юридического лица с достаточно гибкой структурой, которая весьма схожа с понятием К. (ведение дел всеми участниками, относительная привязанность существования товарищества к членству, обязанность участия в деятельности и т. д.).

2) Совместное владение имуществом супругов и ведение ими дел. К. означает право каждого из супругов на получение поддержки и помощи со стороны другого, а также обязанность совместного распоряжения имуществом. Статья 35 СК устанавливает запрет на распоряжение совместно нажитым имуществом без предварительного согласия другого супруга (см. также *Совместная собственность* ).

*Мельник Д.Ю.*

## Конституционализм

КОНСТИТУЦИОНАЛИЗМ – теория и практика организации государственной и общественной жизни в соответствии с конституцией. В каждой стране эти теория и практика имеют определенные отличия, поэтому наряду с К. вообще можно говорить об американском, российском, польском, индийском К. и т. д.

В точном смысле К. понимается только как политико-правовая теория и практика конституционного устройства, основанного на западных либерально-демократических ценностях, что подчеркивается обычно использованием выражения "западный К."

Главным принципом (признаком) К. является не просто наличие конституции, а реальная связанность ее нормами всех органов государственной власти. При этом К.

является более широким понятием, чем конституционность (конституционная законность), предполагающая формальное соответствие нормативных актов и действиям властей нормам конституции. Нередко авторитарные конституции устанавливают практически неограниченные полномочия главы государства, и в этом случае любые действия последнего будут соответствовать конституционной норме. В содержание К., помимо формального соблюдения К., входит еще ряд начал, обеспечивающих реальное ограничение могущества государственной власти: разделение властей – система "сдержек и противовесов", демократический политический режим, многопартийность, идеологический плюрализм, естественные и неотъемлемые права личности.

Такое понимание К. сложилось в эпоху буржуазных революций XVIII–XIX вв., когда стояла задача ограничить конституционными рамками прежде абсолютную власть монарха либо заменить ее иным, подконтрольным «народу» институтом. Лучшее и наиболее лаконично идея К. была сформулирована во французской Декларации прав человека и гражданина 17 89 года: "Общество, где не обеспечена гарантия прав и нет разделения властей, не имеет конституции". В дальнейшем содержание К. расширялось по мере общего расширения предмета конституционного регулирования и совершенствования демократических институтов. Современный К. предполагает безусловное признание и реализацию на практике широкого перечня прав и свобод человека, приоритет прав личности перед государственными интересами, равноправие граждан. Другим существенным элементом современного К. является наличие особых процессуальных и институциональных механизмов защиты конституции и обеспечения ее верховенства над иными актами, реализации конституционных норм. Этим целям служит прежде всего институт конституционного контроля.

В XX в. западный К. подвергся серьезным испытаниям во многих странах мира и в настоящее время остается далеко не общепризнанным. Почти все ценности К. были отвергнуты в тоталитарных государствах как социалистического, так и фашистского типа. Советская правовая наука противопоставила западному К. собственную конституционную теорию, воспринятую в других социалистических странах и некоторых странах социалистической ориентации. После крушения колониальных империй в 40- 70-е гг. большинство новых независимых государств довольно быстро отказались от конституционных моделей бывших метрополий ввиду отсутствия экономических, социальных, культурных предпосылок для их успешного функционирования. Вместо западных моделей конституционного устройства здесь утвердились однопартийные или военные диктатуры. К середине 70-х гг. столь явное неприятие на большей части земного шара методов правления, принятых в развитых западных странах, заставило говорить даже о "кризисе западного К.". Процесс возврата к западно-либеральным демократическим ценностям наметился только в конце 80-х – начале 90-х гг. В эти же годы свою приверженность принципам западного К. провозгласили большинство бывших социалистических стран (страны Восточной Европы, бывшие союзные республики СССР, Монголия), что нашло формальное отражение в их новых конституциях. Однако на практике последовательно провести принципы западного К. смогли лишь отдельные из этих стран. В других (особенно тех, где имеют место серьезные национальные и гражданские конфликты) К. остается скорее «голой» нормой, чем реальностью. Совершенно неприемлемыми идеи К. остаются для социалистических Китая, Северной Кореи, Вьетнама, Кубы, абсолютных монархий Азии, Ирана и некоторых других стран.

*Додонов В.Н.*

## **Конституциональной предрасположенности теория**

КОНСТИТУЦИОНАЛЬНОЙ ПРЕДРАСПОЛОЖЕННОСТИ ТЕОРИЯ – в криминологии концепция о связи строения тела с предрасположенностью к преступному поведению. В основе теории лежит учение немецкого профессора медицины Э. Кречмера, в



соответствии с которым между строением тела и психологическими чертами личности, особенно характером, имеется прямая связь. Отсюда социальное и антисоциальное поведение жестко и врожденно определяется физической конституцией человека. Последователи Кречмера – супруги Шел и Элеонора Глюк, имея 20-летний опыт изучения преступников, пришли к выводу, что "наличие или отсутствие определенных черт и признаков в конституции и ранней окружающей среде различных преступников определяет, кем неизбежно станут эти преступники и что станет с ними". В своей книге "Строение тела и юношеская преступность" авторы указывают, что 60 % подростков-правонарушителей принадлежит к мезоморфному типу (мускулистые, энергичные). Среди законопослушных подростков этот показатель составляет лишь 30 %. Ученые разработали понятие преступного потенциала, величина которого связана с особенностями строения тела. Реализация же этого потенциала во многом зависит от параметров социокультурной среды. По их мнению, воздействуя на окружение подростка, можно контролировать его криминальные склонности.

Обширное антропологическое изучение преступников осуществил профессор Гарвардского университета Э. Хутон, исследовавший 13 тыс. заключенных и свыше 3 тыс. законопослушных граждан. Однако его выводы оказались во многом противоположными К.п.т. В своей книге "Американский преступник" он отмечал:

"Преступники уступают неправомерным почти во всех измерениях тела. Эти различия достигают статистической и общей криминологической значимости в весе тела, ширине и объеме груди, показателях размера черепа, длине носа, уха, головы, лица. С увеличением роста тенденции к убийству несколько усиливаются, но склонность к грабежу и краже при этом еще более явно уменьшается".

В сравнении с первичными преступниками "рецидивисты ниже ростом, легче по весу, уже в груди, они отличаются более длинной головой, более узким лбом" и т. д. Физическая «неполноценность» преступников, по утверждению Хутона, сопровождается «неполноценностью» умственной и эмоциональной, а это ведет к тому, что среди них преобладают люди с низкой квалификацией и образовательным уровнем. Причина появления физически (а следовательно, по его мнению, и психически) неполноценных людей заключается во влиянии наследственности в "зародышевой плазме". Существование типа прирожденного преступника внутри каждой расы Хутон считал абсолютно реальным. Для защиты общества от таких лиц необходимы достаточно жесткие меры: "Устранение преступности может быть достигнуто только путем искоренения физически, психически и морально неприспособленных индивидов или путем их помещения в социально здоровую ("асептическую") среду".

Аналогичные исследования были проведены профессором Колумбийского университета У. Шелдоном. По соотношению мышечной, жировой и костной тканей он разделил всех людей на три соматических типа, которым соответствуют три вида темперамента и характера. От отрицательных черт характера Шелдон провел причинную связь с преступностью.

Большинство современных криминологов весьма скептически относятся как к самой К.п.т., так и к научной достоверности указанных исследований. Во-первых, они проводились на заключенных, которые не представляют всех преступников; во-вторых, пребывание преступников в тюрьмах вносит существенные «поправки» в их конституцию: происходит ослабление организма, падает масса тела и т. п. Весьма произвольно избиралась исследователями и контрольная группа.

Лит.:

*Решетников Ф.М.* Современная американская криминология. М., 1965. С. 100–117;

*Мельникова Э.Б., Решетников Ф.М.* Современная французская криминология. М., 1972. С.122–123;

*Кузнецова Н.Ф.* Современная буржуазная криминология. М., 1974. С.73–75;

*Ишачков С.М.* Зарубежная криминология. М., 1977. С. 119–123.

*Аргунова Ю.Н.*

## **Конституционная жалоба**

КОНСТИТУЦИОННАЯ ЖАЛОБА – обращение гражданина или иного лица в органы конституционного правосудия по поводу нарушения его конституционных прав. В отличие от иных жалоб и исков, решение по К.ж. имеет не индивидуальный, а общий характер. т. е. распространяется на всех лиц, права которых могут быть нарушены действием неконституционного акта. Являясь важной процессуальной гарантией прав и свобод частных лиц, К.ж. служит одновременно средством защиты публичных интересов, конституционного правопорядка в целом.

В РФ процедура К.ж. впервые была введена Конституцией 1993 г. В соответствии с ФКЗ РФ от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ "О Конституционном Суде Российской Федерации" правом на обращение в Конституционный Суд РФ с индивидуальной или коллективной жалобой обладают граждане, чьи права и свободы нарушаются законом, примененным или подлежащим применению в конкретном деле, и объединения граждан, а также иные органы и лица.

К.ж. допустима, если:

- закон затрагивает конституционные права и свободы граждан;
- закон применен или подлежит применению в конкретном деле, рассмотрение которого завершено или начато в суде или ином органе, применяющем закон.

КС, приняв к рассмотрению жалобу на нарушение законом конституционных прав и свобод граждан, уведомляет об этом суд или иной орган, рассматривающий дело, в котором применен или подлежит применению обжалуемый закон. Уведомление не приостанавливает производства по делу, однако сам суд (иной орган) вправе его приостановить до принятия решения КС. По итогам рассмотрения К.ж. КС принимает одно из следующих решений:

- а) о признании закона либо отдельных его положений соответствующими Конституции РФ;
- б) о признании закона либо отдельных его положений не соответствующими Конституции РФ.

В случае если КС признал закон, примененный в конкретном деле, не соответствующим Конституции РФ, данное дело во всяком случае подлежит пересмотру компетентным органом в обычном порядке. В случае признания закона либо отдельных его положений не соответствующими Конституции РФ судебные расходы граждан и их объединений подлежат возмещению в установленном порядке.

Институт К.ж. существует за рубежом в тех странах, где есть специальные органы конституционного контроля (Германия, Австрия, Венгрия, Грузия, Республика Корея, Мальта, Словения, Чехия, Швейцария, Югославия). Обычно в качестве предварительного условия подачи К.ж. требуется исчерпание всех других средств правовой защиты, однако из этого правила могут быть и исключения. Там, где конституционный контроль осуществляют суды общей юрисдикции (США, Индия, Япония). К.ж. не предусмотрены, так как защита конституционных прав осуществляется в порядке искового производства.

*Додонов В.Н.*

## **Конституционная законность**

КОНСТИТУЦИОННАЯ ЗАКОННОСТЬ – 1) соблюдение требований и норм, прямо содержащихся в конституции государства или вытекающих из нее;

2) соблюдения всех законов и иных нормативных правовых актов государства. Слово «конституционная» в данном случае подчеркивает, что требование законности всегда является конституционным по своей сути, так как общие предпосылки законности заложены в конституции государства и развиты в его законах.

## Конституционная комиссия

КОНСТИТУЦИОННАЯ КОМИССИЯ – комиссия Съезда народных депутатов РСФСР, затем – РФ (1990–1993), подготовившая проект Конституции РФ 1993 г.

К.к. была создана 22 июня 1990 г. на Первом Съезде народных депутатов РСФСР во исполнение Декларации о государственном суверенитете РСФСР, поставившей задачу разработки новой Конституции и нового Союзного договора. В К.к. вошло 102 народных депутата РСФСР, в том числе представители всех ее субъектов.

Проект новой Конституции был принят К.к. за рабочую основу 12 сентября 1990 г., одобрен к опубликованию 12 октября 1990 г., опубликован в ноябре 1990 г. В 1990–1992 гг. шла широкая дискуссия по проекту. Он стал результатом длительной совместной работы К.к. и Верховного Совета РСФСР, который четырежды обсуждал основные его положения.

К.к. вносила проект Конституций для обсуждения на Пятой (ноябрь 1991 г.), Шестой (апрель 1992 г.) и Седьмой (декабрь 1992 г.) Съезды народных депутатов РСФСР (затем – РФ). Постановлением Съезда "О проекте Конституции РФ и порядке дальнейшей работы над ним" от 18 апреля 1992 г. проект был принят в первом чтении, одобрены его основные положения и концепция конституционной реформы.

Параллельно с подготовкой проекта Конституции РФ ее положения вводились в действующее законодательство. Предложенный К.к. материал использован в важнейших актах: поправках к действовавшей Конституции, в Декларации прав и свобод человека и гражданина, Федеративном договоре, законах РФ о Президенте РФ, Правительстве РФ, КС, в Концепции судебной реформы. К.к. принимала активное участие в обеспечении соответствия конституций республик в составе РФ Конституции РФ.

В соответствии с постановлением Съезда народных депутатов РФ от 12 декабря 1992 г. "О стабилизации конституционного строя РФ" в январе-феврале 1993 г. К.к. подготовила текст основных принципов новой Конституции РФ для их вынесения на всероссийский референдум. Вместо этого Президент РФ предложил референдум о доверии ветвям власти, состоявшийся 25 апреля 1993 г. Тогда же появился альтернативный так называемый «президентский» проект Конституции, а для его поддержки было созвано Конституционное совещание в Кремле. В день его открытия 5 июня 1993 г. в знак несогласия со статусом и порядком созыва нового органа значительная группа народных депутатов РФ, членов К.к., представителей субъектов РФ покинула совещание.

В целях выхода из кризиса К. к. был подготовлен и опубликован единый согласованный проект Конституции РФ, организованы его обсуждения в представительных органах власти субъектов РФ. Руководителям противостоящих ветвей власти было отправлено официальное письмо Ответственного секретаря К.к. с программой действий по принятию Конституции. Верховный Совет РФ в качестве ответа сформировал 10 сентября 1993 г. полномочную делегацию и обратился к Президенту РФ с предложением начать переговоры по выработке согласованных мер в области конституционной реформы.

Ответом стал Указ Президента РФ от 21 сентября 1993 г. № 1400 "О поэтапной конституционной реформе". Несмотря на приостановление работы Съезда и Верховного Совета, за народными депутатами РФ – членами К.к. сохранялось право на участие в работе Конституционного совещания в качестве экспертов. Однако немногие члены К.к. признали правомерность Указа № 1400. Официальная деятельность К.к. была фактически прекращена.

Оставшиеся в составе К.к. ее члены и эксперты подготовили и внесли для обсуждения на Десятом Чрезвычайном (внеочередном) Съезде народных депутатов РФ в Доме Советов проект Закона РФ о конституционно-правовом обеспечении выхода из ситуации, сложившейся после 21 сентября 1993 г. Трагические события 3–4 октября 1993 г. не позволили его принять.

Нормы проекта Конституции, подготовленного К.к., были совмещены с "президентским проектом" и положены в основу текста Конституции РФ, принятого на референдуме 12 декабря 1993 г. Румянцев О.Г.

## **Конституционная монархия**

**КОНСТИТУЦИОННАЯ МОНАРХИЯ** – форма правления, при которой монарх хотя и является главой государства, однако, в отличие от абсолютной или неограниченной монархии, власть его ограничена конституцией. К.м. принято подразделять на дуалистическую и парламентарную. В дуалистической(дуализм – двойственность) монархии государственную власть делят монарх и парламент, избираемый всем или определенной частью населения. Парламент осуществляет законодательную власть, монарх – исполнительную. Он назначает правительство, которое ответственно только передним. Парламент не влияет на формирование, состав и деятельность правительства. Законодательные полномочия парламента ограничены, монарх имеет право абсолютного вето (т. е. без его утверждения закон не вступает в силу). Он может издавать свои акты (указы), имеющие силу закона. Монарх вправе назначать членов верхней палаты парламента, распускать парламент, зачастую на неопределенное время, при этом от него зависит, когда состоятся новые выборы, а на соответствующий период он обладает всей полнотой власти. Государствами с дуалистической монархией считаются Иордания, Марокко.

В парламентарной монархии парламент занимает главенствующее положение, имеет верховенство по отношению к исполнительной власти. Правительство официально и фактически зависит от парламента. Оно отвечает только перед парламентом. Последний имеет право контроля деятельности правительства; если парламента выразил недоверие правительству, оно должно уйти в отставку. Такой монарх характеризуется словами "царствует, но не правит". Монарх назначает правительство или главу правительства, однако в зависимости от того, какая партия (или их коалиция) имеет большинство в парламенте. Монарх либо не имеет права вето, либо осуществляет его по указанию ("совету") правительства. Он не может издавать законы. Все исходящие от монарха акты обычно подготовлены правительством, они должны быть скреплены (контрассигнованы) подписью главы правительства или соответствующего министра, без чего не имеют юридической силы. В то же время не следует рассматривать монарха в парламентарной монархии только как декоративную фигуру или пережиток, оставшийся от феодальных времен. Наличие монархии считается одним из факторов внутренней стабильности государственной системы. Монарх стоит надпартийной борьбой и демонстрирует политическую нейтральность, В своих обращениях к парламента он может ставить важные для государства проблемы, требующие законодательных решений и консолидации общества. Парламентарные монархии – Великобритания, Бельгия, Япония, Дания, Испания, Лихтенштейн, Люксембург, Монако, Нидерланды, Норвегия, Швеция, Таиланд, Непал и др.

Авакьян С.А.

## **Конституционная ответственность**

**КОНСТИТУЦИОННАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ** – 1) позитивная ответственность – возложение на субъектов конституционно-правовых отношений обязанности выполнять определенные задачи в интересах рационального развития указанных отношений и отвечать перед другим субъектом за свою деятельность (например, председатель парламента отвечает за организацию его работы, т. е. действует "под свою ответственность"). Правительство может нести ответственность перед президентом страны и (или) парламентом, депутат – перед избирателями и т. д.;

2) негативная ответственность, т. е. за действия, противоречащие закону. Этот вид К.о. выражается в наборе санкций или мер К.о. Поскольку такая ответственность наступает за уже совершенные действия и направлена на то, чтобы исправить ситуацию, ее также называют ретроспективной ответственностью.

Меры К.о.:

- признание поведения или действий лица, органа противоречащим конституции;
- отмена одним органом решения другого органа как незаконного;
- досрочное переформирование состава органа;
- отмена решения нижестоящей избирательной комиссии вышестоящей или судом;
- признание выборов недействительными;
- отзыв депутата;
- отзыв или голосование по утрате доверия должностного лица;
- прекращение полномочий депутата на основе обвинительного судебного приговора;
- лишение депутата слова, удаление из зала заседаний и другие процессуальные санкции;
- отрешение от должности президента;
- роспуск парламента или его палаты;
- роспуск вышестоящим органом нижестоящего;
- упразднение органа;
- отправление правительства в отставку президентом или парламентом как санкция за его неудовлетворительную работу;
- закрытие СМИ;
- ликвидация общественного объединения;
- лишение гражданства;
- отмена решения о приеме в гражданство, если оно было получено на основе заведомо ложных сведений;
- лишение государственных наград и др.

К.о. наступает за нарушение не конкретной нормы, а общих требований конституционно-правовых предписаний. К.о. включает элементы политической ответственности и наступает в связи с неудовлетворительной работой органа, должностного лица. Кроме того, одни и те же действия могут стать основанием для применения как конституционно-правовой, так и иных видов юридической ответственности. Например, узурпация власти каким-либо должностным лицом, с точки зрения конституционно-правовой, становится основанием для его освобождения от должности, но одновременно может наступить уголовная ответственность за те же действия. Подлог документов членами избирательной комиссии – основание для признания выборов недействительными. Но это не исключает привлечение виновных к уголовной или административной ответственности.

*Авакьян С.А.*

## **Конституционное право**

КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО – 1) в объективном смысле – основополагающая отрасль права, регулирующая фундаментальные общественные отношения, которыми охватываются:

- конституционный (общественный) строй государства, формы и способы осуществления власти в государстве;
- основы правового положения личности;
- государственное устройство, т. е. территориальная (национально-территориальная) организация государства;
- система, порядок формирования (включая избирательное право), принципы организации и деятельности органов государственной власти и местного самоуправления.

К.п. является той отраслью права, посредством которой закрепляются самые исходные начала жизни людей в обществе и государстве, управления общественными и государственными делами. У К.п. две главные задачи;

во-первых, закрепить основы всего строя общества и государства, характера власти в стране, статуса личности, которые развиваются в нормах различных отраслей права, в том

числе в первую очередь – самого К.п.;

во-вторых, детально урегулировать механизмы осуществления государственной власти и местного самоуправления.

Большая доля общественных отношений, составляющих предмет К.п., связана с устройством государства, положением личности в государстве, осуществлением государственной власти. Отсюда – распространенная характеристика этой отрасли как "государственного права", а соответствующих общественных отношений – как "государственно-правовых". Оба понятия – "К.п." и "государственное право" – рассматриваются как равнозначные.

К.п. имеет системообразующий характер для национальной правовой системы, поскольку закладывает основу всех других отраслей права, дает им базовые принципы. Конституция государства, являясь главным источником К.п., одновременно является важнейшим источником всех других отраслей права.

К.п. не имеет какого-то особого, только ему присущего метода правового регулирования. Как в большинстве других отраслей права, в К.п. сочетаются регулирование путем установления запретов и предписаний (императивный метод) с регулированием путем дозволения (диспозитивный метод). Специфику К.п. составляют конституционно-правовые нормы. Для К.п. характерно наличие значительного числа так называемых «норм-целей» и «норм-принципов», носящих торжественный, декларативный характер. Пример таких норм – положения ст. 2 Конституции РФ о том, что "человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства". В силу своей неконкретности, отсутствия в структуре какой-либо санкции, эти нормы не могут быть применены в обычном порядке. Их задача состоит в том, чтобы определять «дух» законодательства и политики государственной власти. Суды практически не обращают на декларативные конституционные нормы внимания, однако КС нередко ссылается на них в обоснование своих решений.

Система К.п. представляет собой логически обусловленное распределение конституционно-правовых норм по подотраслям и конституционно-правовым институтам. Такое распределение с большей или меньшей четкостью и последовательностью отражается в структуре конституций. В настоящее время в большинстве новейших конституций (включая Конституцию РФ) эта структура достаточно схожа. В системе К.п. можно с определенной долей условности выделить общую и особенную части. "Общую часть" К.п. составляют основы конституционного строя – совокупность самых фундаментальных конституционных принципов, на основе которых строятся все дальнейшие конституционные положения (институты). Основы конституционного строя обладают обычно (в том числе в РФ) более высокой юридической силой по отношению к любым другим нормам конституции, поэтому их нередко образно называют "конституцией для конституции".

"Особенную часть" составляют следующие разделы (подотрасли):

- а) права, свободы и обязанности личности;
- б) государственно-территориальное устройство;
- в) организация государственной власти (исполнительной, представительной, судебной и др.);
- г) основы местного самоуправления.

Иногда в самостоятельный раздел (подотрасль) выделяется избирательное право (включая институт референдума (всенародного голосования)), основы финансовой и экономической системы, основы национальной обороны и безопасности и другие комплексы норм, что нашло отражение в структуре ряда зарубежных конституций. Конституционно-правовые институты в отличие от подотраслей объединяют более компактные массивы правовых норм, например, к числу институтов К.п. можно отнести конституционный контроль, импичмент, федеральную интервенцию, депутатскую неприкосновенность.

Субъектами К.п. РФ являются: многонациональный народ РФ, отдельные

национальности (народы), живущие на территории РФ, федеративное Российской государство в целом, субъекты РФ (республики, в составе РФ, области, края, города федерального значения, автономные округа, автономная область), муниципальные образования, граждане РФ и иные физические лица, а также их объединения (партии, политические, общественные движения и др.). Народ, государственные и муниципальные образования являются субъектами конституционно-правовых отношений как непосредственно, так и через органы власти (парламенты, правительства, администрации, министерства, комитеты и комиссии, суды), своих должностных лиц (президентов, губернаторов, мэров, старост), депутатов, муниципальных советников и т. д. (последние, выступая в качестве представителей, сами также являются субъектами К.п.).

Главным источником К.п. является конституция государства. В РФ это Конституция РФ, принятая 12 декабря 1993 г. путем референдума.

Источниками К.п. являются законы государства. В РФ имеются либо должны быть приняты ФКЗ, ФЗ по вопросам К.п.: о референдуме, об общественных объединениях, о политических партиях, о гражданстве, о порядке осуществления различных прав и свобод, исполнения конституционных обязанностей, о порядке решения вопросов, связанных с образованием и статусом субъектов РФ, избирательные законы, о Правительстве РФ, о судебной системе РФ, о КС, о столице РФ, о государственных символах РФ (т. е. о гимне, гербе и флаге) и др. Источниками К.п. в РФ является ряд актов палат ФС – и прежде всего это Регламенты СФ и ГД. Многие указы и распоряжения Президента РФ содержат нормы К.п., а зачастую и целиком являются источниками этой отрасли права (например, Положение об Администрации Президента и об отдельных ее подразделениях). Акты Правительства, министерств и ведомств тоже могут быть источниками К.п.

В РФ как федеративном государстве источниками К.п. являются и нормативные акты субъектов РФ. Это прежде всего конституции республик в составе РФ, уставы краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов, а кроме того – их законы, иные нормативные акты во многом по тем же вопросам, которые были названы выше, но с учетом уровня субъектов. В РФ источниками К.п. являются некоторые нормативные акты местного самоуправления, например уставы городов, сельских территорий, которые могут приниматься как непосредственно населением путем местных референдумов, так и думами, собраниями депутатов и т. п. Источниками будут и отдельные акты названных органов – прежде всего их регламенты, правила общеобязательного характера, регулирующие организацию жизни населения на соответствующей территории.

К числу источников К.п. в РФ относятся и договоры между органами государственной власти РФ и ее субъектов, различных субъектов РФ, а также между органами государственной власти субъектов РФ и органами местного самоуправления, например о передаче(делегировании) полномочий, о совместных социально-экономических и культурных программах и др.

В ст. 15 Конституции РФ сказано: "Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора". Исходя из этого, международно-правовые нормы являются возможными источниками К.п. РФ.

К.п. представляет собой также одну из правовых наук и учебных дисциплин.

2) К.п. в субъективном смысле – это любое из основных прав гражданина, закрепленное в конституции государства.

Лит.:

*Стрекозов В.Г., Казанчев Ю.Д.* Государственное (конституционное) право Российской Федерации: Учебник. М., 1997;

Иностранное конституционное право/Под ред. *В.В. Маклакова*. М., 1997;

Конституционное (государственное) право зарубежных стран. В 4 т. Т. 1–2. Общая часть. Учебник/Отв. ред. *Б.А. Страшун*. М.,

- Мишин А.А.* Конституционное (государственное) право зарубежных стран: Учебник. М., 1996;
- Кашкин С.Ю. и др.* Конституционное (государственное) право зарубежных стран: Учебник. В 4 т. Т. 2. Часть общая: конституционное право и публичная власть. М., 1995;
- Додонов В.Н.* Конституционное (государственное) право: Справочник. М., 1995;
- Коваленко А.И.* Конституционное право России: Учебник. М., 1997;
- Козлова Е.И., Кутафин О.Е.* Конституционное право России: Учебник. М., 1996;
- Чиркин В.Е.* Конституционное право зарубежных стран: Учебник. М., 1997.
- Авакьян С.А.*

## **Конституционное правосудие**

см. *Конституционный суд* .

## **Конституционное собрание**

КОНСТИТУЦИОННОЕ СОБРАНИЕ – представительный орган, обладающий полномочиями учредительной власти. К.с. является государственно-правовым институтом, предусмотренным положениями ч. 2 и 3 ст. 135 Конституции РФ. Созывается после поддержки 3/5 голосов от общего числа членов СФ и депутатов ГД предложения о пересмотре положений гл. 1. 2 и 9 Конституции РФ (соответственно "Основы конституционного строя", "Права и свободы человека и гражданина", "Конституционные поправки и пересмотр Конституции"),

К ведению К.с. относятся:

- а) подтверждение неизменности Конституции РФ;
- б) принятие решения о разработке проекта новой Конституции РФ и разработка такого проекта;
- в) принятие новой Конституции РФ 2/3 голосов от общего числа членов К.с.;
- г) вынесение проекта новой Конституции РФ на референдум (всенародное голосование).

Особое значение для конституционного строя РФ имеет то, что созыв К.с. предоставляет адекватные юридические средства разрешения конституционного кризиса правовым путем.

*Румянцев О.Г.*

## **Конституционное судопроизводство**

КОНСТИТУЦИОННОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО – в РФ одна из форм осуществления правосудия, определенный процессуальный порядок деятельности КС (система конституционных процедур) по рассмотрению дел, отнесенных к его ведению. К.с. осуществляется также конституционными судами республик в составе РФ в пределах их компетенции. К.с. основывается на общих для всей судебной системы конституционных принципах судопроизводства: независимости, коллегиальности рассмотрения и разрешения дел, государственного языка, гласности, устности и непрерывности производства по делу, состязательности и равноправия сторон. Вместе с тем К.с. обладает определенным процессуальным своеобразием: главное для него – не применять правовые нормы, а обеспечивать их соответствие Конституции РФ (конституциям республик в составе РФ), (см. *Конституционный Суд РФ* ).

## **Конституционно-правовые обычаи**

КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОВЫЕ ОБЫЧАИ – нормы поведения основных субъектов конституционного права, нигде в официальных изданиях в качестве таковых не записанные,



однако в течение длительного времени применяемые и молчаливо санкционируемые государством. Чаще всего эти правила представляют собой определенный способ реализации конституционно-правовых норм. К.-п.о. не подлежат принудительному осуществлению через суд. Особо широкое распространение получили К.-п.о. в конституционном праве Великобритании (конституционные соглашения), где они считаются официальными источниками права, а также в некоторых других странах англосаксонской правовой системы.

## **Конституционные гарантии прав человека**

КОНСТИТУЦИОННЫЕ ГАРАНТИИ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА – в современных демократических государствах совокупность установленных конституцией:

а) процессуальных прав, служащих средством защиты основных материальных прав и свобод человека;

б) правозащитных институтов вместе с основными принципами их деятельности;

в) особых правил, устанавливающих пределы и условия возможного ограничения прав и свобод человека.

К числу первых обычно относят право на судебную защиту (в том числе право на обжалование в суде законных действий и решений органов государственной власти и местного самоуправления, а также их должностных лиц), право на рассмотрение своего дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых данное дело отнесено законом, право на получение квалифицированной юридической помощи (в том числе право пользоваться услугами адвоката с момента задержания, ареста или предъявления обвинения), право на обжалование в суде незаконного, ареста, право не свидетельствовать против самого себя и своих близких, право считаться невиновным, пока обратное не будет доказано и установлено вступившим в законную силу приговором суда (презумпция невиновности), право на возмещения государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц, право обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все внутригосударственные средства правовой защиты. К числу вторых относятся независимый и беспристрастный суд, а также институт парламентского уполномоченного по правам человека (см. *Омбудсман* ).

Третий вид К.г.п.ч. – правила, устанавливающие основания и пределы возможного ограничения прав и свобод человека. Согласно этим правилам:

– закон, устанавливающий или отягчающий ответственность, обратной силы не имеет;

– никто не может нести ответственность за деяние, которое в момент его совершения не признавалось правонарушением;

– перечисление в конституции определенных прав и свобод не должно толковаться как отрицание или умаление других общепризнанных прав и свобод человека;

– права и свободы человека (и гражданина) могут ограничиваться законом только в той мере, в какой это необходимо для защиты конституционного строя, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны и безопасности государства.

Кроме того, новейшие конституции (включая Конституцию РФ) конкретно указывают, какие из закрепленных в них прав и свобод человека могут быть ограничены или приостановлены в период действия различного рода режимов чрезвычайного положения, а какие не подлежат ограничению ни в каких случаях.

## **Конституционный закон**

КОНСТИТУЦИОННЫЙ ЗАКОН – 1) один или несколько нормативных актов, в совокупности образующих (официально или фактически) конституцию государства. Например, Конституция Австрии официально носит наименование – Федеральный

конституционный закон;

2) закон, регулирующий определенные общественные отношения вместо отменяемой с его принятием главы конституции или в дополнение к конституции. Такой К.з., действует вместе с конституцией, становится ее частью;

3) законы о внесении изменений и дополнений в конституцию;

4) декларации о принятии конституции, провозглашении конституции, о порядке введения ее в действие;

5) все те законы, принятие которых либо прямо предусмотрено, либо вытекает из конституции;

б) законы по достаточно определенному кругу вопросов, обозначенному в конституции, причем принятые по этим вопросам акты официально именуется К.з.

К.з. характеризуют:

– необходимость большего числа поданных голосов при их принятии парламентом или его палатами (квалифицированное большинство);

– специфика вступления в силу (например, невозможность вето президента на такие законы);

– большая юридическая сила по сравнению с иными законами, а тем более другими нормативными правовыми актами (см. *Федеральные конституционные законы* ).

*Авакьян С.А.*

## Конституционный контроль

КОНСТИТУЦИОННЫЙ КОНТРОЛЬ – особый вид правоохранительной деятельности в государстве, заключающийся в проверке соответствия законов и иных нормативных актов конституции данной страны независимыми от законодательной и исполнительной власти судебными или специальными контрольными органами по обращениям уполномоченных на то лиц или по инициативе самого контролирующего органа.

Институт К.к. впервые возник в США, где еще в 1803 г. федеральный Верховный суд признал, что у него есть право объявлять противоречащими Конституции США любые законы, принимаемые органами законодательной власти в стране. Объявление закона таковым означало и означает в наши дни, что он не должен применяться в первую очередь судами. Эта модель К.к. впоследствии получила название американской. Впервые специальный орган К.к. – конституционный суд – был создан в Австрии по Конституции 1920 г., что ознаменовало появление так называемой европейской модели К.к. В СССР К.к. существовал формально в 1924–1936 гг. и был восстановлен в 1989 г. с образованием Комитета конституционного надзора СССР. В РФ К.к. был учрежден в 1991 г. (см. *Конституционный Суд РФ* ). К настоящему времени самостоятельные органы К.к. созданы также на уровне республик в составе РФ. В некоторых других субъектах РФ предусмотрен аналог К.к. – так называемый уставный контроль (см. *Уставный суд* ). В большинстве бывших союзных республик в 1991–1995 гг. также были созданы органы К.к. К концу 90-х гг. К.к. был признан в абсолютном большинстве стран мира как неотъемлемый элемент демократической государственности.

В современной мировой практике К.к. может осуществляться:

а) всеми судами общей юрисдикции (США, Аргентина, Дания, Мексика, Норвегия, Япония);

б) верховным судом, являющимся высшей судебной инстанцией (Австралия, Боливия, Индия, Ирландия, Канада, Филиппины, Швейцария, Эстония);

в) специальными конституционными судами, для которых К.к. – главная функция (РФ, Украина, Австрия, Германия, Италия, Турция, Кипр);

г) особым органом несудебного характера (Конституционный совет во Франции и Казахстане).

В ряде стран утверждается "смешанная модель", для которой характерно

осуществление К.к. как судами общей юрисдикции, так и специализированными органами конституционного правосудия (Греция, Португалия, ЮАР).

Объектами К.к. могут быть обычные законы, органические законы, конституционные законы, международные договоры, регламенты палат парламента, подзаконные нормативные акты, а также правоприменительная практика. В федеративных государствах объектом К.к. являются также вопросы разграничения компетенции между федерацией и ее субъектами. По содержанию К.к. может быть формальным (проверяется соблюдение процедурных правил, установленных для принятия законов и других нормативных актов), материальным (проверяется содержание законов и других нормативных актов с точки зрения соответствия их смыслу конституции), абстрактным (осуществляется по инициативе любого из уполномоченных субъектов без конкретного повода) или конкретным (осуществляется только в связи с каким-либо судебным делом).

В США и других странах, следующих классической американской модели, применяется только конкретный контроль, осуществляемый всеми судами общей юрисдикции в процессе рассмотрения уголовных и гражданских дел. Во Франции и ряде франкоязычных стран Африки применяется только абстрактный контроль. Для европейской модели (в том числе для РФ) характерно сочетание в той или иной пропорции абстрактного и конкретного контроля. По моменту осуществления К.к. может быть последующим, когда проверке подвергаются законы, принятые и вступившие в силу (США, Италия, Германия, РФ), или предварительным – когда проверке подвергаются законы, находящиеся на рассмотрении парламента (Швеция, Финляндия). Во Франции, Мавритании, Габоне и некоторых других странах К.к. подвергаются принятые парламентом законы до их промульгации. В зависимости от того, предоставляется ли нормативный акт в орган конституционного правосудия по предписанию закона или по воле субъекта, обладающего правом инициативы, различают обязательный и факультативный К.к. В подавляющем большинстве государств применяется только факультативный контроль. Лишь во Франции и франкоязычных странах Африки существует обязательный контроль в отношении органических законов и парламентских регламентов, а в Румынии – в отношении конституционных законопроектов.

Обычно орган, осуществляющий К.к., может признать противоречащими конституции либо весь закон (иной нормативный акт), либо его отдельные положения (статьи).

Правовые последствия признания нормативного акта или его части неконституционными различаются в зависимости от модели К.к. В соответствии с европейской моделью (которой придерживается и РФ) нормы, признанные антиконституционными, официально утрачивают юридическую силу, признаются отмененными. В странах американской модели (США, Канада, Япония, Норвегия) решения верховных судов не являются общеобязательными и не могут непосредственно отменять неконституционный акт, однако последний не будет применяться государственными органами, и прежде всего судами (в силу судебного прецедента либо правовой традиции).

В ряде государств решения органов К.к. о признании акта неконституционным могут быть отменены или не утверждены парламентом (Эфиопия, Румыния, Намибия) либо главой государства (Монголия, Казахстан).

Функции К.к. являются главными, но единственными полномочиями органов конституционного правосудия. Последние также могут контролировать проведение выборов, референдумов, а иногда и утверждать их результаты (Венгрия, Казахстан, Индия, Италия, Франция и др.), рассматривать вопросы, связанные с преследованием высших должностных лиц за нарушение конституции, давая заключение (Болгария, Монголия, РФ и др.) или непосредственно решая вопрос об отстранении от должности (Австрия, Италия, Чехия, Хорватия и др.), контролировать деятельность политических партий (Болгария, Азербайджан, Турция и др.) и т. д.

Лит.:

*Шульженко Ю.Л.* Конституционный контроль в России. М., 1995;

Конституционный контроль и надзор в зарубежных странах (Венгрия, Италия, Польша, Югославия, Франция, ФРГ, ЧССР)/Вестник Московской областной Думы, 1990, № 2;

Сравнительное конституционное право/ Под ред. А.И. Ковлера, В.Е. Чиркина, Ю.А. Юдина . М., 1996.

*Додонов В.Н.*

## **Конституционный процесс**

**КОНСТИТУЦИОННЫЙ ПРОЦЕСС** – 1) в широком смысле вся деятельность высших органов государственной власти, протекающая в формах, установленных нормами конституционного права, а также процесс развития и усовершенствования всех конституционно-правовых институтов в конкретном обществе или в мире в целом;

2) в узком смысле урегулированная процессуальными нормами конституционного права деятельность конституционных судов и квазисудебных органов конституционного контроля по рассмотрению и разрешению конституционно-правовых споров и дел о конституционных правонарушениях. В этом случае применим также термин "конституционно-судебный процесс".

## **Конституционный совет**

**КОНСТИТУЦИОННЫЙ СОВЕТ** – специализированный орган предварительного конституционного контроля во Франции, Мавритании, Габоне, Марокко, Мозамбике, Кот-д'Ивуаре, Казахстане, Сенегале и некоторых других странах.

К.с. впервые был учрежден во Франции Конституцией 1958 г., что положило начало особой, французской модели конституционного контроля.

## **Конституционный строй**

**КОНСТИТУЦИОННЫЙ СТРОЙ** – система социальных, экономических и политико-правовых отношений, устанавливаемых и охраняемых конституцией и другими конституционно-правовыми актами государства. В отличие от государственного строя, К.с. всегда предполагает наличие в государстве конституции. Необходимыми признаками К.с. являются также народный суверенитет, разделение властей, нерушимость и неотчуждаемость общепризнанных прав и свобод человека.

При К.с. государство воздействует на общественные отношения прежде всего посредством установления или санкционирования правовых норм, обеспечения их реализации, опираясь при этом на конституцию и иные источники права. Верховенство права выступает ключевой характеристикой К.с.

В реформируемое законодательство РСФСР понятие К.с. в рамках термина "советский К.с." впервые было введено Первым Съездом народных депутатов РСФСР в 1990 г. в результате изменения редакции ст. 7 Конституции РСФСР.

К.с. опирается на систему основополагающих принципов (целей, институтов, норм) – основ К.с., которые регулируют процесс формирования и развития стабильных, справедливых, правовых связей между человеком, обществом и государством.

К.с. находится под охраной уголовного закона. Согласно ст. 278 УК РФ действия, направленные на насильственный захват власти или насильственное удержание власти в нарушение Конституции РФ, а равно направленные на насильственное изменение К.с. РФ, наказываются лишением свободы на срок от 12 до 20 лет. При этом насильственное изменение К.с. может выражаться в разрушении или смене структуры государственной власти, упразднении одних институтов власти и введении новых, сужении прав и свобод личности, искажении или отмене демократических процедур формирования и деятельности государственной власти, введении в действие насильственным путем новой конституции.

Публичные призывы к насильственному захвату, насильственному удержанию власти

или насильственному изменению К.с. РФ наказываются штрафом, либо арестом, либо лишением свободы на срок до 3 лет (ст. 280 УК).

*Румянцев О.Г.*

## **Конституционный суд**

КОНСТИТУЦИОННЫЙ СУД – в ряде стран особый судебный орган, главной функцией которого является осуществление конституционного контроля. К.с. – важнейший институт современной демократической государственности, обеспечивающий верховенство конституции и укрепление законности и правопорядка в целом, стабильность политической системы и защиту прав и свобод человека (см. *Конституционная жалоба* ).

Впервые К.с. учрежден в Австрии в 1920 г. по предложению Кельзена, что положило начало так называемой европейской модели конституционного контроля. С тех пор К.с. получил широкое распространение в Западной и Восточной Европе, а также был воспринят некоторыми странами Азии, Африки и Америки.

К.с. не входит в систему судов общей юрисдикции. В одних странах (РФ и другие бывшие союзные республики СССР, Турция, Чехия, Португалия) К.с. считается судом особой категории и входит, соответственно, в судебную систему, в других (Германия, Италия, Румыния, Болгария, Монголия) – особым органом контроля, не относящимся к судебной власти.

Полномочия и порядок формирования К.с. обычно подробно определяются в конституции государства, что объясняется исключительной ролью К.с. в обеспечении стабильности конституционного порядка и верховенства конституции.

Почти во всех странах решения, вынесенные К.с., являются окончательными и имеют общеобязательную силу.

*Додонов В.Н.*

## **Конституционный суд РФ**

КОНСТИТУЦИОННЫЙ СУД РФ – судебный орган конституционного контроля, самостоятельно и независимо осуществляющий судебную власть посредством конституционного судопроизводства. Возникновение КС прямо связано с проведением демократических реформ и воплощением в жизнь идей правового государства. Разделение властей, с одной стороны, – причина возникновения самостоятельного, независимого от законодательных и исполнительных органов власти органа конституционного контроля, а с другой – разделение властей не может эффективно реализоваться в отсутствие КС.

Институт конституционного контроля был учрежден 15 декабря 1990 г. внесением поправок в Конституцию РСФСР. 12 июля 1991 г. Съездом народных депутатов РСФСР утверждается Закон РСФСР "О Конституционном Суде РСФСР", а в октябре 1991 г. формируется КС РФ в составе 13 судей (Закон предусматривал другое число – 15 судей).

Вскоре после того, как КС признал не соответствующим Конституции РСФСР Указ Президента РФ от 21 сентября 1993 г. № 1400 "О поэтапной конституционной реформе в Российской Федерации", его деятельность была приостановлена.

В феврале 1995 г. КС возобновил свою работу в соответствии с ФКЗ РФ от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ "О Конституционном Суде Российской Федерации", принятым ГДна основе новой Конституции РФ. Новый закон изменил порядок формирования КС и увеличил число его судей до 19.

Задачи КС как специализированного органа конституционного контроля: защита основ конституционного строя, основных прав и свобод человека и гражданина, обеспечение верховенства и прямого действия Конституции РФ на всей территории государства.

КС осуществляет следующие функции:

а) разрешает дела о соответствии Конституции РФ ФЗ, нормативных актов Президента

РФ, СФ, ГД, Правительства РФ; конституций республик, уставов, а также законов и иных нормативных актов субъектов РФ, изданных по вопросам, относящимся к ведению органов государственной власти РФ и к совместному ведению органов государственной власти РФ и ее субъектов; договоров между органами государственной власти РФ и субъектов РФ, договоров между органами государственной власти субъектов РФ; не вступивших в силу международных договоров РФ (КС осуществляет исключительно последующий конституционный контроль и не вправе рассматривать проекты каких-либо нормативных актов и договоров);

б) разрешает споры о компетенции между федеральными органами государственной власти; между органами государственной власти РФ и субъектов РФ; между высшими органами государственной власти субъектов РФ;

в) по жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граждан и по запросам судов проверяет конституционность закона, примененного и подлежащего применению в конкретном деле;

г) дает толкование Конституции РФ;

д) дает заключение о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения Президента РФ в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления;

е) проверяет соответствие вопросов, выносимых на референдум, требованиям, предусмотренным Конституцией РФ;

ж) на основании анализа рассмотренных им дел принимает послания о состоянии конституционной законности в стране.

КС – единственный судебный орган, компетенция которого установлена в Конституции РФ; его деятельность связана не с применением правовых норм, а с обеспечением соответствия их Конституции РФ. Существо данной деятельности составляет толкование норм проверяемых актов и Конституции РФ, которое протекает по иным процессуальным правилам, нежели рассмотрение дел в судах общей и арбитражной юрисдикции. КС воздерживается от установления фактических обстоятельств в том случае, если это входит в компетенцию иных судов. КС оказывает непосредственное воздействие на деятельность главы государства, высших органов законодательной и исполнительной власти РФ и ее субъектов, лишая юридической силы их нормативные акты, договоры, не соответствующие Конституции РФ. КС не толкует отдельные правовые нормы, он формирует конституционно-правовую доктрину, предлагает свое понимание определенных положений Конституции РФ, обязательное для всех государственных органов и иных субъектов конституционных правоотношений.

19 судей разделены на 2 палаты.

Председатель КС, его заместитель и Судья-секретарь избираются на пленарном заседании КС из своего состава. Председатель руководит подготовкой пленарных заседаний КС, созывает их и председательствует на них, выносит на обсуждение вопросы, подлежащие рассмотрению на пленарных заседаниях и заседаниях палат, осуществляет общее руководство аппаратом КС, представляет на утверждение кандидатуры руководителей Секретариата КС и других подразделений аппарата, а также Положение о Секретариате КС и штатное расписание аппарата. Полномочия своего заместителя Председатель определяет сам. Судья-секретарь непосредственно руководит работой аппарата КС, организационно обеспечивает подготовку и проведение заседаний КС, доводит до сведения соответствующих органов, организаций и лиц решения, принятые КС, информирует КС об их исполнении, организует информационное обеспечение судей.

Вопросы порядка определения персонального состава палат КС, распределения дел между ними, определения очередности рассмотрения дел на пленарных заседаниях и на заседаниях палат, некоторые правила процедуры и этикета на заседаниях, особенности делопроизводства в КС, требования к работникам аппарата КС, иные вопросы внутренней деятельности КС закреплены в Регламенте КС, принимаемом на пленарном заседании.

Конституционное производство в КС осуществляется в двух организационно-правовых

формах: пленарные заседания и заседания палат КС.

Конституционное судопроизводство происходит на основе общих для судопроизводства принципов независимости судей, коллегиальности рассмотрения и разрешения дел, государственного языка, гласности, устности и непрерывности производства по делу, состязательности и равноправия сторон.

Еще один принцип конституционного судопроизводства, направленный на обеспечение единства и согласованности решений КС, выполняющих роль своеобразного ориентира в трактовке конституционных норм для законодательной и правоприменительной практики – презумпция истинности правовой позиции КС.

Поводом к началу рассмотрения дела в КС является письменное обращение уполномоченного субъекта в форме запроса, ходатайства или жалобы.

Запросом именуется обращение с требованием о проверке конституционности ФЗ, нормативных актов Президента РФ, СФ, ГД, Правительства РФ; конституций республик, уставов, а также законов и иных нормативных актов субъектов РФ, изданных по вопросам, относящимся к ведению органов государственной власти РФ или к совместному ведению органов государственной власти РФ и ее субъектов; договоров между органами государственной власти РФ и субъектов РФ, договоров между органами государственной власти субъектов РФ; не вступивших в силу международных договоров РФ, обращения по поводу толкования Конституции РФ, обращения судов с требованием о проверке конституционности законов, подлежащих применению при разрешении ими индивидуально-конкретных дел, а также обращения по вопросу дачи заключения о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения Президента РФ в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления.

Ходатайства – это обращения с требованиями о разрешении споров о компетенции между федеральными органами государственной власти; между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ; между высшими органами государственной власти субъектов РФ.

Жалоба – это обращение гражданина или объединения граждан с требованием о проверке конституционности закона, примененного или подлежащего применению при разрешении дела правоприменительным органом и нарушающего основные права и свободы граждан. Граждане могут обжаловать в КС исключительно законы – федеральные или субъектов РФ.

КС не может по своему усмотрению начать проверку конституционности какого-либо нормативного акта или иное производство.

Основанием к рассмотрению дела является обнаружившаяся неопределенность в вопросе о том, соответствует ли Конституции РФ нормативный акт или договор. Понятие «неопределенность» в данном случае означает убеждение заявителя в несоответствии оспариваемых им правовых положений Конституции РФ. Основание к рассмотрению дела составляет противоречие между позицией заявителя по вопросу о содержании конституционных норм и позицией высших органов государственной власти. Основанием к рассмотрению дела в КС может быть и противоречие в позициях сторон о принадлежности полномочия в спорах о компетенции, выдвижение ГД обвинения против Президента РФ. Предметом рассмотрения в КС могут быть указанные выше нормативные акты и договоры (в том числе международно-правовые).

Субъектами права на обращение в КС являются: Президент РФ, СФ, ГД, 1/5 членов СФ или депутатов ГД, Правительство РФ, ВС РФ, ВАС РФ, органы законодательной и исполнительной власти субъектов РФ, граждане или их объединения, а также общие суды любой инстанции (ст. 125 Конституции РФ), Генеральный прокурор РФ и Уполномоченный по правам человека РФ.

Решения КС РФ подразделяются на три вида:

– постановление, направленное на разрешение дела по существу, – им заканчивается производство по делам о конституционности нормативного акта или договора, по

рассмотрению спора о компетенции, по толкованию положений Конституции РФ;

– итоговое решение по вопросу о соблюдении порядка выдвижения обвинения против Президента РФ именуется заключением;

– остальные решения оформляются определениями.

Особое мнение судьи не является составной частью решения КС и не имеет каких-либо правовых последствий. Оно содержит личную позицию судьи, несогласного с решением КС по существу, и подлежит опубликованию одновременно с решением КС по делу.

Решение КС является окончательным, не подлежит обжалованию и вступает в силу немедленно после его провозглашения. Оно не может быть отменено ни самим КС, ни другими органами государственной власти.

Решение КС действует непосредственно и не требует подтверждения другими органами и должностными лицами. Однако после его вынесения образуется пробел в праве, который иногда невозможно восполнить непосредственным применением норм Конституции РФ. В этом случае законодатель обязан немедленно или в срок, установленный в постановлении КС, внести изменения в нормативный акт или договор в соответствии с правовой позицией КС.

В законе о КС говорится об ответственности за неисполнение, ненадлежащее исполнение либо воспрепятствование исполнению решений КС. Однако данная норма не содержит никаких санкций: нет их пока и в федеральном законодательстве, к которому она отсылает. Этим частично объясняется недостаточное уважение к решениям КС как со стороны законодательных органов, так и органов, применяющих законы.

#### Лит.:

- Авакьян С.А.* Проблемы теории и практики конституционного контроля и правосудия//Вестник МГУ, сер. 11 «Право», 1995, № 4;
- Белкин А.А.* Конституционная охрана: три направления российской идеологии и практики. СПб., 1995;
- Боботов С.В.* Конституционная юстиция. М., 1994;
- Лазарев В.В.* Конституционно-правовые основы организации и деятельности Конституционного Суда РФ//Государство и право, 1996, № 6;
- Овсепян Ж.И.* Судебный конституционный контроль в зарубежных странах. Ростов-на-Дону, 1992;
- ФКЗ "О Конституционном Суде Российской Федерации". Комментарий. М., 1996;
- Хабриева Т.Я.* Правовая охрана Конституции. Казань, 1995;
- Шульженко Ю.Л.* Конституционный контроль в России. М., 1995;
- Эбзеев Б.С.* Конституция. Правовое государство. Конституционный Суд. М., 1996.
- Лучин В.О.*

## Конституция

КОНСТИТУЦИЯ (лат. *constitutio* – установление, устройство) – в материальном смысле представляет собой писанный нормативный акт. совокупность актов или конституционных обычаев, которые провозглашают и гарантируют права и свободы человека и гражданина и определяют основы общественного строя, форму правления и государственного устройства, основы организации центральных и местных органов власти. их компетенцию и взаимоотношения. государственную символику и столицу, в формальном смысле представляет собой закон или группу законов, обладающих высшей юридической силой по отношению ко всем остальным законам. В К. официально закрепляются ценности, институты и нормы конституционного строя, основы государственно-правового регулирования общественных связей и отношений государственной власти. В настоящее время К. не имеют лишь отдельные абсолютные монархии Персидского залива (Саудовская Аравия, Оман).

В отечественной науке конституционного права принято также различать понятия юридической и фактической К. Юридическая К., в материальном и формальном смысле, представляет собой всегда определенную систему правовых норм, регулирующих указанный выше круг общественных отношений, фактическая К. - это сами такие отношения, т. е. то.



что реально существует.

История К. насчитывает менее четырех веков. Прообразами ее были хартии (уставы) средневековых самоуправляющихся городов, «дарованные» феодалами или утвержденные собственной властью городских республик. В одном из государств Европы подобная средневековая К. действует до сих пор (К. Сан-Марино 1600 г.). В современном понимании К. как средство ограничения государственной власти и утверждения прав личности появились только в период буржуазных революций. Первая конституционная монархия сложилась в Англии в XVII в., однако английская К. была «неписанной», состояла из множества парламентских актов, обычаев, судебных прецедентов.

Первой писаной стала К. США 1787 г., явившаяся результатом Войны за независимость. Несколькими годами ранее были приняты К. отдельных штатов, составленные по образцу первой из них – Виргинской К. 1776 г., которой была предпослана "Декларация прав", принятая Конгрессом в 1774 г. К. США 1787 г., действующая с рядом поправок и поныне, закрепила переход от конфедерации к федерации. Она стала прообразом для К., принимавшихся в последующие два столетия. После дополнения Биллем о правах в 1791 г. К. США приобрела законченную форму.

В континентальной Европе первые писанные К. появились во Франции (если не считать польскую К. от 3 мая 1791 г., которая фактически появилась под влиянием Декларации прав человека и гражданина 1789 года и которая была уничтожена русско-прусской интервенцией). Первая французская К. была принята Учредительным собранием в сентябре 1791 г. Введением к этой К. послужила Декларация прав человека и гражданина 1789 г. Французские К. отличались недолговечностью: уже в 1793 г. была принята радикально-демократическая якобинская К., в 1795 г. – умеренно-консервативная термидорианская, в 1800 г. – авторитарная наполеоновская, уничтоженная в 1804 г. Далее были конституционно-монархические К. 1814, 1830, 1852 гг. и республиканская К. 1848 г. Ныне действующий основной закон Франции был принят только в 1958 г., сменив К. 1946 г.

Среди существенных вех истории К. были основные законы Норвегии 1814 г. и Бельгии 1831 г., действующие с изменениями и по сей день. Обе К. устанавливали классическую парламентскую монархию. В 1812 г. принята первая К. Испании, просуществовавшая весьма недолго. Германия получила общенациональную К. сразу после объединения в 1871 г. В 1874 г. принята действующая и поныне союзная К. Швейцарии (заменившая К. 1848 г.). В 1876 г. принята первая К. в Азии – турецкая. В 1889 г. императором была «дарована» своим подданным первая японская К., закрепившая практически неограниченную монархию. В 1912 г. в результате революции свою первую К. принял Китай. К. конца XVIII – начала XX в., за редким исключением, носили полудемократический или даже антидемократический характер, ограничивая политические Права граждан, прежде всего избирательное, многочисленными условиями (цензами), сохраняя часто сословные привилегии, широкие права монарха.

Волна социально-политических потрясений, вызванная первой мировой войной, привела к появлению большого количества новых основных законов: Германии и Финляндии (1919), Австрии (1920), Польши (1921), Латвии (1922), Литвы (1922) и др. В этом же ряду стоит К. Мексики 1917 г., принятая в результате демократической революции. Главным новшеством в них было закрепление ряда важных социально-экономических прав и принципов государственной политики – уступка рабочему движению. Эти К. говорят "о началах справедливости в строе хозяйственной жизни", об "обязанности государства вмешиваться в экономические отношения граждан в духе справедливости". Австрийской К. 1920 г. впервые создавался конституционный суд и признавалось непосредственное действие международного права. Их принято называть К. "второго поколения".

Совершенно новым словом в истории стала первая советская К. (К. РСФСР), принятая в июле 1918 г. Она представляла государственно-правовую идеологию, имевшую мало общего с принципами конституционализма. Целью ее было закрепление не демократии, а "диктатуры пролетариата". Эта К. не признавала ни разделения властей, ни равенства

граждан, ни права частной собственности. Политические свободы были прямо ограничены. В то же время К. 1918 г. провозглашала невиданный до тех пор набор социально-экономических прав «трудящихся». В условиях большевистской диктатуры К. стала формальностью, не имевшей почти никакой связи с реальной жизнью общества. Подлинный механизм государственной власти существовал за рамками К. 1918 г. и всех последующих советских К. В 1936 г. была принята «сталинская» К. СССР, демократическая по форме и тоталитарная по содержанию. Несмотря на чисто декларативный характер ее положений, К. 1936 г. оказала существенное влияние на последующее конституционное развитие во многих странах мира.

Новый, третий этап развития К. начался сразу после окончания второй мировой войны и был вызван общедемократическим подъемом в мире, крушением колониальных империй и возникновением социалистического лагеря. Этот период характеризуется множественностью путей развития института К., сочетанием как демократических, так и антидемократических тенденций в мировом конституционном процессе. Общим, однако, является закрепление большинством новых К. социальных и экономических прав или по крайней мере социальных принципов, к реализации которых должно стремиться государство, а также широкого перечня демократических свобод, включая всеобщее избирательное право. Наиболее отчетливо среди развитых стран эта тенденция наблюдалась в государствах, освободившихся от фашистских и других авторитарных режимов (К. Японии 1946 г., Италии 1947 г., Германии 1949 г., Греции 1975 г., Португалии 1976 г., Испании 1977 г.). К. вновь возникших социалистических стран в основном копировали советскую модель, сочетая самый широкий набор социально-экономических прав с тоталитарным устройством государственной власти. К. стран "третьего мира" отразили в себе противоречия между двумя путями развития К. Так, развивающиеся страны "социалистической ориентации" стремились в большей или меньшей мере подражать в своих основных законах советскому образцу, обычно дополняя его местной спецификой и заимствованиями из правовых систем бывших метрополий. Другие в большей степени ориентировались на конституционные модели своих бывших метрополий (Индия, Пакистан, Ямайка, Сенегал) либо создали собственные совершенно оригинальные образцы государственного устройства (Заир до 1990 г., Иран, Индонезия, Малайзия, ОАЭ).

С середины 80-х гг. начался четвертый этап в развитии К. В 1986–1998 гг. во всем мире только на общенациональном уровне принято более 100 новых К. Новые К. отразили демократические перемены, произошедшие на рубеже 80- 90-х гг. в мире, в том числе торжество идей западного конституционализма (идеологический плюрализм, многопартийность, разделение властей, свободное рыночное хозяйство, приоритет прав личности и т. д.). Среди новейших К. крайне мало таких, которые не признают указанных принципов (например, К. Вьетнама 1992 г.). Для них характерно закрепление новых видов прав и свобод – экологических, информационных, прав национальных меньшинств и инвалидов. Широко вводятся такие демократические институты, как конституционный суд и омбудсман. Опираясь в большинстве своем на единый идейно-теоретический фундамент, новейшие К. вместе с тем сохраняют огромное многообразие в системах организации государственной власти и закреплении многих других институтов, что обычно обусловлено заимствованием той или иной конституционной модели (американской, французской, английской и т. д.).

По форме К. в большинстве современных стран представляет собой единый правовой акт, основной закон страны, принимаемый парламентом, специальной конституционной ассамблеей, непосредственно голосованием народа, и имеющий высшую юридическую силу. К. стоит на первом месте в законодательстве страны и содержит исходные начала национальной системы права. Значительно реже К. состоит из нескольких отдельных законодательных актов (один из которых обычно представляет основной текст К.), т. е. является частично кодифицированной (Австрия, Канада, Швеция, Чехия, Финляндия). Так, К. Швеции состоит из трех законов (Форма правления 1974 г. Акт о престолонаследии 1810 г., Акт о свободе печати 1974 г.); К. Финляндии – из двух (Форма правления

Финляндии 1919 г. и Сеймовый устав 1928 г.). Во Франции наряду с основным текстом К. 1958 г. частями основного закона страны признаны Декларация прав человека и гражданина 1789 г. и Преамбула К. 1946 г. Еще реже встречается так называемая «неписаная» (некодифицированная) К., например в Великобритании, Новой Зеландии, Израиле. Такая К. состоит не только из значительного числа законодательных актов, но также и из конституционных обычаев, судебных прецедентов. В последнем случае можно говорить о наличии у Великобритании, Новой Зеландии, Израиля К. только в материальном смысле, в формальном же эти страны ее не имеют.

По предполагаемому периоду действия К. делятся на постоянные и временные. Последние принимаются на переходный период, в который предстоит выработать окончательное конституционное устройство страны (например, временная К. ЮАР 1994 г., замененная в 1996 г. постоянной). Временная К. часто содержит лишь основные положения об организации власти (например, "Малая К." Польши 1992 г., Основные конституционные положения Албании 1991 г.). Иногда она действует многие годы. Напротив, постоянные К. могут действовать очень непродолжительное время: например, в Венесуэле, принявшей за полтора века более 25 К., некоторые из них не действовали и 2 лет.

В современной мировой практике существуют различные способы принятия новых К.: парламентом, учредительным собранием, референдумом или смешанным путем. Чисто парламентским путем разработаны и приняты действующие К. Украины, Молдовы, Грузии, Узбекистана. Учредительным собранием были разработаны и приняты в последние годы К. Болгарии, Румынии, Камбоджи, Бразилии, Колумбии. К. РФ. Казахстана (1995), а также К. Беларуси были выработаны внепарламентским путем под руководством главы государства и приняты на референдуме. К. Армении, Азербайджана, Литвы. Таджикистана были приняты парламентом, а затем утверждены на референдуме, К. Эстонии 1992 г. утверждена на референдуме после одобрения ее учредительным собранием. Ни один из указанных способов сам по себе не является более демократическим, чем другие. В современном мире встречаются также единичные случаи октроирования К., т. е. утверждения ее собственной властью главы государства.

Сущностная сторона К. характеризуется тем, что в ней закрепляется на высшем правовом уровне определенный порядок общественных отношений. К. прежде всего отражают, какие формы собственности и организации экономической деятельности существуют в данном обществе и какое отношение к ним имеют граждане. К. закрепляют основные правила жизни людей в обществе и государстве, их важнейшие права, свободы и обязанности. Они фиксируют систему власти в данной стране, назначение государства, его функции и компетенцию, внутреннюю структуру, систему государственных органов, основы местного самоуправления. По общему правилу характер социальных отношений, в том числе степень их демократичности, находит более или менее адекватное отражение в нормах К. Однако использование К. в пропагандистско-демагогических целях приводит к нарушению связи между реальными общественными отношениями и нормами К.: в авторитарных и тем более тоталитарных государствах закрепленный в К. порядок общественных отношений обычно значительно расходится с тем, что существует в действительности. Чем больше степень такого расхождения, тем больше К. превращается в юридическую фикцию.

С точки зрения господствующей в современном мире «западно-либеральной» конституционной теории главная сущностная черта К. состоит в том, что К. призвана ограничить государственную власть, ее всемогущество по отношению к личности и обществу. Эта задача решается несколькими путями: установлением строгих пределов компетенции органов власти, введением системы разделения властей, а также закреплением за личностью и обществом определенной сферы, в которую государство вторгаться не должно (институт прав и свобод). Практика общественно-государственной жизни, при которой конституционные нормы и принципы реально связывают власть, включая законодательную, получила название конституционализма.

По своему содержанию любая К. - не только правовой, но и политический документ.

Главные вопросы ее содержания – о власти, формах собственности, положении личности, устройстве государства – имеют политический характер. Сама К. устанавливает правила и рамки для политической деятельности.

Любой К. - независимо от социальной системы – свойственны следующие функции: учредительная, организаторская, внешнеполитическая, идеологическая, юридическая.

Суть учредительной функции состоит в том, что новая К., появляясь в результате крупных изменений в жизни общества, учреждает новые, не известные данному обществу ранее государственно-правовые институты и механизмы. Нередко К., принятая в результате революции или иных коренных преобразований, учреждает новую общественную и политическую систему в целом (например, К. РСФСР 1918 г.).

Организаторская функция К. заключается в том, что она не только юридически оформляет наличествующие общественные отношения и ставит новые задачи перед обществом и государством, но и стимулирует политическую активность, нацеливает государственные органы и общественные объединения, всех граждан на деятельность в духе новой К.

Многие К. закрепляют основные принципы внешней политики, в том числе такие, как безъядерный статус государства, его постоянный нейтралитет, отказ от права на войну.

Идеологическая функция К. может заключаться в закреплении постулатов какого-то политического учения в качестве господствующих – это делали, к примеру, все советские К. Однако все современные демократические К. напротив, провозглашают, что никакая идеология не является государственной. В этом случае определенная идеология присутствует в К. не прямо, а косвенно, поскольку все закрепленные в К. институты выражают видение желаемой социально-политической системы страны. Каждая К. закрепляет свою систему общественных ценностей (которые в большей или меньшей мере отражают общечеловеческие идеалы) и нацелена на то, чтобы на ее основе воспитывались соответствующие воззрения каждого члена общества.

Юридическая функция К. заключается в том, что она:

во-первых, становится основой новой правовой системы и правопорядка в стране (или нового этапа в их развитии, если они существуют и в принципе сохраняются);

во-вторых, сама регулирует общественные отношения как документ прямого действия либо может служить основанием для их возникновения;

в-третьих, дает импульс развитию законодательства.

К. присущи определенные юридические свойства, которые определяют ее особенности как наиболее важного нормативного правового акта в государстве.

Любая кодифицированная К., в том числе и К. РФ, является законом и обладает всеми его чертами. Нередко она официально именуется "Основным законом" государства. Некоторые ученые в РФ и за рубежом (обычно это приверженцы естественно-правовой теории считают, что К. не является законом, пусть даже высшим, так как ни один закон не может быть учредительным актом. По мнению сторонников этой точки зрения, К. - это скорее "общественный договор", на основании которого законодательная власть получает право издавать законы. Особенно явно принципиальное различие между К. и любыми другими законами прослеживается тогда, когда К. принимается учредительным собранием или референдумом.

Важнейшим юридическим свойством кодифицированной К. является ее юридическое верховенство. Оно означает высшую юридическую силу К. по отношению ко всем иным нормативным актам, включая и ФЗ, и упомянутые выше ФКЗ. Все они должны соответствовать К. и не могут ей противоречить. Юридическое верховенство К. обычно подчеркивается в них самих.

К. характеризует и такое юридическое свойство, как особый порядок принятия и изменения. В большинстве стран мира этот порядок более сложен, чем для принятия или изменения обычных законов. В таких случаях говорят о жестких К., в отличие от гибких, изменяемых путем принятия обычного закона. Нередки случаи, когда К. устанавливает, что

ее отдельные положения вообще не могут быть пересмотрены никаким путем, даже референдумом. Многие К. предусматривают, что принятие нового основного закона требует созыва учредительного собрания или проведения референдума. В том случае, если закон об изменениях и дополнениях К. принимается парламентом, это обычно сопровождается требованием квалифицированного большинства голосов в пользу такого закона. В федеративных государствах дополнительным требованием является ратификация поправок большинством субъектов федерации.

Несмотря на схожесть предметов конституционного регулирования, у большинства нынешних государств какой-то единой схемы в строении К. не существует; структура варьируется в зависимости от их принадлежности к определенной конституционной модели, исторических традиций и т. д. Структура К. большинства стран-членов СНГ строится, например, по следующей схеме:

- а) преамбула;
- б) общие положения (основы конституционного строя);
- в) права и свободы человека и гражданина;
- г) законодательная власть;
- д) исполнительная власть;
- е) судебная власть;
- ж) местное государственное управление и самоуправление;
- з) конституционные поправки;
- и) заключительные и переходные положения.

В К. некоторых стран наряду с главами и разделами, формулирующими основы конституционного строя, имеются самостоятельные главы (разделы) типа "Общество и государство" (К. Литвы 1992 г.), "Общество и личность" (К. Узбекистана 1992 г.), закрепляющие институты гражданского общества, которые посвящены таким вопросам, как собственность и предпринимательство, семья, общественные объединения, наука, образование. СМИ.

Большинство новейших К. содержат отдельные разделы, посвященные экономике и (или) финансам. Так, К. Филиппин 1987 г. имеет главу "Национальная экономика", К. Бразилии 1988 г. – раздел "Экономический и финансовый порядок", Словацкая К. 1992 г. – раздел "Экономика Словацкой Республики, Счетная палата", К. Литвы 1992 г. – главу "Народное хозяйство и труд", К. Румынии 1991 г. – раздел "Экономика и государственные финансы" и т. д. В некоторых К. в отдельной главе помещены положения о законодательстве (Азербайджан, Латвия, Молдова, Эстония), в других есть особый раздел о выборах и референдумах (Туркменистан, Украина). Для новейших К. американской модели (Бразилия, Колумбия, Филиппины и др.) характерно присутствие таких разделов, как "Государственная служба" (или "Ответственность государственных служащих"), отдельных разделов (или глав) об аграрной реформе, вооруженных силах, защите государства и демократических институтов.

**Лит.:**

- Сравнительное конституционное право/Под ред. А.И. Ковлера, В.Е. Чиркина, Ю.А. Юдина. М., 1996;
- Конституционное (государственное) право зарубежных стран. В 4 т. Т. 1–2. Общая часть: Учебник/Отв. ред. Б.А. Страшун. М., 1996;
- Конституции государств Европейского Союза. М., 1997;
- Конституции зарубежных государств. Американский континент., Ереван, 1996;
- Новые конституции стран СНГ и Балтии. Сборник документов. М., 1997.
- Авакьян С.А., Додонов В.Н.*

## **Конституция РФ**

КОНСТИТУЦИЯ РФ – главный нормативный акт РФ, имеющий высшую юридическую силу на всей территории РФ и закрепляющий основы ее социального, экономического и

политического устройства.

Действующая К. РФ принята путем всенародного голосования (референдума) 12 декабря 1993 г. В нем приняло участие 58 млн. 187 тыс. 755 зарегистрированных избирателей, или 54,8 % от внесенных в списки. За принятие Конституции проголосовало 32 млн. 937 тыс. 630 избирателей, или 58,4 % избирателей, принявших участие в голосовании.

До 12 декабря 1993 г. в РФ действовала Конституция РСФСР 1978 г. с многочисленными изменениями и дополнениями. Проект новой Конституции начал разрабатываться в июне 1990 г. специально созданной для этого Конституционной комиссией, Съезда народных депутатов РСФСР.

К. РФ состоит из преамбулы, основного Первого раздела, включающего 9 глав и 137 статей, и Второго раздела, включающего 9 параграфов переходных и заключительных положений.

Преамбула К. РФ представляет собой небольшой вводный текст, имеющий важное концептуально-идеологическое значение. Она провозглашает идею приоритета прав и свобод человека, настраивает общество на гражданский (т. е. внутренний) мир и согласие. Последовательно отражена идея сохранения государственного единства РФ, возрождения ее суверенной государственности в сочетании с равноправием и самоопределением народов. Подчеркнуты стремление обеспечить благополучие и процветание РФ, идеи ответственности перед настоящим и будущими поколениями и включения (интеграции) РФ в мировое сообщество.

Подобно многим другим новейшим конституциям текст К. РФ начинается главой, посвященной основам конституционного строя, в которой устанавливается конституционный статус РФ как демократического федеративного правового государства с республиканской формой правления и содержатся следующие фундаментальные принципы:

- а) признание человека, его прав и свобод высшей ценностью;
- б) признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина.

Отражая этот принцип конституционного строя, РФ учитывает международный опыт и принципы, отраженные во Всеобщей декларации прав человека, принятой Генеральной Ассамблее ООН 10 декабря 1948 г. и гласящей: признание достоинства, присущего всем членам человеческой семьи, равных и неотъемлемых прав их – основа свободы, справедливости и всеобщего мира;

в) народовластие. Носителем суверенитета и единственным источником власти в РФ является ее многонациональный народ. Народный суверенитет означает, во-первых, принадлежность народу всей полноты власти в РФ, во-вторых, возможность осуществления народом принадлежащей ему власти как непосредственно, так и через органы государственной власти и органы местного самоуправления;

- г) демократия как основа образа жизни в РФ и ее политического режима;

д) идеологическое и политическое многообразие. Никакая идеология не может устанавливаться в качестве государственной. Политическое многообразие означает свободу деятельности в рамках закона различных политических сил, что выражается прежде всего в признании многопартийности. Партии и другие общественные объединения равны перед законом. Запрещается создание и деятельность общественных объединений, цели или действия которых направлены на насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности РФ, подрыв безопасности государства, создание вооруженных формирований, разжигание социальной, расовой, национальной и религиозной розни;

- е) свобода экономической деятельности и многообразие форм собственности.

В РФ гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности, признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности.

В соответствии с господствующей в современной мировой конституционной практике

традицией в К. РФ сразу за главой об основах конституционного строя помещаются положения о правовом статусе личности. В гл. 2 "Права и свободы человека и гражданина" К. РФ в соответствии с нормами международного права устанавливает, что принципами конституционного статуса личности в РФ являются:

- свобода личности;
- принадлежность человеку основных прав и свобод от рождения и их неотчуждаемость;
- соответствие статуса личности в РФ требованиям и стандартам, сложившимся в мировом сообществе;
- сочетание индивидуальных интересов личности с интересами других лиц, общества и государства;
- всеобщность основных прав, свобод и обязанностей;
- юридическое равенство, т. е. равноправие граждан, включая равенство всех перед законом и судом, равные права и свободы для мужчины и женщины;
- непосредственное действие прав и свобод человека и гражданина, соответствие конституционным основам статуса личности всех норм текущего законодательства и правоприменительной практики;
- обеспеченность конституционного статуса личности процессуальными и иными гарантиями.

Указанные принципы свидетельствуют о коренном изменении концепции регулирования основных прав и свобод. В советских конституциях человек рассматривался как часть определенной социально-экономической системы, а также как непрременный, активный участник политической жизни страны, и только затем уже шла о нем речь как об индивидуе, имеющем личную жизнь, до известных пределов неприкосновенную для публичного интереса и охраняемую государством. Соответственно, основные права и свободы делились на три группы в следующем порядке приоритетности: социально-экономические, политические, личные.

В действующей К. РФ личные права и свободы поставлены на первое место. Вторая группа – общественно-политические, или публично-политические, права и свободы (поскольку по сравнению с советским временем общественная жизнь в значительной степени деполитизирована). На третьем месте стоят социально-экономические права, причем и содержание этих прав, и их последовательность принципиально иные, чем в советское время. На первом плане – свободное использование своих способностей для предпринимательской и иной экономической деятельности, право частной собственности, свобода труда, затем уж все остальное. Большое внимание уделяется обеспечению и защите прав и свобод человека и гражданина.

Третий крупный блок норм в К. РФ посвящен территориальной организации РФ. В гл. 3 "Федеративное устройство" содержатся положения, раскрывающие принцип федерализма как одной из основ конституционного строя. К. РФ предусматривает три вида субъектов федерации – республики в составе РФ (государства), национально-территориальные образования – автономная область, автономные округа, территориальные (или территориально-государственные) образования – края, области, города федерального значения.

Как и многие зарубежные конституции, К. РФ содержит поименный перечень всех субъектов Федерации, причем изменения наименований субъектов отражаются в К. РФ автоматически, т. е. без соблюдения обычной процедуры внесения поправок. К. РФ определяет, что субъекты РФ являются равноправными и между собой, и в отношениях с федеральными органами государственной власти. Федеративное устройство РФ основано на ее государственной целостности, единстве системы государственной власти, разграничении предметов ведения и полномочий между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ, равноправии и самоопределении народов в РФ.

Исходя из принципа единства государства К. РФ использует понятие «суверенитет»

только по отношению к РФ, утверждая, что суверенитет РФ распространяется на всю ее территорию. К. РФ. и ФЗ имеют верховенство на всей территории государства. РФ обеспечивает целостность и неприкосновенность своей территории. Уважая право субъектов на свою территорию, РФ, тем не менее, не допускает установления внутренних таможенных границ, пошлин, сборов и каких-либо препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств. Виды форм собственности, определенные К. РФ, могут существовать на территории каждого субъекта РФ, им обеспечивается равная защита государством. Общие принципы налогообложения и сборов в РФ устанавливаются ФЗ.

К. РФ определяет предметы исключительного ведения РФ, а также совместного ведения РФ и субъектов РФ.

Она провозглашает принцип:

– вне пределов ведения РФ и полномочий РФ по предметам совместного ведения субъекты РФ обладают всей полнотой государственной власти. Обеспечивая самостоятельность субъектов, РФ, тем не менее, оставляет за собой право на установление общих принципов организации государственной власти и местного самоуправления;

– в отношении законодательства она требует, чтобы акты субъектов РФ соответствовали К. РФ и законам РФ;

– но в случае противоречия между ФЗ и нормативным правовым актом субъекта РФ, изданным последним в пределах своих прав, действует акт субъекта.

Задачей К. РФ является установление формы правления и системы; органов власти.

В гл. 4 "Президент Российской Федерации" закреплены статус Президента РФ и перечень его властных полномочий.

В гл. 5 "Федеральное Собрание" К. РФ закрепила основы его статуса как парламента РФ, представительного и законодательного органа РФ.

В гл. 6 "Правительство Российской Федерации" К. РФ определяет Правительство РФ как орган, осуществляющий исполнительную власть.

Глава 7 "Судебная власть" содержит комплекс норм, определяющих основы организации судебной системы РФ и осуществления правосудия. В ту же главу включена статья о прокуратуре РФ.

Предложения о поправках и пересмотре положений К. РФ могут вносить Президент РФ, СФ, ГД, Правительство РФ, законодательные (представительные) органы субъектов РФ, а также группа численностью не менее?? членов СФ или депутатов ГД.

В гл. 9 предусмотрено четыре различных процедуры внесения поправок в К. РФ в зависимости от вида норм, подлежащих пересмотру.

Положения гл. 1 "Основы конституционного строя", 2 "Права и свободы человека и гражданина" и самой гл. 9 не могут быть пересмотрены ФС. Оно вправе лишь дать изначальную оценку соответствующих предложений. Если предложение о пересмотре будет поддержано 3/5 голосов от общего числа членов СФ и депутатов ГД, то созывается Конституционное Собрание. Оно либо подтверждает неизменность К. РФ, либо разрабатывает проект новой конституции, который принимается Конституционным Собранием 2/3, голосов от общего числа его членов или выносится на референдум. При проведении референдума К. РФ считается принятой, если за нее проголосовало более половины избирателей, принявших участие в голосовании, при условии, что в нем участвовало более?? избирателей.

Поправки к остальному тексту К. принимаются квалифицированным большинством голосов – не менее 3/4 в СФ и 2/3 в ГД. Принятые поправки вступают в силу только после их одобрения органами законодательной власти не менее чем 2/3 субъектов РФ. Поправки принимаются в форме особого правового акта – ФЗ о поправке к К. РФ.

Изменения ст. 65 К. РФ, касающиеся состава субъектов РФ, вносятся на основании ФКЗ о принятии в РФ и образовании в ее составе нового субъекта РФ, об изменении конституционно-правового статуса субъекта РФ.

Заканчивается К. РФ разделом вторым "Заключительные и переходные положения". В



нем объявляется, что К. РФ вступает в силу со дня официального ее опубликования по результатам всенародного голосования. Этот день – 12 декабря 1993 г. – считается днем принятия К. РФ. Одновременно прекращается действие Конституции 1978 г.

В разделе втором четко обозначен приоритет К. РФ перед иными актами. Если ей не соответствуют положения Федеративного договора, других договоров между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов РФ, а также договоры между органами власти субъектов – действуют положения К. РФ. Законы и другие правовые акты, действовавшие на территории РФ до вступления в силу К. РФ, применяются в части, не противоречащей ей.

*Авакьян С.А.*

## **Конструктивный вотум недоверия**

см. *Вотум* .

## **Консул**

КОНСУЛ (лат. *consul*) – один из основных субъектов консульского права, должностное лицо одного государства, назначенное в какой-либо район (округ) другого (иностранного) государства с определенно выраженным согласием последнего для:

- защиты интересов своей страны, ее юридических лиц и граждан;
- содействия развитию политических, экономических, научных, культурных и прочих связей между представляемым и принимающим государствами;
- наблюдения и информации об экономическом положении и социально-политических процессах в районе своего пребывания.

Институт К. сложился в процессе весьма продолжительного исторического развития межгосударственных отношений, которые порождались международной торговлей, мореплаванием, другими видами межнациональных контактов и связанной с этим миграцией населения. Так, уже в Древних Афинах и других городах-государствах (политиях) Эллады существовал институт проксении, когда полноправный гражданин добровольно принимал на себя миссию представительства интересов иностранцев в судебных и иных властных инстанциях своего государства; аналогичными в Древнем Риме были институты хоспициума (гостеприимства) и патроната (покровительства). Однако вид, близкий к современному, институт К. стал принимать в период, когда развернулась колониальная экспансия развитых европейских держав в странах Азии, Америки, Африки, Дальнего Востока (XVI–XVII вв.). В это время функция защиты интересов иностранцев возлагалась на лиц, избравшихся купеческими общинами, объединениями мореплавателей и т. д. из числа соотечественников (реже – местных граждан), прочно укоренившихся в этой стране и обладавших достаточными материальными возможностями, знанием местных условий и авторитетом. Еще позднее (XVIII–XIX вв.) К. становятся штатными должностными лицами представляемого ими (аккредитуемого их) государства. Особым статусом обладали К. европейских государств в полуколониальных странах, включавшим полную экстерриториальность и административно-судебные полномочия в отношении своих сограждан. Первый русский К. был назначен в Амстердам в 1707 г.

В настоящее время правовую основу деятельности К. образуют положения двух- и многосторонних международных договоров, а также применимые к этой сфере внутригосударственные законы и подзаконные нормативные акты (см. Консульское право).

Порядок установления консульских связей и создания консульских учреждений определяется в основном на базе специально заключаемых на этот счет двусторонних соглашений, хотя в некоторых случаях договоренность об этом может быть достигнута при установлении дипломатических отношений между соответствующими государствами. Особый характер миссии К., отличающейся от миссии дипломатического представительства,

не исключает возможности назначения этого должностного лица и в страну, с которой дипломатические отношения еще не установлены.

Назначение К. на пост главы консульского представительства, которые по своему классу подразделяются на генеральные консульства, консульства, вице-консульства и консульские агентства, производится ведомством иностранных дел, чему предшествует согласование кандидатуры будущего К. аккредитующим государством с государством его пребывания, осуществляемое по дипломатическим каналам. По согласовании предложенной кандидатуры ведомству иностранных дел государства пребывания направляется консульский патент или подобный ему документ, в котором называются полное имя и фамилия К., его гражданство, служебное звание (ранг), занимаемая должность (генеральный К., К., вице-К. и консульский агент), консульский округ и местонахождение консульства. Консульский патент может выдаваться главой государства, главой правительства направляющей страны или министром иностранных дел. В свою очередь государство пребывания выдает вновь назначенному К. особое разрешение на реализацию консульских функций, именуемое экзекватурой, либо временное согласие на этот счет. Отказ в выдаче экзекваты не требует объяснения мотивов со стороны принимающего государства.

Моментом вступления К. в должность считается дата выдачи ему консульской экзекваты либо дата прибытия в страну пребывания. В зависимости от этого, а также с учетом служебного звания К. определяется его положение (старшинство) в иерархии членов консульского корпуса.

Изменить местонахождение консульства, его класс, консульский округ, а также ранг самого К. можно, только возобновив процедуру представления консульского патента. Наоборот, временное возложение функций К. на должностное лицо этого же или другого консульского или дипломатического представительства в этом государстве (что может иметь место, например, в случае временного убытия К.) осуществляется по упрощенной процедуре, которая, тем не менее, предусматривает извещение ведомства иностранных дел государства пребывания К.

Государство пребывания может в любое время, не будучи обязанным мотивировать свое решение, уведомить аккредитующее (представляемое) государство о том, что экзекватура, данная главе консульского учреждения, взята обратно или что К. объявляется нежелательным лицом (персоной нон грата). В этом случае представляемое государство должно незамедлительно отозвать К., так как, если в течение разумного срока этого сделано не будет, государство пребывания имеет право отказаться признавать его в качестве должностного лица и, более того, подвергнуть его процедуре дисмисла, т. е. объявить частным лицом.

Помимо отзыва и аннулирования экзекваты окончание миссии К. возможно в случаях истечения срока консульского патента, закрытия консульского учреждения в данном консульском округе, прекращения консульских отношений между двумя государствами, возникновения между ними войны, смерти К., выхода территории, где расположен данный консульский округ, из-под суверенитета государства пребывания.

Функции К., близкие по своему содержанию функциям дипломатических агентов и дипломатических представительств, дополняются обширным перечнем собственно консульских функций в их традиционном понимании. Таковыми являются:

а) выдача паспортов и проездных документов гражданам представляемого государства, виз или соответствующих им документов лицам, желающим направиться в его пределы;

б) оказание помощи и содействия соотечественникам и юридическим лицам той же национальности;

в) исполнение обязанностей нотариуса, регистратора актов гражданского состояния и подобных обязанностей, а также выполнение некоторых функций административного характера;

г) охрана интересов граждан (физических и юридических лиц) представляемого государства в случае возникновения правопреемства по причине смерти на территории

государства пребывания;

д) охрана интересов несовершеннолетних и иных лиц, не обладающих полной дееспособностью, которые являются гражданами представляемого государства;

е) представительство или обеспечение такового в отношении соотечественников в судебных и иных учреждениях государства пребывания с целью получить распоряжения о предварительных мерах, ограждающих права и интересы этих граждан, если сами граждане этого сделать не могут;

ж) передача судебных и несудебных документов или исполнение судебных поручений или же поручений по снятию показаний для судов представляемого государства;

з) выполнение других функций, предусмотренных Венской конвенцией о консульских сношениях 1963 г., а также возложенных на К. и консульское учреждение представляемым государством, если эти последние допускаются принимающим государством.

При выполнении своих функций К. должен действовать в рамках законов и правил принимающего государства.

Указанный перечень может быть дополнен национальным законодательством, в частности, в РФ К. наделен также следующими правомочиями:

– вести учет (в том числе воинский) постоянно проживающих и временно находящихся в его консульском округе соотечественников;

– продлевать, погашать или аннулировать паспорта граждан РФ и визы на въезд, выезд и транзитный проезд через ее территорию, принимать заявления по вопросам гражданства РФ;

– производить консульскую легализацию.

Международное право допускает возможность при особых обстоятельствах и при условии соблюдения соответствующих процедур исполнения К. консульских функций как за пределами своего консульского округа, так и в третьем государстве либо от его имени в государстве своего пребывания.

Консульские функции осуществляются К. на платной основе (см. *Консульские сборы* ).

Для обеспечения эффективности миссии К. и возглавляемого им консульского учреждения, облегчения их работы международное право и применимое национальное законодательство наделяет их преимуществами, привилегиями и иммунитетами. Принимающее государство должно проявлять к К. и всему персоналу консульского представительства должное уважение, создавая нормальные условия для работы, а также принимать все необходимые меры по предупреждению посягательств на личность, свободу и достоинство консульских должностных лиц (см. также *Консульские привилегии, Консульский иммунитет* ).

*Волосов М.Е.*

## **Консульская легализация**

**КОНСУЛЬСКАЯ ЛЕГАЛИЗАЦИЯ** – установление и засвидетельствование подлинности подписей на документах и актах и соответствия их законам государства пребывания. Консул легализует документы и акты, составленные при участии властей консульского округа или исходящие от этих властей. Порядок К.л. устанавливается министерствами иностранных дел. Легализации не подлежат документы, которые противоречат законодательству или могут нанести вред интересам государства либо содержат сведения, порочащие честь и достоинство граждан. Существует и более широкая трактовка понятия К.л., в соответствии с которой оно означает "подтверждение правомерности документов в международном общении, компетентность выдающего, составляющего или заверяющего их учреждения".

*Волосов М.Е.*

## **Консульская экзекватура**

**КОНСУЛЬСКАЯ ЭКЗЕКВАТУРА** (лат. *exsegnare* – выполнить, *exsecutio* – выполнение, осуществление) – оформляемое специальным удостоверением либо надписью на консульском патенте (в отдельных странах – путем официальной публикации в местной прессе) разрешение государства пребывания консульского представительства, (консульского учреждения) на допуск главы этого представительства к выполнению им своих официальных функций. Указанное лицо – консул – до получения К.э. не может приступить к исполнению своих должностных обязанностей, за исключением случая, когда об ином достигнута особая договоренность между представляемым государством и государством пребывания.

Представляемое государство может, если это требуется по его законам и правилам, просить государство пребывания о выдаче К.э. консульскому должностному лицу, не являющемуся главой консульского учреждения, а государство пребывания может выдать испрашиваемый документ, если это согласуется с его законами и правилами.

Выдача консулу или консульскому должностному лицу К.э. означает согласие принимающего государства не только с кандидатурой соответствующего лица, но и с тем, чтобы оно исполняло свою миссию в пределах определенного консульского округа, означенного в консульском патенте, во главе или в составе консульского учреждения определенного класса – генерального консульства, консульства, вице-консульства или консульского агентства.

*Волосов М.Е.*

## **Консульские привилегии**

**КОНСУЛЬСКИЕ ПРИВИЛЕГИИ** (лат. *privilegium* – исключительное право, преимущество) – льготы, особые правовые преимущества, предоставляемые страной пребывания консульского представительства (консульского учреждения) самому этому представительству и его персоналу в целях обеспечения беспрепятственного и эффективного осуществления возложенных на них представляемым (аккредитуемым) государством задач – консульских функций.

В применимых международно-правовых актах понятие «привилегия» употребляется почти всегда в сочетании с понятиями «преимущество» и «иммунитет», которые представляют собой виды привилегии, имеющие более узкий-характер.

Весьма обширный перечень преимуществ, привилегий и иммунитетов содержится в Венской конвенции о консульских сношениях от 24 апреля 1963 г., куда включены:

– право пользования государственным флагом и гербом ("консульским щитом") представляемой страны;

– неприкосновенность консульства и освобождение его помещений от налогов, сборов и пошлин;

– неприкосновенность консульского архива, документов и служебной переписки;

– свобода передвижений всех работников консульства и свобода сношений с правительством, дипломатическими представительствами и другими консульскими учреждениями представляемого государства, где бы они ни находились, использования для этого любых подходящих средств связи (кроме радиопередатчика, установка которого в помещении консульства возможна лишь с согласия властей страны пребывания);

– право сношения и контактов с гражданами-соотечественниками и компетентными органами государства пребывания.

Помимо привилегий, предоставляемых консульскому учреждению, международное право наделяет таковыми консульских должностных лиц, других работников консульских представительств и членов их семей (см. также *Консульский иммунитет* ).

*Волосов М.Е.*

## **Консульские сборы**

**КОНСУЛЬСКИЕ СБОРЫ** – платы, взимаемые консульскими представительствами (учреждениями) за совершение консульских актов на территории государства пребывания в соответствии с законами и правилами (тарифами), предусмотренными представляемым (аккредитуемым) государством или положениями обязательного для него международного договора. Поступления финансовых средств, полученных в форме К.с., освобождаются государством пребывания от всех видов налогообложения, причем получаемые суммы зачисляются в бюджет представляемого государства. Взимание К.с. может не производиться:

- а) при наличии международного договора между представляемым государством и государством пребывания о взаимном отказе от таковых;
- б) по делам о репатриации;
- в) за визирование иностранных дипломатических паспортов (на основе взаимности);
- г) за истребование и легализацию документов о трудовом стаже, социальном обеспечении граждан, по алиментным делам и т. д.

Практика регулирования консульской деятельности, существующая в отдельных государствах, допускает обращение сумм К.с., взимаемых почетными (нештатными) консулами, в собственный доход. Размер К.с. не зависит от национальной принадлежности клиентов консульского учреждения, однако он может быть увеличен в случае совершения консульских действий вне представительства с учетом фактических расходов, понесенных консульским работником.

*Волосов М.Е.*

### **Консульский иммунитет**

**КОНСУЛЬСКИЙ ИММУНИТЕТ** (лат. *immunitas* – освобождение от чего-либо) – вид консульских привилегий; состоит, в частности, в закреплении за помещениями консульского представительства неприкосновенности, обеспечении неприкосновенности консульским архивам, документам и официальной (служебной) переписке, свободы и тайны сношений с правительством, другими консульскими учреждениями и дипломатическими представительствами аккредитуемого государства для всех официальных целей. В число К.и. входит также личная неприкосновенность консульских должностных лиц. Эта категория лиц не подлежит юрисдикции судебных или административных органов государства пребывания в отношении действий, совершаемых ими при выполнении консульских функций, если только речь не идет о гражданских обязательствах, принятых консульским представителем на себя в качестве частного лица, а также об обязательствах перед третьими лицами, возникшими в связи с причинением вреда, вызванного дорожным транспортным средством, судном или самолетом. К числу К.и. можно отнести предоставляемое международным правом консульским должностным лицам освобождение от необходимости регистрации в качестве иностранцев в стране пребывания, получения согласия на жительство в ней, на работу, а также освобождение от большинства налогов.

Консульские работники пользуются К.и. с момента вступления на территорию государства пребывания, при следовании к месту своего назначения, если они уже находятся на указанной территории, либо с момента, когда они приступили к выполнению своих обязанностей в консульском учреждении. Прекращение действия К.и. происходит обычно в момент, когда соответствующее лицо покидает государство пребывания или по прошествии разумного срока с момента окончания его миссии. До наступления указанного момента действие К.и. продолжается даже в случае вооруженного конфликта между данными государствами. Приведенные правила в полной мере распространяются и на членов семей консульских работников, проживающих с ними.

Отказаться в К.и. может только представляемое государство, кроме случая возбуждения самим этим консульским должностным лицом какого-либо дела в судебных или административных инстанциях страны пребывания, когда оно лишается права ссылаться на

иммунитет от юрисдикции в отношении любого встречного иска, непосредственно связанного с основным иском.

Возможна также ситуация, когда консульское должностное лицо будет лишено К.и. в случае, если оно объявляется государством пребывания нежелательным – персоной нон грата, а его консульская экзекватура аннулируется (отзывается, берется обратно), но само оно остается на территории принимающей страны (не отозвано представляемым государством и не прекратило выполнять свои должностные функции в консульском учреждении). При таких обстоятельствах принимающее государство может объявить консульского работника частным лицом в соответствии с процедурой дисмисла. В этом случае бывшее консульское должностное лицо не может рассчитывать на сохранение К.и.

Волосов М.Е.

## **Консульский корпус**

**КОНСУЛЬСКИЙ КОРПУС** (лат. *corpus* – тело, остов) – совокупность глав консульских представительств (консульских учреждений), а также их должностных лиц, осуществляющих свою официальную деятельность в определенном районе или пункте принимающего государства, именуемом консульским округом. К.к. возглавляется дуайеном, иногда именуемым деканом, т. е. главой консульского представительства, имеющего наиболее высокий консульский ранг и получившего консульскую экзекватуру ранее других членов К.к.

## **Консульский округ**

**КОНСУЛЬСКИЙ ОКРУГ** – часть территории (район) иностранного государства, отведенная им для выполнения консульским представительством возложенных на него представляемым (аккредитуемым) государством консульских функций. Конкретное местонахождение К.о. определяется представляемым государством и подлежит одобрению со стороны государства пребывания. Какие бы то ни были изменения конфигурации, пространственных пределов данного К.о. могут быть осуществлены только с согласия государства пребывания. Как правило, консульские функции выполняются должностными лицами консульского представительства в пределах установленного К.о. Однако при возникновении особых обстоятельств это может иметь место и за пределами такового при условии согласия на это компетентных органов государства пребывания.

## **Консульский патент**

**КОНСУЛЬСКИЙ ПАТЕНТ** (лат. *patens* – открытый, явный) – документ, подтверждающий, что данное лицо назначается на должность главы консульского представительства (см. также *Консул* ).

## **Консульское должностное лицо**

**КОНСУЛЬСКОЕ ДОЛЖНОСТНОЕ ЛИЦО** – любое лицо, включая главу консульского представительства, которому поручено в этом качестве выполнение консульских функций. В категорию К.д.л. включают генеральных консулов, консулов, вице-консулов и консульских агентов, а также сотрудников консульских представительств, назначаемых ведомством представляемой (аккредитуемой) страны для выполнения официальных функций консульского учреждения профилирующего характера (они именуются также консульскими служащими, за исключением лиц, выполняющих административные и технические обязанности). Понятием К.д.л. охватываются и лица, прикомандированные к консульскому учреждению для подготовки к выполнению профилирующих консульских функций

(стажеры).

*Волосов М.Е.*

## **Консульское право**

КОНСУЛЬСКОЕ ПРАВО – совокупность внутригосударственных и международных норм права, регулирующих порядок создания и режим деятельности консульских учреждений, порядок назначения консулов и других должностных лиц, определения перечня их функций, объема привилегий, льгот и иммунитетов, которыми они наделяются. К.п. устанавливает, помимо этого, права и обязанности государств, представленных консульскими учреждениями, по управлению ими, а также права и обязанности юридических и физических лиц, имеющих гражданство соответствующих государств, во взаимоотношениях с такими учреждениями. Основными источниками К.п. являются Каракасская конвенция о консульских функциях 1911 г., Гаванская конвенция о консульских чиновниках 1928 г., а также имеющая универсальное значение Венская конвенция о консульских сношениях от 24 апреля 1963 г., вступившая в силу 19 марта 1967 г. (ратифицирована СССР 16 февраля 1989 г.). Именно с учетом положений последней заключается и действует большинство двусторонних соглашений в этой области – консульских конвенций, общее количество которых к настоящему времени достигло нескольких тысяч. Так, только РФ связана почти с 80 государствами.

Отдельные нормы К.п. содержатся и в ряде международных договоров двух- и многостороннего характера, которые затрагивают более широкий круг вопросов об оказании правовой помощи, урегулировании случаев двойного гражданства, регламентации торговых отношений, судоходства и др. Таковы, в частности, Венская конвенция о дипломатических сношениях 1961 г., согласно которой выполнение консульских функций может осуществляться дипломатическими представительствами.

Отправные положения многосторонних международных договоров о консульских сношениях детализируются и конкретизируются также во внутригосударственных нормативных актах. Основными из них являются утвержденное Указом Президиума Верховного Совета СССР 23 мая 1966 г. Положение о дипломатических и консульских представительствах иностранных государств на территории СССР и Консульский устав СССР, принятый 25 июня 1976 г.

*Волосов М.Е.*

## **Консульское представительство**

КОНСУЛЬСКОЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО – вид зарубежных органов внешних сношений государства, создаваемых с целью осуществления консульских функций на территории государства пребывания. К.п. может быть открыто на территории принимающей страны только с ее согласия, которое дается после установления между заинтересованными странами консульских сношений, причем одновременно определяется класс такого К.п. – генеральное консульство, консульство, вице-консульство или консульское агентство, а также район его деятельности – консульский округ и местонахождение резиденции (консульских помещений). Предметом согласования может быть также численность работников К.п., включая сюда должностных лиц, консульских служащих и работников обслуживающего персонала.

При учреждении К.п. государство пребывания обычно оказывает содействие представляемому государству в приобретении на своей территории согласно своим законам и правилам необходимых помещений, должно обеспечивать условия, необходимые для его эффективной работы, предоставляя в этих целях ряд преимуществ, привилегий и иммунитетов (см. *Консульские привилегии, Консульский иммунитет* ).

Учреждение К.п. возможно и без установления дипломатических отношений. Разрыв

их не влечет за собой разрыва консульских отношений и ликвидации К.п.

## **Континентальная правовая система**

КОНТИНЕНТАЛЬНАЯ ПРАВОВАЯ СИСТЕМА – одна из основных мировых правовых систем, иногда также называется романо-германской. К.п.с. возникла в континентальной Европе на базе римского права, а также канонического права и местных обычаев.

Для К.п.с. характерны кодифицированное построение (см. *Кодификация* ), единый фонд основных правовых понятий, единая иерархическая система источников права, деление на отрасли (конституционное, гражданское, семейное, уголовное и др.).

Во всех странах К.п.с. есть писанные конституции.

В большинстве стран, где господствует К.п.с., приняты и действуют гражданские (либо гражданские и торговые), уголовные, гражданско-процессуальные, уголовно-процессуальные и некоторые другие кодексы. Весьма велика система текущих законов, регулирующих все важнейшие сферы общественных отношений. Среди источников К.п.с. значительна (и все более возрастает) роль подзаконных актов: регламентов, административных циркуляров, декретов министерств и др. В них формулируются нормы, принятые во исполнение законов. Кроме того, в ряде случаев органы исполнительной власти регулируют отношения самостоятельно, для чего законодатель предоставляет им соответствующие полномочия (делегированное законодательство).

Существенную роль при отправлении правосудия играют и зафиксированные в законе общие принципы права, которые в определенных условиях могут выступить основанием для решения дел.

Внутри К.п.с. можно выделить две основные группы – римское (романское) право (наиболее последовательно отражено во французском праве; также нашло свое воплощение в правовых системах Бельгии, Голландии, Италии, Португалии, Испании) и германское право, на которое значительное влияние оказала германская юридическая наука (Австрия, Швейцария, РФ и некоторые другие страны).

К.п.с. сложилась в итальянских, французских и германских университетах в XII–XVI вв. на базе Свода Юстиниана (см. также *Рецепция римского права* ).

К.п.с., существовавшая первоначально в странах континентальной Европы, затем распространилась практически на всю Латинскую Америку, бывшие французские, бельгийские и португальские колонии Африки, страны Востока, Японию. Это объясняется колонизаторской деятельностью многих европейских государств, а также высоким уровнем кодификации в этих странах в XIX в., которую можно было использовать как образец для создания собственного права.

Во всех странах К.п.с. признает деление права на публичное право и частное право.

*Пиголкин А.С., Саидов А.Х.*

## **Континентальный шельф**

КОНТИНЕНТАЛЬНЫЙ ШЕЛЬФ (от англ. *shell* – полка) – морское дно и недра подводных районов, простирающихся за пределы его территориальных вод на всем естественном продолжении сухопутной территории государства до внешней границы подводной окраины материка, не менее чем на 200 морских миль от исходных линий, от которых отмеряется ширина территориальных вод. Подводная окраина материка включает в свой состав покрытое морскими водами продолжение континентального массива, принадлежащего прибрежному государству, в том числе поверхность и недра К.ш. (средняя глубина покрывающих вод 200 м, а протяженность в сторону моря – до 1500 км), континентальный склон (глубины от 290 до 2440 м) и континентальное поднятие или подъем (ширина до 1000 км). В состав К.ш. не входят никакие составные части дна океана на



больших (абиссальных) глубинах, такие, например, как океанические хребты, впадины, ущелья (каньоны).

Женевская конвенция о континентальном шельфе заключена 29 апреля 1958 г. в итоге состоявшейся в Женеве дипломатической Конференции по морскому праву. Принципы и конкретные нормы этой Конвенции были отражены во многих десятках международных договоров о разграничении К.ш. и соответствующих внутригосударственных нормативных актов. Такие соглашения заключены, например, между СССР, Финляндией и Польшей (1965, 1967, 1969) о разграничении К.ш. в северо-восточной и юго-восточной частях Балтийского моря, между Италией и Югославией (1968) о разграничении К.ш. Адриатического моря, между Ираном, Саудовской Аравией и другими государствами зоны Персидского залива (1968), Великобританией, Данией, Нидерландами, Норвегией о разграничении К.ш. Северного моря (1964–1966).

Женевская конвенция содержала массу недостатков. Поэтому в ходе работы Третьей конференции ООН по морскому праву 1973–1982 гг. была подписана Конвенция ООН по морскому праву 1982 г. (вступила в силу в ноябре 1994 г.). Универсальная по количеству участников и по набору объектов, подлежащих регулированию, она определяет юридический статус К.ш. и правовой режим использования его как пространственной сферы и как месторождения естественных ресурсов.

В случае установления границы К.ш. прибрежное государство должно учесть рекомендации специально созданной Комиссии по границам континентального шельфа, после чего такая граница будет признаваться окончательной и обязательной для всех. Разграничение (делимитация) К.ш. между сопредельными (противолежащими либо смежными) государствами должно производиться на базе взаимной договоренности заинтересованных стран. Прибрежное государство является суверенным в разведке и разработке природных ресурсов на К.ш., т. е. если даже оно не занимается указанной деятельностью, то никакое другое государство или иной субъект международного права не может делать этого без определенного выраженного согласия на то прибрежного государства. Осуществление прибрежным государством прав в отношении К.ш. не должно ущемлять международное судоходство, других прав и свобод, предоставляемых третьим государствам. Права прибрежного государства, осуществляемые им на К.ш., не затрагивают правового статуса покрывающих его вод и воздушного пространства над этими водами. Существенными правами наделено прибрежное государство в части регулирования на К.ш. деятельности по прокладке подводных кабелей и трубопроводов, другой эксплуатационной деятельности.

Конвенцию ООН по морскому праву 1982 г. подписали более 160 стран и ратифицировали более 60 из них. Ее положения восприняты национальным законодательством. Конституция РФ (п. 2 ст. 67) говорит, что РФ "обладает суверенными правами и осуществляет юрисдикцию на континентальном шельфе, в порядке, определяемом законом и нормами международного права". ФЗ РФ от 30 ноября 1995 г. № 187-ФЗ "О континентальном шельфе Российской Федерации" уже в преамбуле прямо ссылается на общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ как на юридическое основание осуществления ею в отношении К.ш. своих суверенных прав и юрисдикции.

Статьей 258 УК РФ предусмотрена ответственность за нарушение законодательства о К. ш.

*Волосов М.Е.*

## **Континуитет**

КОНТИНУИТЕТ (англ. *continuity* – непрерывность) – правило парламентской процедуры, согласно которому законопроект, не утвержденный до конца той парламентской сессии, на которой он был внесен, рассматривается, с соответствующей стадией, на

следующей сессии, т. е. окончание сессии лишь приостанавливает, а не прерывает законодательный процесс. Правилу К. противоположно правило дисконтинуитета.

## Континуитета теория

КОНТИНУИТЕТА ТЕОРИЯ (фр. *continuite* – непрерывность; преемственность) – в теории международного права система взглядов, связанная с оценкой зависимости между договорными обязательствами государств и их правосубъектностью в случаях, когда происходит смена одного государства другим. Базирующаяся на требованиях одного из основополагающих принципов международного права – принципа безусловного выполнения международных обязательств, К.т. обосновывает идентичность (тождественность) и непрерывность международной правосубъектности государства, поскольку обязательства государства-предшественника связаны с конкретной территорией и обитающим на ней населением (см. также *Правопреемство государств, Правоспособность, Дееспособность* ).

*Волосов М.Е.*

## Контрабанда

КОНТРАБАНДА (ит. *contrabando om contra* – против и *bando* – правительственный указ, предписание) – преступление, заключающееся в перемещении через таможенную границу РФ в крупном размере товаров и иных предметов, совершенное помимо или с сокрытием от таможенного контроля, либо с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации либо сопряженное с недекларированием или недостоверным декларированием (ч. 1 ст. 188 УК). К ним относятся товары отечественного или импортного производства, иные предметы, имеющие стоимостное выражение, купюры в виде банкнот, монеты, ценные бумаги в валюте РФ, иностранная валюта, ювелирные изделия, лом таких изделий и т. п. Крупный размер – стоимость товаров в денежном выражении, превышающем 200 МРОТ. Часть 2 ст. 188 УК специально устанавливает ответственность за перемещение независимо от размера следующих предметов: наркотических средств, психотропных, сильнодействующих, ядовитых, отравляющих, радиоактивных или взрывчатых веществ, вооружения, взрывных устройств, огнестрельного оружия или боеприпасов, ядерного, химического, биологического и других видов оружия массового поражения, материалов и оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения и в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу РФ; стратегически важных сырьевых товаров и культурных ценностей, в отношении которых установлены специальные правила перемещения.

Сокрытие от таможенного контроля – это любой способ, утаивания предметов от таможенного досмотра: помещение их в тайники или в такие места, доступ к досмотру которых затруднен.

Обманное использование документов (таможенных деклараций, справок из банка о размере приобретенной валюты и т. п.) предполагает их подделку, подчистку, внесение в подлинные бланки фиктивных сведений, использование просроченных документов и т. д.

Обманное использование средств таможенной идентификации (печатей, пломб, цифровых или буквенных маркировок, идентификационных знаков, проб, образцов, описания товаров, чертежей, масштабных изображений и прочей товаросопроводительной документации) означает использование поддельного средства либо подлинного, но относящегося к другим товарам.

Недекларирование – полное отсутствие указания в таможенной декларации ввозимых или вывозимых предметов. Недостоверное декларирование – неполное перечисление предметов, уменьшение их количества, смена наименования или указание предмета, которого нет в наличии.

Перемещение предметов помимо таможенного контроля осуществляется вне мест, определяемых таможенными органами.

Перемещение через таможенную границу – любые действия, направленные на ввоз или вывоз с таможенной территории товаров или предметов К.: пронос, провоз, переброска, пересылка в международных отправлениях, использование трубопроводного транспорта. Таможенная граница не совпадает с государственной и включает в себя пределы таможенной территории (сухопутная, водная, воздушная, включая искусственные острова, сооружения и установки, над которыми установлена юрисдикция РФ в отношении таможенного дела), а также периметры свободных таможенных зон и складов.

К. считается оконченным преступлением в момент совершения общественно опасных действий (использование тайников, перемещение вне зоны таможенного контроля и т. п.). Наступления вредных последствий не требуется.

Наказание за К. повышается в случае ее совершения:

- неоднократно;
- должностным лицом с использованием своего служебного положения;
- с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль (ч. 3 ст. 188 УК);

– организованной группой (ч. 4 ст. 188 УК).

Понятие К. по ст. 219 УК основывается на понятии, данном в ТК 1993 г.

Согласно ст. 22 ТК таможенные органы РФ являются органами дознания по делам о К.

Ранее(до принятия ТК) в административном праве существовало понятие административно наказуемой К. В ТК соответствующие составы административных правонарушений обозначаются без использования термина "К." – это 4 вида нарушений таможенных правил: перемещение товаров и транспортных средств через таможенную границу РФ помимо таможенного контроля (ст. 276 ТК), сокрытие от таможенного контроля товаров, перемещаемых через таможенную границу РФ (ст. 277 ТК), перемещение товаров и транспортных средств через таможенную границу РФ с обманным использованием документов или средств идентификации (ст. 278 ТК), а также недекларирование или недостоверное декларирование товаров и транспортных средств, перемещаемых через таможенную границу РФ (ст. 279 ТК). Формулировки всех перечисленных составов содержат одинаковую оговорку: "при отсутствии признаков К."

*Устинова Т.Д.*

## **Контракт государственный**

**КОНТРАКТ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ** – договор поставки товаров для государственных нужд, в соответствии с которым поставщик (исполнитель) обязуется передать производимые им товары государственному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров. Поставка может осуществляться на основе как самого К.г., так и договора поставки, заключаемого с непосредственным покупателем, указанным государственным заказчиком в извещении о прикреплении.

Институт К.г. в дореволюционной России был известен под названием казенных поставок.

Общие принципы и порядок формирования, размещения и исполнения на контрактной (договорной) основе заказов на закупку и поставку товаров, работ, услуг для федеральных государственных нужд организациями независимо от форм собственности, расположенными на территории РФ, установлены ГК РФ и специальными ФЗ РФ (см. *Поставка товаров для государственных нужд*).

*Лапченков Н.В.*

## **Контрактация**

см. *Договор контрактации* .

## Контрасигнатура

КОНТРАСИГНАТУРА – скрепление акта главы государства подписью министра, означающее, что юридическую и политическую ответственность за данный акт несет скрепивший его министр. К. формально объясняется тем, что глава государства не ответственен за свои действия (за исключением случаев государственной измены и иных преступлений, если речь идет о президенте). Встречающаяся значительно реже К. актов главы правительства соответствующими министрами объясняется стремлением усилить солидарность кабинета и придать акту премьер-министра форму коллективного выступления правительства.

## Контрафакция

КОНТРАФАКЦИЯ (фр. – *contretaction* ) – нарушение авторского права или смежных прав. Иногда термин "К." используется для обозначения нарушений в сфере интеллектуальной собственности вообще. В законодательстве РФ употребляется также термин "контрафактный экземпляр" – экземпляр произведения, охраняемого авторским правом, или объекта, охраняемого смежным правом, изготовление или распространение которых влечет за собой нарушение указанных прав. К. является не только изготовление контрафактных экземпляров, но и их сбыт и иное распространение, в частности ввоз на территорию РФ. Контрафактные экземпляры подлежат конфискации с последующим их уничтожением либо передаче законному владельцу авторского права или смежных прав в счет понесенных им убытков. В последнее время вместо термина "К." часто применяются термин «пиратство» и производное от него понятие – "пиратский экземпляр", "пиратская копия".

*Гаврилов Э.П.*

## Контрибуция

КОНТРИБУЦИЯ (лат. *contributio* – всеобщий вклад, общественный сбор средств: разверстка сборов, налогов) –

1) денежные натуральные сборы, производимые оккупационными властями: с отдельных жителей или определенных групп населения либо даже с населенных пунктов в целом в качестве санкции (штрафа) за допущенные нарушения оккупационного режима или в виде компенсации на покрытие расходов по содержанию оккупационных войск. Попытка регламентировать порядок наложения К. была предпринята на Гаагских конференциях мира 1899 и 1907 гг., когда в Положение о законах и обычаях сухопутной войны было включено запрещение взимать эту плату с коллектива за нарушение, допущенное отдельным его членом.

2) Денежные суммы, взыскивавшиеся государствами-победителями с побежденных государств по мирным договорам в порядке возмещения издержек. Формы и размеры таких выплат определялись государством-победителем самостоятельно, по своему произволу и вне всякой связи с реальными расходами. Так, войны, ведшиеся Наполеоном с 1795 по 1808 г., принесли Франции в виде К. 535 млн. франков без какого бы то ни было учета ее фактических затрат; таким же образом союзные державы по антинаполеоновской войне 1812–1815 гг. обложили Францию К. в сумме 700 млн. франков. В XX в. К. постепенно вытесняется из международной практики. В настоящее время материальная ответственность побежденных государств выражается в форме репараций и реторсий.

*Волосов М.Е.*

## Контрольная власть

КОНТРОЛЬНАЯ ВЛАСТЬ – согласно одной из теорий в науке конституционного права – ветвь власти, занимающая самостоятельное место в системе разделения властей наряду с законодательной властью, исполнительной властью и судебной властью. В большинстве государств К.в. представлена высшими органами государства особого рода (счетные палаты, государственные контролеры, омбудсмены). В некоторых странах (Германия, Италия, Румыния, Болгария, Монголия, Беларусь) к контрольным органам относят также конституционные суды.

В отличие от ведомственного, административного контроля К.в. занимает самостоятельное место: она организационно обособлена от других ветвей власти. Специфика деятельности органов К.в. состоит в том, что они не устанавливают общих правил поведения, как это делает законодательная власть, не занимаются организаторской работой, что присуще исполнительной власти, не рассматривают конкретных уголовных дел, гражданских, трудовых и иных споров, что составляет сферу деятельности судебной власти, а занимаются лишь расследованием, проверкой, изучением состояния дел и не вправе вмешиваться в оперативную деятельность учреждений и предприятий. Обычно они докладывают о результатах проверок иным органам государства, которые и принимают соответствующие меры к нарушителям. Сами же органы К.в., как правило, никаких санкций применять не могут.

К.в. следует отличать от контрольных полномочий, принадлежащих органам законодательной, исполнительной и судебной власти.

## Контроферта

КОНТРОФЕРТА – ответ на предложение заключить договор, содержащий дополнительные или отличающиеся условия по сравнению с указанными в предложении. К. употребляется преимущественно во внешнеторговых отношениях. В соответствии с законодательством РФ ответ лица, которому адресовано предложение о намерении заключить договор (оферта), о принятии предложения (акцепт) должен быть полным и безоговорочным. Ответ о согласии заключить договор на иных условиях, чем предложено в оферте, не является акцептом. Такой ответ признается отказом от акцепта и в то же время новой офертой. т. е. К. Она должна содержать существенные условия договора, который посылающая К. сторона намерена заключить. Сторона, получившая К., действует как лицо, которому адресована оферта. Она может дать ответ о принятии К., и тогда договор будет считаться заключенным на условиях, указанных в К.

Согласно Принципам международных коммерческих договоров, изданным УНИДРУА в 1994 г., ответ на оферту, который имеет целью служить акцептом, но содержит дополнения, ограничения или иные изменения, является отклонением оферты и представляет собой встречную оферту, т. е. К. Однако ответ на оферту, который имеет целью служить акцептом, но содержит дополнительные или отличающиеся условия, не меняющие существа оферты, является акцептом, если только оферент без неоправданных задержек не возразит против этих расхождений.

Дополнительными или отличающимися условиями, меняющими существенно условия оферты и превращающими акцепт в К., согласно Конвенции ООН 1980 г. о договорах международной купли-продажи товаров, считаются условия в отношении цены, платежа, качества и количества товаров, места и срока поставки, объема ответственности сторон или разрешения споров.

Лугинский Б. И.

## Контрсталия

КОНТРСТАЛИЯ – устанавливаемое соглашением сторон время (контрсталийное время), на которое судно может быть задержано в порту в ожидании погрузки или выгрузки сверх обусловленного договором для производства этих операций времени (сверх сталийного времени). В отличие от стоянки судна в течение сталийного времени, которая не оплачивается, поскольку учтена при калькуляции фрахта, К. оплачивается по специальной ставке – демереджу.

## Конфедерация

КОНФЕДЕРАЦИЯ (лат. *confoederatio* – союз, объединение) – форма объединения государств, при которой они сохраняют свою международную правосубъектность (см. *Правоспособность, Дееспособность*). Как правило, К. обеспечивает более высокую степень интеграции в экономической, социальной, политической, военной и других сферах, чем при обычном международном сотрудничестве. К. сочетает в себе черты как международно-правовой, так и государственной организации. В настоящее время в мире существует только одна К. – ЕС. В разное время К. были: Австро-Венгрия до 1918 г., Швеция и Норвегия до 1905 г., США с 1781 по 1789 г., Швейцария с 1815 по 1848 г., Египет и Сирия с 1958 по 1961 г., Гамбия и Сенегал с 1982 по 1988 г. К. является переходной формой либо к полному распаду союза, либо к федерации.

Правовой основой К. служит договор. К. - международно-правовое объединение, союз: нового государства при К. не возникает. У нее нет единой территории: это совокупность территорий входящих в К. государств. У К. нет гражданства, хотя и могут устанавливаться нормы, обеспечивающие единство статуса личности. Она не имеет единых органов государственной власти, хотя и создаются координационные органы для ведения общих дел. Решения координационного органа К. проводятся в жизнь решениями органов власти государств-членов К., для чего они прежде всего ратифицируются или иным способом признаются членами К., причем последние имеют возможность не признать для себя такие решения обязательными (принцип нулификации – непризнания действия). По соглашению государств может быть создана единая армия из объединяемых воинских контингентов отдельных государств, но, тем не менее, они сохраняют и свои вооруженные силы. В К. каждый ее член имеет свои налоги и финансовую систему, а источниками средств К. являются взносы ее членов. Возможен процесс объединения валютных систем.

*Авакьян С.А.*

## Конференция межправительственная

КОНФЕРЕНЦИЯ МЕЖПРАВИТЕЛЬСТВЕННАЯ (лат. *conferre* – собрать в одно место; фр. *conference* – совещание) – созываемое по взаимному согласию государств или по решению соответствующей компетентной межгосударственной (межправительственной) организации собрание (съезд) высших должностных лиц или специальных представителей заинтересованных стран для обсуждения актуальных политических, экономических, юридических или каких-либо узкоспециальных проблем международного сообщества и выработки согласованных решений для урегулирования таковых. С учетом планируемой к рассмотрению проблематики инициаторы созыва К.м. уже на предварительных стадиях в рабочем порядке подготавливают проекты повестки дня, основных документов, подлежащих изучению и последующему принятию, предложения по вопросам процедуры, определяют круг участников, место проведения и др. Весьма важно определить систему принятия решений К.м., которая базируется на принципе суверенного равенства всех участников международного общения. Исходя из этого устанавливается необходимый кворум – требуемое количество голосов участников.

Устоявшаяся практика проведения К.м. дает примеры простого большинства по

процедурным вопросам, квалифицированного (?? или более) – по вопросам существа, а также единогласного принятия решений или использования принципа консенсуса при условии, что никем из участников не будет высказано возражений по обсуждаемому и вынесенному для решения вопросу. Разновидность консенсуса – аккламация (лат. *acclamatio* – восклицание), когда участники выражают свою позицию (согласие или несогласие) возгласами, репликами, аплодисментами и т. п. Наиболее известные примеры К.м.: Парижская мирная конференция 1946 г., Сан-Францискская конференция по учреждению ООН 1945 г., Венская конференция по праву международных договоров 1968–1969 гг., первая, вторая и третья Конференции ООН по морскому праву (1958, 1960, 1973–1982 гг.).

*Колосов М.Е.*

## **Конфискация имущества**

**КОНФИСКАЦИЯ ИМУЩЕСТВА** (лат. *conliscatio* – отобрание, в казну) – принудительное безвозмездное изъятие в собственность государства всего или части имущества в качестве санкции за преступление, либо за гражданское или административное правонарушение.

В качестве меры гражданско-правовой ответственности К.и. может быть применена судом при определении последствий недействительных сделок.

В уголовном, праве (ст. 52 УК) К.и. является одним из видов наказания (назначаемое только как дополнительное). К.и. устанавливается за тяжкие и особо тяжкие преступления, совершенные из корыстных побуждений, и может быть назначена судом только в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК (например, квалифицированные (особо квалифицированные) кража, мошенничество, присвоение или растрата, грабеж, вымогательство, незаконная банковская деятельность, а также любой разбой). При квалифицированных грабеже, разбое, вымогательстве и некоторых других корыстных преступлениях К.и. назначается в обязательном порядке. К.и. не может быть назначена в качестве дополнительного наказания при условном осуждении.

Не подлежит К.и. имущество, необходимое осужденному или лицам, находящимся на его иждивении, согласно перечню, предусмотренному УИК (в этот перечень входят одежда, обувь, продукты питания и другие необходимые предметы и вещи).

При частичной К.и. суд указывает в приговоре либо часть как таковую, либо конкретные предметы, подлежащие конфискации (например, автомашина, дача и т. д.). К.и. обращается на личную собственность осужденного или его долю в общей собственности и не может быть обращена на долю других лиц, владеющих имуществом совместно с осужденным на правах общей собственности (долю супруга, родителей, других родственников).

Специальная. К.и. не является наказанием и заключается в изъятии у осужденного конкретных предметов, являющихся орудиями и средствами совершения преступления, некоторых других предметов, а также денег и иных ценностей, нажитых преступным путем (ст. 86 УПК). Так, орудия преступления, принадлежащие обвиняемому, вещи, запрещенные к обращению, передаются в соответствующие учреждения и уничтожаются: деньги и иные ценности, нажитые преступным путем, по приговору суда обращаются в доход государства; остальные вещи при невозможности возврата законным владельцам также переходят в собственность государства. В отличие от К.и. как вида наказания специальная К.и. возможна по любому уголовному делу при наличии оснований, предусмотренных уголовно-процессуальным законодательством.

В административном праве предусмотрена конфискация предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения (ст., 24, 29 КоАП).

К.и., применяемая в качестве меры административного взыскания, предусматривает изъятие только тех предметов, которые являются орудиями или объектами

административных проступков. Под орудиями понимается любой материальный объект (предмет), с помощью которого совершается административное правонарушение.

Объектом К.и. являются материальные ценности, предметы, валюта, платежные документы и др., по поводу которых совершаются административные правонарушения. Так, в административном порядке могут быть конфискованы товары, свободная реализация которых запрещена (например, сильнодействующие ядовитые или радиоактивные вещества).

Допускается законом К.и. радиоэлектронных средств, высокочастотных устройств, оконечного оборудования (телефонов, факсов и т. п.) в качестве дополнительных мер административного взыскания за административные правонарушения, предусмотренные ст. 136, 137, 138 и 139 КоАП. Могут быть конфискованы в качестве непосредственного объекта административных правонарушений, предусмотренных ст. 171(1)-171(3) КоАП, тиражи продукции.

К.и. в административном порядке может применяться судом (судьей), административной комиссией, органами внутренних дел, государственными инспекциями и другими органами, рассматривающими дела об административных правонарушениях. Решение о К.и., принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд.

В связи с установлением в ч. 3 ст. 35 Конституции РФ юридических гарантий права частной собственности ("никто не может быть лишен имущества иначе как по решению суда") в принятых после 1993 г. законах устанавливается, что К.и. – мера административной ответственности, применяемая только судьей.

*Колодкин Л.М.*

## **Конфликта теории**

КОНФЛИКТА ТЕОРИИ – в криминологии теории, объясняющие преступность наличием в обществе обособленных групп со сталкивающимися интересами и ценностями. К.т. возникли на основе положений, разработанных Г. Зиммелем (1858–1918), который считал, что конфликт является универсальной формой взаимодействия групп в обществе. Когда сталкиваются интересы и цели различных групп, возникает конфликт. Чтобы сохранить свое место и положение в постоянно меняющемся мире, группы всегда должны быть готовы к самозащите. Само понятие «группа» при этом употребляется в двух смыслах. Во-первых, это различные общественные группировки: семья, население небольшого района города, город в целом, национальная группа, группа лиц с одинаковым доходом, общество в целом. Во-вторых, это те или иные группы преступников, несовершеннолетних правонарушителей или делинквентов (см. *Делинквентность*). Исследования супругов Шел и Элеоноры Глюк показали, что почти все делинквенты (правонарушители) предпочитают находиться вместе с другими делинквентами. Именно в «группе» сторонники этой теории ищут ответ на все вопросы относительно причин преступности, ее предупреждения и даже карательной политики.

В основе объяснения преступности, предложенного американским ученым Т. Селлином, лежит конфликт культур, источником которого могут быть различия в расовых, этнических, религиозных, экономических, профессиональных, философских и любых других аспектах культуры. Различия воззрений на жизнь, привычки, стереотипы затрудняют взаимопонимание людей, что может озлобить их в отношении представителей иных культур. Такой подход помогает, в частности, объяснению высокого уровня преступности среди детей иммигрантов,

На основе этой теории американский социолог А. Коэн в 1955 г. разработал концепцию конфликта субкультур. А. Коэн еще более уменьшил масштаб социальных групп и рассмотрел особенности культурных ценностей криминальных объединений (банд, сообществ, группировок). В этих микрогруппах формируются свои мини-культуры (взгляды, нормы общения, права и обязанности, меры наказания нарушителей норм, выработанных такой группой). Криминальная субкультура находится в противоречии с господствующими в



обществе ценностями. Попадая в преступную группу, восприняв ее субкультуру, человек как бы освобождается от социальных запретов, более того, их нарушение нередко бывает одной из норм криминальной субкультуры. Практические выводы из этой теории заключались в необходимости контролировать процессы иммиграции, принимать меры по сближению культур различных социальных слоев и групп, устранять противоречия. Эта теория позволяет учитывать воздействие на преступность ближайшего окружения человека.

Лит.:

Решетников Ф.М. Современная американская криминология. М., 1965. С. 55–56;

Фоке В. Введение в криминологию. М., 1985. С. 148–152;

Инишаков С.М. Зарубежная криминология. М., 1997. С. 168–169.

Аргунова Ю.Н.

## Концентрационный лагерь

КОНЦЕНТРАЦИОННЫЙ ЛАГЕРЬ – место массового заключения гражданского населения либо военнопленных, обычно во внесудебном порядке. В отличие от обычных мест лишения свободы К.л. создаются тоталитарными режимами в ходе террора либо колониальными режимами в период военных действий. Заключение в К.л. не носит обычно характера уголовного наказания и не имеет целью перевоспитание заключенных. Первые К.л. были организованы испанцами в 1895 г. в начале антиколониального восстания на Кубе, англичанами – в ходе англо-бурской войны 1899–1902 гг. в целях изоляции местного населения от вооруженных отрядов противника и содержания пленных. В России К.л. были созданы по постановлению СНК РСФСР "О красном терроре" (сентябрь 1918 г.); в последующем назывались лагерями особого назначения и получили распространение в период массовых репрессий (см. ГУЛАГ). Целями содержания в К.л. могут быть также массовое уничтожение политических противников и геноцид иностранного населения (например, в гитлеровской Германии).

## Концессия

КОНЦЕССИЯ (лат. *concessio* – предоставленное разрешение, уступка) – сдача государством в эксплуатацию иностранному или отечественному юридическому лицу части своих природных богатств, предприятий и технологических комплексов, других объектов. Одной из сторон в К. всегда является государство, обладающее монопольным правом на определенные ресурсы либо на занятие определенной деятельностью.

К. предоставляется на основании законодательного или административного акта соответствующего государства. Обычно К. ограничена рядом условий. Так, в области природопользования таким условием является обеспечение экологической безопасности местности, где ведется добыча природных ресурсов. Условия К., взаимные права и обязанности государства и лица, получившего К. (концессионера), закрепляются в концессионном соглашении (договоре).

К. используются главным образом как форма привлечения иностранных инвестиций (международные К.). Основной сферой применения К. является добыча полезных ископаемых. До середины XX в. К. часто носили кабальный характер, заключались на очень длительный срок (до 100 лет) и охватывали целые сектора экономики развивающихся стран. Концессионные платежи были ничтожны по сравнению с получаемыми прибылями. Лишь во второй половине XX в. развивающиеся государства (прежде всего нефтедобывающие) добились изменения дискриминационных условий. В частности, широко распространилась система раздела прибыли, полученной от К., вместо фиксированных платежей.

В советском государстве К. использовались для привлечения иностранного капитала в некоторые отрасли хозяйства в 20-е гг. Последние концессионные договоры были аннулированы к 1937 г. В РФ законодательство о К. стало возрождаться в начале 90-х гг. 30

декабря 1995 г. был принят и введен в действие ФЗ РФ № 225-ФЗ "О соглашениях о разделе продукции", регулирующий порядок заключения частного вида концессионных договоров – соглашений о разделе продукции. Принятый в 1997 г. ЛК предусмотрел еще один вид К. - концессию участков лесного фонда.

В РФ в настоящее время положения о международных концессионных договорах содержатся в Законе РСФСР от 4 июля 1991 г. № 1545-1 "Об иностранных инвестициях в РСФСР", согласно которому предоставление иностранным инвесторам прав на разработку и освоение возобновляемых и невозобновляемых природных ресурсов и проведение хозяйственной деятельности, связанной с использованием объектов, находящихся в государственной собственности, но не переданных предприятиям, учреждениям, организациям в полное хозяйственное ведение или оперативное управление. осуществляется на основании концессионных договоров, заключаемых с иностранными инвесторами Правительством РФ или иным уполномоченным на то государственным органом в порядке, установленном законодательством РФ о концессиях.

Срок действия концессионного договора определяется в зависимости от характера и условий К., но не может быть более 50 лет. Одностороннее изменение условий К. не допускается, если иное не оговорено в договоре.

Концессионные договоры могут содержать изъятия из действующего на территории РФ законодательства.

От К. как особого вида соглашений, заключаемых между государством и частным лицом, следует отличать гражданско-правовой договор коммерческой концессии, введенный ГК РФ.

*Доронина И. Г.*

## **Концессия участка лесного фонда**

КОНЦЕССИЯ УЧАСТКА ЛЕСНОГО ФОНДА – один из видов лесопользования в РФ. Согласно ст. 37 ЛК по договору К.у.л.ф. одна сторона обязуется предоставить другой стороне на срок от 1 года до 9 лет право безвозмездного пользования на определенных условиях лесными ресурсами на соответствующем участке лесного фонда. В пользование предоставляются, как правило, неосвоенные участки, без сложившейся инфраструктуры и требующие значительных средств для вовлечения их в эксплуатацию. К.у.л.ф. регулируется ЛК и иными ФЗ.

Стороны договора К.у.л.ф. – Правительство РФ или уполномоченный им федеральный орган исполнительной власти и лица, признаваемые в соответствии с законодательством РФ инвесторами. Договор заключается в письменной форме и подлежит государственной регистрации в соответствии с гражданским законодательством и законодательством РФ о концессии.

В договоре указываются:

- а) границы участка лесного фонда;
- б) виды лесопользования;
- в) объемы (размеры) лесопользования;
- г) срок концессии;
- д) обязанности сторон по охране, защите участка лесного фонда и воспроизводству лесов;
- е) порядок раздела добытых лесных ресурсов (продукции) или представленных услуг;
- ж) виды, порядок определения и платы налогов, сборов и других платежей;
- з) обязанности инвестора по строительству и содержанию дорог и других объектов инфраструктуры;
- и) иные условия, предусмотренные законодательством РФ и определенные по усмотрению сторон.

Договор заключается по результатам проведения конкурса или аукциона, проводимых

Правительством РФ по согласованию с органом государственной власти соответствующего субъекта РФ.

*Гусев Р.К.*

## Кооператив

КООПЕРАТИВ – объединение граждан, а также в случаях, допускаемых законом, юридических лиц, на основе членства и имущественных взносов в целях удовлетворения материальных и иных потребностей своих членов. Понятие "К." в РФ соответствует определению, содержащемуся в Декларации о кооперативной идентичности, принятой на юбилейном конгрессе Международного кооперативного альянса (МКА), посвященном его столетию (Манчестер, Великобритания 1995 г.). Согласно этому определению К. - самостоятельная организация людей (имеются в виду отдельные граждане и их группы – юридические лица), добровольно объединившихся с целью удовлетворения своих общественно-экономических, социальных и культурных потребностей с помощью демократически управляемого и находящегося в совместном владении предприятия.

Родоначальником кооперативной философии в Европе был Роберт Оуэн, английский утопический социалист. Единичные К. как альтернатива капиталистической собственности начали возникать еще в конце XVIII в. С середины XIX в. появляются первые К. в странах Европы и других континентов. В 1895 г. был создан МКА, в который вошли национальные объединения К. из разных стран мира. По данным МКА за 1997 г., альянс объединял 225 национальных организаций с числом членов около 800 млн. из 94 стран Европы, Африки, Америки, Азии и островов Тихого океана.

К. объединяет прежде всего людей, а не капиталы. Его организационную основу составляет членство. Каждый член К. обладает равными правами в принятии решений на основе принципа "один член – один голос". Имущество К. формируется за счет взносов его членов (паевых взносов), размер которых определяет сам К. и которые образуют его паевой фонд. Все имущество К., созданное за счет паевого фонда и других законных источников, являясь собственностью К., находится в коллективном управлении его членов, которые определяют порядок владения, пользования и распоряжения этим имуществом. Деятельность исполнительных органов К. проходит под контролем высшего органа – общего собрания всех его членов, имеющих право и обязанность принимать участие в его работе. Основная цель К. состоит в удовлетворении потребностей членов, а не извлечении прибыли. Прибыль, получаемая К. от его деятельности, является средством достижения этой цели и используется на развитие К., вознаграждение членов К. соответственно их участию, жилищное строительство, повышение образовательного, культурного уровня членов, их социальное обеспечение, и другие предусмотренные уставом К. цели.

В России первые объединения типа К. также появились в XIX в. Широкое развитие кооперации (до 1917 г.) преимущественно в сельском хозяйстве и торговле началось после отмены крепостного права. К 1917 г. в России насчитывалось 35 тыс. потребительских обществ, 16417 кредитных К., 6100 сельскохозяйственных товариществ, 3 тыс. маслодельных артелей, 1200 кустарно-промысловых и других К.

ГК РФ подразделяет К. на производственные и потребительские (см. *Производственный кооператив, Потребительский кооператив*). Законодательство других стран содержит более дробное деление (сельскохозяйственные, потребительские, производственные, кредитные, страховые. К., объединяющие рыбаков, жилищные и др.). Соответственно данным разновидностям в МКА созданы специализированные комитеты, в которые входят национальные организации, объединяющие К. соответствующего вида.

Правовое регулирование организации и деятельности К. обеспечивается ГК РФ, ФЗ РФ от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ "О производственных кооперативах", от 8 декабря 1995 г. № 193-ФЗ "О сельскохозяйственной кооперации", Законом РФ от 19 июня 1992 г. № 3085-1 "О потребительской кооперации (потребительских обществах и их союзах)" в редакции ФЗ

РФ от 11 июля 1997 г. № 97-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации "О потребительской кооперации в Российской Федерации".

*Абова Т.Е.*

## **Коран**

КОРАН – священная книга мусульман, запись проповедей пророка Мухаммеда, произнесенных им в Мекке и Медине в 610–632 гг. Предписания К. вместе с положениями сунны составляют содержание шариата. Хотя из более чем 6200 стихов К. лишь 500 содержат правила поведения, которым должен следовать мусульманин, он считается исламской концепцией права, ведущим источником фикха. Часть положений К. – прежде всего по вопросам брака, семьи, наследования – может быть отнесена к мусульманскому праву. Другим его предписаниям мусульманско-правовая доктрина придала юридический смысл, и они также были включены в фикх и составляют часть мусульманского права.

Исламская концепция права исходит из того, что точные и не допускающие различных толкований нормы К. подлежат обязательной реализации и не могут быть заменены иными правилами поведения. Однако на практике положения К. применялись шариатскими судами в том виде, в котором они были интерпретированы различными школами фикха. Этой традиции следовали и муфтии при вынесении фетв.

Современное законодательство ряда исламских стран, основанное на шариате, закрепляет некоторые нормы, прямо заимствованные из К., в частности по вопросам семьи (полигамия), уголовного права (отсечение руки за кражу, побивание камнями за прелюбодеяние), делового оборота (запрет получения процентов по ссудам и за просрочку погашения долга).

*Лит.:* Коран/Пер. и ком. *И.Ю. Крачковского*. М., 1986.

*Сюкияйнен Л.Р.*

## **Корпоративное право**

КОРПОРАТИВНОЕ ПРАВО – 1) составная часть гражданского права, совокупность норм права, регулирующих правовой статус, порядок создания и деятельности хозяйственных товариществ и обществ. В этом смысле понятие "К.п." шире, чем акционерное право, поскольку его нормы относятся помимо акционерных обществ также к иным видам коммерческих организаций;

2) система правил, установленных собственником или администрацией предприятия (коммерческой организации) и регулирующих различные внутрифирменные отношения (например, Правила трудового распорядка, положения о порядке премирования и т. п.).

## **Корпорация**

КОРПОРАЦИЯ – в англосаксонской правовой системе объединение лиц (акционеров), зарегистрированное в установленном законодательством порядке и признаваемое в качестве юридического лица. В силу обособленности имущества К. от имущества лиц, ее образовавших, К. рассматриваются в качестве объединения капиталов – в отличие от товариществ или партнерств, которые являются объединением лиц.

Понятию К. в праве РФ ближе всего понятие акционерного общества.

*Мельник Д.Ю.*

## **Корпус Юрис Цивилис**

(лат. *corpus juris civilis*) – см. *Свод Юстиниана*.

## Коррупция

**КОРРУПЦИЯ** – использование государственными служащими и представителями органов государственной власти занимаемого ими положения, служебных прав и властных полномочий для незаконного обогащения, получения материальных и иных благ и преимуществ как в личных, так и групповых интересах.

Термин "К. о – социально-политический и введен в оборот криминологами для обозначения преступлений, других правонарушений, подпадающих под признаки данного понятия. В УК нет состава преступления, называемого К. Имеется ряд составов, прежде всего должностных, которые предусматривают ответственность за действия, охватываемые понятием К. В их числе: получение и дача взятки (ст. 290, 291 УК), злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285 УК), незаконное участие в предпринимательской деятельности (ст. 289 УК) и др.

Из стран СНГ специальные законы о борьбе с К. приняли Украина и Беларусь. В УК Кыргызстана 1997 г. К. признана самостоятельным составом должностного преступления – умышленные деяния, состоящие в создании противоправной устойчивой связи одного или нескольких должностных лиц, обладающих властными полномочиями, с отдельными лицами или группировками в целях незаконного получения материальных, любых иных благ и преимуществ, создающей угрозу интересам общества или государства.

*Ларьков А.П.*

## Корысть

**КОРЫСТЬ** (корыстные побуждения) – в уголовном праве один из возможных мотивов преступления, состоящий в стремлении к наживе, обогащению путем совершения преступления. Относится к обязательным (подмена ребенка, незаконное усыновление, заведомо ложная реклама) или квалифицирующим признакам некоторых составов преступлений (например, убийства, похищения человека). Ранее, в УК РСФСР, корыстные побуждения относились к числу обстоятельств, отягчающих ответственность.

## Косвенные (многостепенные) выборы

*см. Выборы .*

## Космическое пространство

**КОСМИЧЕСКОЕ ПРОСТРАНСТВО** (греч. *kosmos* – мир, вселенная) – расположенное за пределами земной атмосферы пространство, включающее естественный спутник Земли – Луну и другие небесные тела, принадлежащие к Галактике и Метагалактике. Юридический статус и правовой режим использования К.п. определяются принципами и нормами одной из самых молодых отраслей международного права – международного космического права, в числе основных источников которого: Договор о принципах деятельности государств по исследованию и использованию космического пространства, включая Луну и другие небесные тела. от 27 января 1967 г.; Конвенция о международной ответственности за ущерб, причиненный космическими объектами от 27 марта 1972 г.; Конвенция о регистрации объектов, запускаемых в космическое пространство, от 14 января 1975 г.; Соглашение о деятельности государств на Луне и других небесных телах от 18 декабря 1979 г. и др., включая двусторонние международные договоры.

Деятельность государств по исследованию и использованию К.п. подпадает под действие следующих юридических принципов:

а) свободы космической деятельности для всех государств на основе равенства и без какой бы то ни было дискриминации (имеется в виду свобода доступа как в само К.п., так и

во все районы небесных тел);

б) осуществления космической деятельности в соответствии с требованиями норм и принципов общего международного права, в том числе запрещения угрозы силой и ее применения во взаимоотношениях государств, мирного разрешения споров, взаимовыгодного сотрудничества и др.;

в) запрещения национального присвоения К.п. и его составных частей, распространения на таковые территориального суверенитета, выдвижения любых оснований для завладения ими, поскольку К.п. – общее наследие человечества;

г) предотвращения потенциально вредных последствий космической деятельности. обеспечения экологической безопасности;

д) частичной демилитаризации К.п., подразумевающей невыведение на околоземные орбиты любых объектов с ядерным оружием или иными видами оружия массового уничтожения и размещение таковых на небесных телах.

*Волосов М.Е.*

## **Котировка**

КОТИРОВКА – 1) процесс определения рыночной стоимости (курсов) валют иностранных.

К. осуществляется национальными банками всех государств, а также участниками валютного рынка – банками коммерческими и валютными биржами.

ЦБ ежедневно не позднее 12 ч по московскому времени устанавливает официальный обменный курс рубля к валютам свободно конвертируемым, а также к валютам стран, являющихся ведущими внешнеэкономическими партнерами РФ, без обязательства осуществлять операции покупки и продажи иностранной валюты по указанным курсам.

В рамках золотой валютной системы, когда международные расчеты производились золотом или векселями, выраженными в золотой валюте, на валютных биржах сложились две системы записи результатов К. - лондонская и континентальная, сейчас преобразовавшиеся в одноименные К. валют. Лондонская К. показывает, за сколько иностранных денежных знаков англичане соглашаются отдать национальную денежную единицу Великобритании. Запись типа: "Фр. франки – 26.54; Герм. марки – 21.49" в лондонской К. означает, что на лондонской бирже готовы отдать 1 ф. ст. за 26.54 фр. франка или 21.49 герм. марки. Континентальная К. наоборот, показывает, сколько национальных денежных знаков биржевики готовы отдать за иностранную денежную единицу. Публикуемые ЦБ сообщения типа "Доллар США – 25.00; Немецкая марка – 15.00 означают, что ЦБ готов отдать 25 руб. за 1 доллар и 15 руб. за 1 марку.

2) Процесс определения рыночной стоимости (курсов) ценных бумаг.

К. ценных бумаг осуществляется преимущественно специальными органами бирж фондовых – котировальными комиссиями в отношении ценных бумаг, допущенных к обращению на соответствующих биржах (прошедших процедуру листинга). Для определения рыночной цены (курса) тех или иных ценных бумаг котировальная комиссия собирает сведения о спросе и предложении от посредников, работающих на бирже. Последние же становятся обладателями этой информации, получая ее в виде заказов от собственных клиентов (брокеры), а также формируя собственные заказы (дилеры).

На основании полученной информации котировальная комиссия составляет таблицу, в строки которой вписываются значения цен, содержащихся в заявках клиентов, а в столбцы – количество ценных бумаг, которое согласны купить (продать) по соответствующей цене. Та цена, при которой состоятся сделки с самым большим числом ценных бумаг, и будет их курсом:

*Белов В.А.*

КРАЕВОЙ (областной) СУД – суды городов федерального значения, суд автономной области, суды автономных округов. К.с. являются федеральными судами общей юрисдикции, занимают положение судов среднего звена, являясь вышестоящими судебными инстанциями для районных судов, расположенных на территории соответствующего субъекта РФ, и нижестоящими – по отношению к ВС.

К.с. наделены равной компетенцией, имеют одинаковую структуру и в основном совпадающие полномочия.

Судьи К.с. областных и равных им судов, председатели этих судов и их заместители назначаются на должность Президентом РФ по представлению Председателя ВС, основанному на заключении квалификационных коллегий этих судов, а в отношении председателей судов и их заместителей – на заключении Высшей квалификационной коллегии судей, согласованном с законодательными органами государственной власти соответствующих субъектов РФ.

Кандидаты в судьи областных и равных им судов должны быть гражданами РФ, иметь высшее юридическое образование, стаж работы по юридической профессии не менее 5 лет, возраст не менее 30 лет, обладать необходимыми моральными и деловыми качествами. К.с. уполномочены осуществлять функцию надзора за судебной деятельностью этого звена судебной системы. В свою очередь они подлежат надзору со стороны ВС как высшего судебного органа РФ.

В компетенцию К.с. входит осуществление следующих инстанционных полномочий судов общей юрисдикции; рассмотрение дел в качестве суда первой и второй инстанций, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам. В качестве суда первой инстанции они рассматривают гражданские дела, принятые к своему производству по собственной инициативе, и уголовные дела о наиболее опасных (тяжких и особо тяжких) преступлениях, указанных в ст. 36 УПК. К подсудности К.с. относятся также все дела, содержащие сведения, составляющие государственную тайну. Одним из полномочий К.с. является право принять к своему производству в качестве суда первой инстанции любое уголовное дело, подсудное нижестоящему суду, при наличии ходатайства обвиняемого.

К.с. действует в составе:

- президиума суда: судебной коллегии по гражданским делам;
- судебной коллегии по уголовным делам.

Для рассмотрения дел по первой инстанции в судебных коллегиях образуются судебные составы. В судебный состав для рассмотрения дела по первой инстанции входят член суда и народные заседатели. В судебной коллегии по уголовным делам образуется также альтернативный состав из 3 профессиональных судей. В некоторых К.с. в состав суда входят присяжные заседатели.

В качестве кассационной инстанции в К.с. действует судебная коллегия из 3 членов суда. Функции надзорной инстанции выполняет президиум суда. В президиум входит председатель К.с., его заместители и члены. Состав президиума утверждается Президентом РФ по представлению Председателя ВС. На президиум возлагается рассмотрение дел по протестам на вступившие в законную силу приговоры, решения и постановления судей районных судов, на кассационные определения самого К.с.

Президиум рассматривает уголовные и гражданские дела по вновь открывшимся обстоятельствам, а также:

- утверждает по представлению председателя суда составы судебных коллегий;
- рассматривает материалы изучения и обобщения судебной практики и анализа судебной статистики;
- заслушивает отчеты председателей судебных коллегий;
- рассматривает вопросы о работе аппарата суда.

В соответствии со ст. 23 и 25 Конституции РФ К.с. осуществляют контроль за деятельностью органов предварительного следствия и дознания, когда их действия связаны с

ограничением конституционных прав граждан на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, а также на неприкосновенность жилища. На судей К.с. возложена обязанность рассматривать вопросы о продлении предельного срока содержания под стражей.

Председатель К.с. осуществляет общее организационное руководство работой суда: руководит организацией деятельности судебных коллегий и президиума, организует работу по изучению и обобщению судебной практики, председательствует в судебных заседаниях коллегий и президиума. приносит протесты в президиум. приостанавливает исполнение решений по гражданским делам.

*Кашенов В.П.*

## Кража

КРАЖА – преступление, которое заключается в тайном хищении чужого имущества (ст. 158 УК): от других форм хищения отличается тайным способом изъятия имущества. Тайное изъятие предполагает не только отсутствие согласия собственника или лица, в ведении которого находится имущество, но и то, что такая операция осуществляется без ведома потерпевшего и при наличии у преступника уверенности, что он действует незаметно для посторонних. К. является совершение хищения в присутствии собственника или владельца имущества, если потерпевший не замечает действий преступника, что заведомо известно преступнику и он рассчитывает на это (К. усыпающего, пьяного, находящегося в обморочном состоянии, карманная К.), либо если посторонние ошибочно считают изъятие правомерным. При ошибочном представлении преступника о тайности совершаемого им хищения, когда потерпевший или другие лица осознавали фактический характер его действий, хищение по направленности умысла также является К.

К. перерастает в грабеж, если, будучи застигнутым и сознавая это, виновный продолжает изымать имущество открыто.

Квалифицированным видом К. является К., совершенная:

- группой лиц по предварительному сговору;
- неоднократно;
- с незаконным проникновением в жилище, помещение либо иное хранилище;
- с причинением значительного ущерба гражданину.

Совершение К. группой лиц по предварительному сговору предполагает, что два или более лица заранее договорились о совместном его совершении путем выполнения технически разделенных функций (в отличие от соисполнительства в группе без предварительного сговора). Каждый из договорившихся лиц осуществляет определенную часть действий по исполнению преступления (см. *Преступность, Преступность организованная*). Неоднократной считается К., если ей предшествовало совершение одного или более преступлений, предусмотренного ст. 158, 209, 221, 226, 229 УК РФ. Неоднократность образуется независимо от наличия (отсутствия) факта осуждения (см. *Неоднократность преступлений*). К., совершенная с незаконным проникновением в жилище, помещение или иное хранилище, обладает повышенной опасностью. Особо квалифицированный вид К. имеет место при наличии таких обстоятельств, как совершение К.: организованной группой, в крупном размере, лицом ранее два или более раза судимым за хищение либо вымогательство.

Крупным размером К. признается стоимость имущества, в 500 раз превышающая МРОТ, установленный законодательством РФ на момент совершения преступления. Лицом, ранее два или более раза судимым за хищение или вымогательство, в статьях УК РФ признается лицо, имеющее судимость за одно или несколько преступлений, предусмотренных ст. 158–164, 209, 221, 226, 229 УК РФ (прим. 4 к ст. 158 УК РФ). К ответственности за совершение К. могут быть привлечены лица, достигшие к моменту совершения К. 14-летнего возраста.



## **Край**

КРАЙ – территориальное образование, один из видов субъектов РФ. В РФ имеется 6 К. – Алтайский, Краснодарский, Красноярский, Приморский, Ставропольский, Хабаровский.

Происхождение термина "К." обычно связывают с тем, что К. имели большую территорию, занимали «окраинное» положение и в их состав входили автономные области.

Юридических отличий К. от области, автономной области, города федерального значения не существует. Можно говорить лишь о сохранении устоявшихся наименований территориальных единиц.

*Авакьян С.А.*

## **Крайняя необходимость**

КРАЙНЯЯ НЕОБХОДИМОСТЬ – в уголовном праве является одним из обстоятельств, исключающих преступность деяния. Согласно ч. 1 ст. 39 УК не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в состоянии К.н., т. е. для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемых законом интересам общества и государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости.

Характерной особенностью состояния К.н. является столкновение двух правоохраняемых интересов, при котором сохранить одно из них можно лишь путем причинения вреда другому:

- например, кассир, спасая свою жизнь, отдает вооруженным преступникам вырубку;
- при пожаре разрушают забор, чтобы огонь не перекинулся на соседнее строение;
- при аварии капитан приказывает сбросить часть груза в воду, чтобы спасти судно.

Состояние К.н. возможно и при столкновении двух обязанностей:

- врач приглашен одновременно к двум больным, у пожарной команды вызов на два пожара;
- милицейский патруль должен задержать нескольких правонарушителей, пытающихся скрыться в разных направлениях.

Состояние К.н. возникает при наличии нескольких условий. Прежде всего необходимо существование реальной опасности правоохраняемым интересам. Источником опасности могут быть силы природы (наводнение, пожар), неисправность механизмов (отказ тормозов у машины), общественно опасные действия человека, нападение животных, физиологические процессы в организме человека (болезнь, голод). Эта опасность должна быть действительной, а не мнимой.

Опасность должна быть наличной, т. е. существующей в настоящее время, а не возможной в будущем или имевшей место в прошлом.

Правомерность причинения вреда в состоянии К.н. имеет место только в том случае, если опасность не могла быть устранена иными средствами, кроме как причинением вреда охраняемым уголовным законом интересам.

Аналогично применяются правила о К.н. в административном праве. Вредоносные действия, совершенные в состоянии К.н., не влекут административной ответственности, если опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена другими средствами и если причиненный вред является менее значительным, чем предотвращенный вред (ст. 18 КоАП).

В гражданском праве Институт К.н. применяется в сфере деликтных отношений (в обязательствах вследствие причинения вреда). Понятие К.н. практически совпадает с уголовно- и административно-правовым. Однако наличие состояния К.н. по общему правилу не освобождает лицо от возмещения причиненного им вреда (ст. 1067 ГК РФ). В то же время

суд, учитывая обстоятельства, при которых был причинен такой вред, может возложить обязанность его возмещения на третье лицо, в интересах которого действовал причинивший вред, либо освободить от возмещения вреда полностью или частично как это третье лицо, так и причинившего вред.

*Орешикина Т.Ю., Колодкин Л.М.*

## **Краткая декларация**

КРАТКАЯ ДЕКЛАРАЦИЯ – документ, содержащий сведения о перемещаемом через таможенную границу товаре; подается в таможенный орган до помещения товаров и транспортных средств под определенный таможенный режим. К.д. может применяться также на этапе таможенного оформления, но не является его обязательным атрибутом. К.д. подается перевозчиком одновременно с представлением товаров и транспортных средств либо с разрешения таможенного органа РФ, не позднее следующего рабочего дня после их представления. Если товары в течение указанного срока помещаются под определенный таможенный режим, К.д. не подается. В качестве К.д. с разрешения таможенного органа могут использоваться транспортные, коммерческие и иные документы, в том числе составленные на иностранных языках, которыми владеют должностные лица таможенного органа. При отсутствии представителя, специального уполномоченного перевозчиком на подачу К.д., таковым для таможенных целей являются капитан, водитель или иное лицо, управляющее транспортными средствами.

Форма К.д. содержит следующую информацию:

- отправитель товара, страна отправителя;
- получатель товара, страна назначения;
- перевозчик;
- сведения о транспортном средстве;
- номера транспортных документов;
- наименование товара;
- количество мест;
- вес брутто;
- пломбы и иные средства идентификации;
- дополнительные сведения.

В течение установленного таможенным органом срока декларант обязан предоставить всю недостающую информацию для подачи полной декларации.

Подача К.д. обычно связана с помещением товара и транспортных средств на склад временного хранения.

*Анисимов Л.Н.*

## **Краткосрочные облигации**

КРАТКОСРОЧНЫЕ ОБЛИГАЦИИ – облигации сроком погашения до 1 года, доход по которым выплачивается в виде разницы между их номинальной стоимостью и стоимостью, по которой К.о. вводились в обращение. Разница между стоимостью погашения и продажи К.о. называется дисконтом. К.о. широко практикуются для оформления государственных займов (см. *Государственные казначейские обязательства, Казначейские обязательства* ).

## **Кредит**

КРЕДИТ (лат. *creditum* – ссуда) – заем, предоставляемый в денежной форме на условиях возвратности и, как правило, платности (в виде процентов за пользование К.) (см. также *Кредитный договор, Коммерческий кредит* ).

## Кредитная линия

КРЕДИТНАЯ ЛИНИЯ – условие кредитного договора, в соответствии с которым последний приобретает черты абонементного (см. *Абонемент*), утверждающего обязанность банка (кредитной организации) периодически предоставлять заемщику по его требованию кредиты в пределах обусловленного договором лимита. Договор о К.л. обычно носит характер предварительного договора, предполагая заключение в будущем конкретных кредитных договоров в форме заявки заемщика на выдачу кредита, имеющей значение оферты. Акцепт данной оферты производится банком фактическими действиями по выдаче кредита. Если в договоре о К.л. условие о лимите касается общей суммы кредита, которая может быть выдана заемщику, но не ограничиваются ни предельная сумма для разового, получения, ни количество обращений заемщика за кредитом, говорят о рамочной К.л. Если же, напротив, максимально возможная сумма не ограничивается, но лимитируется сумма разовой выдачи и количество обращений за кредитом в течение определенного срока, К.л. называется револьверной.

Условие об открытии К.л. фигурирует только в договорах банков с такими заемщиками, сотрудничество с которыми уже длительное время носит тесный и выгодный характер, а их платежеспособность и добросовестность не вызывает сомнений.

## Кредитная организация

КРЕДИТНАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ – юридическое лицо, которое для извлечения прибыли как основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии) ЦБ имеет право осуществлять банковские операции. К.о. образуется на основе любой формы собственности как хозяйственное общество. К.о. подразделяются на банки, осуществляющие весь спектр банковских операций, и небанковские кредитные организации, имеющие право на отдельные банковские операции. ЦБ осуществляет их государственную регистрацию и ведет Книгу государственной регистрации. К.о. вправе производить банковские операции с момента получения лицензии ЦБ.

## Кредитный договор

КРЕДИТНЫЙ ДОГОВОР – согласно ст. 819 ГК РФ договор, по которому банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее. К отношениям по К.д. применяются правила, предусмотренные ГК РФ для договора займа, если иное не предусмотрено самим ГК РФ и не вытекает из существа К.д.

Предметом К.д. могут быть только денежные знаки, выраженные в национальной денежной единице (рублях РФ). Валюта иностранная может быть предметом К.д., заключенного на территории РФ ее резидентами, при условии, что кредитором по такому договору является банк, имеющий статус уполномоченного (см. Уполномоченные банки).

Для участия в качестве заемщиков по К.д. не нужно какой-либо специальной правоспособности – достаточно лишь того, чтобы:

- а) закон не запрещал получение кредитов тому типу лиц, к которому относится предполагаемый заемщик;
- б) устав юридического лица не содержал прямого запрета получать кредиты;
- в) кредит использовался для осуществления уставной деятельности организации.

Заемщиком может быть любой гражданин и любая организация, в том числе и некоммерческая. Кредитором по К.д. может быть только банк или иная кредитная организация, в уставе и лицензии которой прямо предусмотрена возможность выдачи кредитов.

К.д. должен быть заключен в письменной форме, несоблюдение которой влечет его недействительность (такой договор считается ничтожным).

Существенными условиями К.д. являются:

а) условие о его предмете – наименовании и количестве (сумме) денег, передаваемых в кредит;

б) обязанности возратить кредит;

в) обязанности уплатить проценты за пользование кредитом.

К.д. – консенсуальный договор. Он считается заключенным с момента, когда достигнуто соглашение по всем его существенным условиям. К передаче суммы денег по К.д. приравнивается перечисление денежных сумм в безналичном порядке. В связи с этим доказательством предоставления кредита является расчетный документ о перечислении сумм на счет заемщика с отметкой банка об исполнении, а также заверенная банком выписка со счета заемщика о поступлении на него сумм по соответствующему расчетному документу.

К.д. имеет двусторонне-обязывающий характер. Главная обязанность кредитора – предоставить кредит на условиях, предусмотренных К.д. Заемщику принадлежит право требовать исполнения этой обязанности, за исключением случаев, прямо предусмотренных законом. Кредитор вправе отказаться от предоставления заемщику кредита (полностью или частично) при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что заем не будет возвращен в срок. Такое же право принадлежит кредитору и в том случае, если заемщик, получивший часть кредита, нарушает предусмотренный К.д. принцип целевого его использования.

Заемщик по общему правилу не обязан получать кредит. Он вправе отказаться от кредита полностью или частично, уведомив об этом кредитора до установленного договором срока его предоставления, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или К.д.

Основная обязанность заемщика по К.д. – возратить сумму кредита в срок и в порядке, которые предусмотрены К.д. Если срок возврата кредита договором не установлен или определен моментом востребования, сумма кредита должна быть возвращена заемщиком в течение 30 дней со дня предъявления кредитором требования об этом, если иное не предусмотрено К.д.

Второй обязанностью заемщика по К.д. является обязанность уплатить проценты за пользование кредитом. К.д. – всегда возмездный и не может быть иным (в отличие от договора займа, которым можно предусмотреть и иное). Никаких законодательных исключений из правила о возмездности К.д. также не существует. Обычно ставка процентов на сумму кредита определяется в К.д., но ничто, как правило, не мешает кредитору получить проценты и в том случае, если в договоре о них ничего не сказано. В данном случае размер процентов определяется существующей в месте жительства (нахождения) кредитора ставкой банковского процента (ставкой рефинансирования) на день уплаты заемщиком суммы долга.

Третья обязанность заемщика по К.д. – использовать сумму кредита по строго целевому назначению – не составляет необходимой принадлежности всякого К.д. Практика, однако, показывает, что 90 % всех кредитов предоставляется именно на условиях их целевого использования. Если К.д. предусматривает такую обязанность, то заемщик должен также обеспечить возможность осуществления кредитором контроля за целевым использованием суммы кредита. Методы контроля могут быть самыми различными и зависят от фактической ситуации. Остальные обязанности заемщика также являются лишь факультативными элементами К.д., однако весьма распространенными в предпринимательской практике. Это – обязанность заемщика предоставить обеспечение своих обязательств из К.д. и сохранить качество предоставленного обеспечения. Обыкновенно исполнение обязательств по К.д. обеспечивается залогом имущества заемщика или третьих лиц, поручительством либо банковской гарантией. В случае если до наступления срока возврата кредита качество обеспечения ухудшилось (реализация заложенного имущества стала невозможной, его цена существенно упала, разорился поручитель или

прекратил платежи (банк-гарант), кредитор вправе потребовать его замены новым, равноценным ранее существовавшему. В случаях когда заемщик не возвращает в срок сумму кредита, на эту сумму должны быть выплачены проценты со дня, когда она должна быть возвращена, до дня ее возврата кредитором независимо от уплаты процентов за пользование кредитом, если иное не предусмотрено законом или К.д. Кроме того, всякое нарушение заемщиком К.д. (кроме просрочки в уплате процентов) влечет возникновение у кредитора права потребовать досрочного расторжения К.д., возврата кредита, уплаты процентов и возмещения убытков.

Исполнение обязанностей по выдаче и возврату суммы кредита считается состоявшимся с момента получения всей этой суммы соответственно заемщиком или кредитором. Обыкновенно этими моментами становятся дни зачисления соответствующих денежных средств на банковские счета участников К.д. Последний может предусматривать обязанность выдачи и (или) возврата суммы кредита по частям: в таком случае каждая часть кредита должна выдаваться и возвращаться именно согласованными частями в установленные договором сроки. Поскольку предметом К.д. являются деньги, кредитор не может отказаться от принятия просроченного исполнения. Сумма кредита может быть возвращена досрочно только с согласия кредитора. Надлежащее исполнение К.д. прекращает договор. Одностороннее расторжение К.д. происходит по инициативе кредитора в случаях:

- а) невыполнения заемщиком условия К.д. о целевом использовании суммы кредита;
- б) воспрепятствования кредитором в контроле за целевым использованием кредита;
- в) нарушения заемщиком срока, установленного для возврата очередной части кредита;
- г) невыполнения заемщиком обязанностей по обеспечению возврата суммы кредита, а также при утрате обеспечения или ухудшении его условий по обстоятельствам, за которые кредитор не отвечает;
- д) просрочки уплаты процентов за пользование суммой кредита.

**Лит.:**

*Агарков М.М.* Основы банковского права: Курс лекций. Изд. 2-е. Учение о ценных бумагах: Научное исследование. Изд. 2-е. М., 1994;

*Вильнянский С.И.* Кредитно-расчетные правоотношения: Учебн. пособ. Харьков, 1955;

*Гуревич И.С.* Очерки советского банковского права. Л., 1959;

*Скарженковский Н.Г.* Очерки советского банковского права. Сталинабад, 1958;

*Флейшиц Е.А.* Расчетные и кредитные правоотношения. М., 1956;

*Эльяссон Л.С.* Деньги, банки и банковские операции. М., 1926;

*Ефимова Л.Г.* Методические рекомендации и примерный текст кредитного договора//Бизнес и банки. 1993, № 18: ее же: Понятие, правовая природа и содержание кредитных договоров, заключаемых коммерческими банками//Государство и право, 1993, № 5;

*Новоселова Л.А.* Банковские сделки в новом Гражданском кодексе РФ. Правовое регулирование банковской деятельности//Под ред. Е.А. Суханова. М., 1997; ее же: Кредитные договоры в арбитражном суде//Бизнес и банки, 1993. № 9.

*Белов В.А.*

## **Кредитор**

**КРЕДИТОР** – 1) наименование активной стороны обязательственного правоотношения, обладающей субъективными правами требования. Противоположная сторона именуется «должник»;

2) наименование активной стороны правоотношения, возникшего из кредитного договора, иногда – из договора займа.

## **Крепостное право**

**КРЕПОСТНОЕ ПРАВО** – форма зависимости крестьян, заключающаяся в прикреплении их к земле и подчинении административной и судебной власти феодала. В Западной Европе в средние века на положении крепостных находились английские вилланы, каталонские

ременсы, французские и итальянские сервы. В большинстве районов Италии и Франции К.п. было в основном отменено в XIII–XIV вв. В Англии и Испании оно исчезло почти полностью к началу XVI в. Однако отдельные пережитки крепостничества в Италии и Франции сохранились до конца XVIII в., а в Испании – до начала XX в. В Центральной и Восточной Европе после начавшегося было в XV в. падения К.п. произошло его восстановление, причем в наиболее суровых формах, напоминавших рабство: здесь К.п. отменено в ходе буржуазных реформ конца XVIII–XIX вв. В Чехии, Венгрии и других австрийских владениях К.п. отменено в 1780-х гг. Окончательно К.п. в Пруссии, Баварии и других германских государствах пало под натиском революции 1848 г.

В Русском государстве К.п. оформлялось Судебником 1497 г., указами о заповедных летах и урочных летах и окончательно – Соборным уложением 1649 г. В XVII–XVIII вв. все несвободное население слилось в крепостное крестьянство. Отменено крестьянской реформой 1861 г.

Поскольку пережитки крепостной зависимости нередко встречались (и встречаются) еще в XX в., на борьбу с ними направлен целый ряд международно-правовых документов. Среди них Конвенция 1926 г. о рабстве. Конвенции 1930 г. о принудительном труде, Дополнительная конвенция 1956 г. об упразднении рабства, работоторговли и институтов и обычаев, сходных с рабством.

### **Крестьянское (фермерское) хозяйство**

КРЕСТЬЯНСКОЕ (фермерское) ХОЗЯЙСТВО – самостоятельный хозяйствующий субъект с правами юридического лица. представленный отдельным гражданином, семьей или группой других лиц, осуществляющих производство, переработку и реализацию сельскохозяйственной продукции на основе использования имущества и земельных участков, находящихся в их пользовании, в том числе и в аренде, в пожизненном наследуемом владении или в собственности (Закон РСФСР от 22 ноября 1990 г. № 348-1 "О крестьянском (фермерском) хозяйстве"). С одной стороны. К.х. – семья, с другой – хозяйственно-трудовой союз, в который могут быть приняты и посторонние для данной семьи лица. Согласно ст. 257 ГК РФ имущество К.х. принадлежит его членам на праве совместной собственности, если законом или договором между ними не установлено иное. ГК РФ в отличие от Закона не признает за К.х. статуса юридического лица. Его глава признается индивидуальным предпринимателем с момента государственной регистрации хозяйства.

Современная правовая практика в РФ идет по пути создания членами К.х. хозяйственных товариществ или производственных кооперативов. Такие товарищества или кооперативы могут создаваться также членами одной семьи (родственниками). Кроме того, члены К.х. могут использовать договоры простого товарищества (о совместной деятельности), по которому двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и действовать совместно без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели. При создании членами К.х. товарищества, производственного кооператива, иных сельскохозяйственных коммерческих организаций, которым передается имущество в форме вкладов и других взносов членов К.х., деятельность хозяйства прекращается.

#### **Лит.:**

Комментарий к законодательству о крестьянском (фермерском) хозяйстве/Под ред. З.С. Беляева, М.И. Козыря, А.Е. Черноморец . М., 1994;

Аграрное право: Учебник. М., 1996.

*Быстров Г.Е.*

### **Криминалистика**

**КРИМИНАЛИСТИКА** (лат. *criminalis* – относящийся к преступлению) – наука, разрабатывающая систему специальных приемов, методов и средств собирания, фиксации, исследования и использования судебных доказательств. Впервые термин "К." появился в работах Г. Гросса (Австрия, конец XIX в.). В предисловии к своему фундаментальному исследованию "Руководство для судебных следователей как система криминалистики" (1899), изданному в России в 1908 г., Гросс рассматривает К. как вспомогательную науку, являющуюся составной частью уголовного права, к предмету которой относится изучение способа и средств совершения преступления, методов его раскрытия и поиска преступника. В России до 1917 г., затем в СССР до 50-х гг. видные процессуалисты рассматривали К. как техническую, вспомогательную дисциплину, задачей которой является разработка научно-технических приемов расследования преступлений, или вспомогательную дисциплину, к сфере которой относится техника обнаружения, закрепления и обработки вещественных доказательств, построенная на применении методов естественных и технических наук.

Проведенные в 1952 и 1970 гг. дискуссии относительно предмета К. способствовали более полному раскрытию его содержания, более точному определению системы К. и ее взаимоотношений с другими науками.

Система К. состоит из следующих частей: введение в науку, содержащее общее учение о предмете, задачах и методах, системе, истории развития, связях и месте К. среди других наук; криминалистическая техника, криминалистическая тактика и методика расследования отдельных видов преступления.

К. тесно связана с уголовным правом и уголовным процессом. Связь с уголовным правом обусловлена тем, что уголовный закон формулирует составы преступлений и уголовную ответственность за их совершение, тем самым устанавливая сферу практического применения методов и средств К. Уголовно-процессуальное право представляет собой основу для разработки тактики и методики расследования. УПК регламентирует применение научно-технических методов и средств на предварительном следствии и в суде. Фактические данные, обнаруженные, зафиксированные и исследованные с нарушением норм УПК, не могут иметь силы судебных доказательств. К. связана с криминологией, которая использует данные К. для решения отдельных криминологических задач. В свою очередь данные криминологии учитываются в К. при создании криминалистических характеристик преступлений и разработке методик расследования отдельных видов преступлений.

К. объединяет с судебной медициной, судебной химией, судебной психиатрией цель применения данных этих наук, общность объектов исследования. Ученые – судебные медики внесли значительный вклад в развитие многих разделов К. (дактилоскопия, почерковедение, судебная баллистика).

В К. используются такие общенаучные методы исследования, как наблюдение, измерение, описание, сравнение, эксперимент, моделирование, идентификация, математические методы. Существуют в К. и свои специальные методы. В судебной фотографии разработаны и используются методы опознавательной, измерительной фотографии, фотографического цветodelения и др.; в судебной баллистике – методы выявления и фиксации следов выстрела, идентификации огнестрельного оружия по стреляным пулям и гильзам и др. При исследовании криминалистических объектов широко применяются методы, заимствованные из других наук (физические – спектральный анализ, исследования в невидимых лучах и т. п., методы химического качественного и количественного анализа, биологические и др.).

*Бабаева Э. У.*

## **Криминалистическая тактика**

**КРИМИНАЛИСТИЧЕСКАЯ ТАКТИКА** – система разработанных рекомендаций по планированию и организации расследования, наиболее эффективному выполнению

следственных и судебных действий; один из разделов криминалистики.

К.т. включает в себя тактические приемы, рекомендации, тактические комбинации и операции. Первые предполагают конкретный порядок при производстве следственных действий, использование специалистов и криминалистической техники. Тактические комбинации и операции предполагают одновременное использование концентрированных следственных и оперативных усилий, применение нескольких тактических приемов в одном следственном действии. Все тактические рекомендации основаны на законе, нормах морали, этики с соблюдением принципов гуманизма, прав человека.

*Бурданова В.С.*

## **Криминалистическая техника**

**КРИМИНАЛИСТИЧЕСКАЯ ТЕХНИКА** – 1) раздел криминалистики, содержащий систему положений и принципов разработки и применения технических средств и методов, предназначенных для раскрытия, расследования и предотвращения преступлений, а также для правильного разрешения дел в суде. К предмету изучения К.т. относятся темы: судебная фотография, судебная видеозапись, графические методы фиксации, криминалистическое применение поисковых средств, трассология, судебная микрология, криминалистические исследования документов, судебное оружеведение и взрывотехнические исследования, криминалистические исследования материалов, веществ и изделий, идентификация человека по признакам внешности, учетно-информационное обеспечение криминалистической деятельности.

2) Технические средства, специально созданные или приспособленные для применения в криминалистической работе. К ним относятся устройства (аппараты, приборы, инструменты, приспособления), материалы (реактивы, дактилоскопические порошки, моделировочные материалы, маркировочные составы, упаковочные средства, удостоверительные ленты и др.), комплекты технических средств криминалистического назначения (переносные наборы, передвижные криминалистические лаборатории). В процессуальной деятельности К.т. используется при проведении следственных действий, производстве экспертиз, судебном рассмотрении дел; к основным задачам применения в этой сфере относятся обнаружение, фиксация, удостоверение, защита и исследование доказательств. Вне процессуальной сферы деятельности средства К.т. используются для повышения эффективности оперативно-розыскных мероприятий, ориентирующих предварительные исследования и профилактику преступных проявлений. Разработка новых средств К.т. носит комплексный характер, осуществляется криминалистами с участием других специалистов.

*Вандер М.Б.*

## **Криминалистическая характеристика преступлений**

**КРИМИНАЛИСТИЧЕСКАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ПРЕСТУПЛЕНИЙ** – совокупность знаний об определенном виде или группе преступлений, на базе которых составляются методические рекомендации по их раскрытию, расследованию и предупреждению.

Данное понятие отражает потребности практических работников, которые с помощью элементов известной им К.х.п. и информации, имеющейся на первоначальном этапе расследования, глубже анализируют следственные и оперативные данные, выдвигают версии, строят информационные модели события преступления и возможных преступников.

К элементам К.х.п. относят следующие данные:

а) способ совершения преступления, который определяют как комплекс действий субъекта по подготовке, совершению и сокрытию преступного деяния;

б) механизм слеодообразования, т. е. типичная локализация следов, их признаки, виды, сроки сохранности;



в) криминалистические признаки преступления (основания для возбуждения уголовного дела);

г) типичные следственные ситуации на первоначальном этапе расследования;

д) особенности личности и поведения обвиняемых – их возраст, физические и психологические данные, социальные связи, профессия, поведение до, во время и после совершения преступления;

е) особенности личности потерпевшего – возраст, материальная обеспеченность, физические и психологические данные, социальные связи, занимаемая должность, поведение;

ж) типичные объекты преступного посягательства, их внешний вид и другие признаки;

з) обстановка, в которой обычно совершаются данные преступления. – место, время, погодные условия, доступность объекта, возможность быть незамеченным, высокий спрос на похищаемые предметы и т. п.;

и) структура и связи организованных преступных группировок.

Все элементы образуют единую структуру.

*Бурдинава В.С., Патерцев С.К.*

## **Криминологическая экспертиза**

КРИМИНОЛОГИЧЕСКАЯ ЭКСПЕРТИЗА – изучение, анализ, оценка экономических, социальных, культурно-воспитательных и иных явлений, процессов, мероприятий с целью определить их возможное или наличное влияние на преступность, ее причинный комплекс, тенденции, качественно-количественные характеристики, последствия, другие криминологически значимые показатели. Чаще всего К.э. употребляется в законотворческой работе. Но наряду с законопроектами К.э. могут подвергаться проекты концепций, федеральных и региональных программ, различного рода "Основных положений", "Основных направлений" и других документов.

Предпочтительнее проводить экспертизу на стадии разработки и обсуждения проектов, когда в них легче внести необходимые, с криминологических позиций, коррективы, изменения и дополнения. Однако возможна экспертиза уже состоявшихся (принятых, утвержденных) решений. В проведении К.э. могут участвовать не только криминологи, но и экономисты, политологи, демографы, психологи, педагоги, многие другие специалисты.

По результатам К.э. составляется экспертное заключение – научно обоснованные криминологические рекомендации и предложения, реализация которых призвана способствовать предупреждению преступности. В частности, эксперты могут рекомендовать развить, дополнить, конкретизировать позитивные стороны намечаемых или уже проводимых мероприятий с целью усиления их антикриминогенного потенциала или, наоборот, снять, устранить какие-то положения, которые могут открыть простор действию криминогенных факторов.

*Алексеев А.И.*

## **Криминология**

КРИМИНОЛОГИЯ (лат. *crime* – преступление и *logos* – учение) – составная часть общественнознания: наука, изучающая закономерности существования и развития преступности, а также более широкого круга общественных явлений и процессов, связанных с ней; целостная система научных знаний о мерах предупреждения преступности.

К. - самостоятельная социально-правовая наука. В ее предмет входит преступность, ее сущность, закономерности и формы проявления (понятием преступности охватывается совокупность преступлений, рассматриваемых в виде реальных фактов социальной действительности, а не юридических конструкций типа состава преступления). К. изучает происхождение, истоки преступности, ее причины, условия, которые анализируются:

- а) по всей совокупности преступлений;
- б) применительно к их отдельным видам (группам, категориям);
- в) применительно к индивидуальным актам преступного поведения.

Предметом К. является личность преступника, выделяемая из всей массы людей на основе двух основных критериев: юридического (лица, совершившие уголовно наказуемые деяния) и социального или социально-психологического (лица, занимающие определенные социальные позиции, статусы, обладающие набором демографических, нравственно-психологических и иных качеств, включая антиобщественную направленность). Нацеленность К. на превентивные, упреждающие подходы к решению задач борьбы с преступностью обуславливает необходимость изучения этой наукой и тех лиц, которые еще не нарушили уголовного закона, но в силу антисоциальных взглядов и привычек, так или иначе проявившихся, например, в виде совершения соответствующих административных правонарушений, могут встать на путь криминала. К. изучает проблему предупреждения преступности – специфическую область социального регулирования, управления и контроля, имеющую многоуровневый характер и преследующую цель борьбы с преступностью прежде всего на основе выявления и устранения ее причин, условий, иных детерминант.

К. изучает преступность и связанные с нею явления как социально-правовую реальность. Для нее характерен наиболее широкий и последовательный социологический подход к исследованию преступности, личности преступника. В то же время К. как наука социально-правовая не отвлекается от юридических характеристик преступности, преступления и преступника.

Специфика криминологического познания состоит в причинном объяснении изучаемых этой наукой социально-правовых явлений и процессов. В целом существование и развитие К. связано с таким подходом к борьбе с преступностью, при котором во главу угла ставится задача его предупреждения. К., в отличие от других юридических наук, принимает участие в разработке не только правовых, но и иных по содержанию мер предупреждения преступности: социально-экономических, культурно-воспитательных и др.

Наряду с общенаучными методами (формальная логика, анализ и синтез, индукция и дедукция, аналогия, моделирование и др.) К. широко использует инструменты социологического познания, в частности такие методы получения социально-правовой информации, как анкетирование и интервьюирование, изучение документов, наблюдение, эксперимент. Важную роль в криминологических исследованиях играют приемы статистического анализа и прежде всего уголовной статистики.

Криминологические идеи, суждения о сущности преступности, ее причинах, путях противодействия своими корнями уходят в глубь веков. Формально датой рождения К. как самостоятельной науки можно считать 1885 г., когда под этим названием вышла книга итальянского ученого Р. Гарофало. Однако еще до этого были сформулированы и опубликованы достаточно цельные криминологические теории. Например, книга знаменитого Ч. Лохброзо "Преступный человек" вышла в свет в 1876 г.

Криминологическая проблематика успешно разрабатывалась многими российскими учеными-криминалистами: И.Я. Фойницким, Е.Н. Тарновским, Н.С. Таганцевым, Н.А. Неклюдовым, Д.А. Дрилем и др., внесшими существенный вклад в дело изучения преступности, ее причин, личности преступника с позиций как социологического, так и "антропологического" (биологического, биосоциального) направлений. Многие ученые, начинавшие свою научную деятельность в царской России, продолжали разработку проблем К. и после 1917 г. (М.Н. Гернет, М.М. Исаев, А.А. Жижиленко, С.В. Познышев, П.И. Любинский и др.).

В первые годы советской власти криминологические исследования проводились весьма интенсивно. Наряду со статистическими наблюдениями, изучением экономических, социальных факторов преступности большое внимание уделялось антропологическим измерениям, исследованию физической конституции, состояния здоровья, наследственности преступников. Был образован Государственный институт по изучению преступности и

преступника, созданы многочисленные кабинеты криминологического, криминально-антропологического и т. п. профиля. С конца 30-х до 50-х гг. криминологические исследования в СССР не проводились. В конце 50-х гг. они были возобновлены. В начале 60-х гг. появились первые публикации, открывшие начало новому (современному) этапу развития отечественной К.

*Алексеев А.М.*

### **Критическая (радикальная) криминология**

КРИТИЧЕСКАЯ (радикальная) КРИМИНОЛОГИЯ – течение в западной криминологии, сформировавшееся в начале 70-х гг.; подвергло критике традиционную криминологию. Проводит идеи наиболее кардинальных перестроек как теории, так и практики борьбы с преступностью. В ее основе – требование изменить капиталистическую систему как важнейшее условие сокращения преступности. Теоретический фундамент К.к. составили криминологические концепции стигмы (см. *Стигмы теория*) и аномии. Известные американские криминологи Г. Блох и Д. Гейс в этой связи отмечали, что преступность в США – неизбежный ответ на существующий социальный порядок и культурную организацию, а определенные виды преступности возможны исключительно в рамках заданной буржуазными общественными отношениями социальной структуры. Этот тезис был развит в работах других американских криминологов – Д. Конгера и В. Миллера, а также Р. Куинни, создавшего теоретическую концепцию "преступного капиталистического общества".

*Аргунова Ю.Н.*

### **Кровная месть**

КРОВНАЯ МЕСТЬ – обычай, сложившийся при родовом строе как универсальное средство защиты чести, достоинства и имущества рода, который состоит в обязанности родственников убитого отомстить убийце или его родным. В РФ обычай К.м. существует среди некоторых народов Северного Кавказа. В УК РСФСР была установлена ответственность за К.м. в порядке, установленном положением о примирительном производстве по делам о К.м. (преступление, составляющее пережиток местных обычаев). В УК РФ мотив К.м. – один из отягчающих обстоятельств убийства.

### **Культурная (культурно-национальная) автономия**

КУЛЬТУРНАЯ (культурно-национальная) АВТОНОМИЯ – в конституционном праве предоставление какой-либо обособленной этнической общности, составляющей меньшинство в данном государстве, определенной самостоятельности в вопросах организации образования и других форм культурной жизни (право создания национальных школ, библиотек, театров и т. д.). К.а. распространяется не на какую-либо конкретную территорию, а на всех представителей определенной национальности. К.а. реализуется через такие организационные формы, как национальные культурные центры, землячества, национальные общественные советы и ассоциации (например, Союз российских немцев в РФ). В Бельгии К.а. осуществляется через особые сообщества (фламандское, валлонское и немецкое) – один из двух видов субъектов бельгийской федерации.

### **Купля-продажа**

*см. Договор купли-продажи .*

### **Купонный лист**

**КУПОННЫЙ ЛИСТ** – лист, прилагающийся к акции, облигации или государственной ценной бумаге, на котором отпечатаны особого рода дополнительные ценные бумаги – купоны, а также – специальный документ, называемый талоном К.л. Число купонов в одном К.л. определяется сроком обращения основной ценной бумаги и частотой (периодичностью) выплаты по ней доходов. Так, для облигации с 10-летним сроком погашения и полугодовыми выплатами процентов естественным будет приложение к ней К.л., состоящего из 20 купонов. Если количество купонов, содержащееся в одном К.л., меньше, чем необходимо для обслуживания оборота ценной бумаги и выплаты по ней вознаграждения, либо если бумага имеет бессрочный характер, то держатель ценной бумаги – по использованию им всех купонов – имеет право получить новый К.л. Запрещается выдавать новые К.л. до использования всех купонов предыдущего листа вне зависимости от причины такого неиспользования. Эмитент не обязан проверять наличие у держателя бумаги купонов предыдущего листа.

Право на получение нового К.л. дает корешок предыдущего К.л. – талон. Талон К.л. должен содержать все данные, помещаемые на купоне, а также надпись типа: "Талон К.л. №., предоставляет его держателю право его обмена у эмитента или его агента на новый К.л. при условии использования к моменту обмена всех купонов".

Талон К.л. выполняется на предъявителя. Его передача другому лицу означает передачу права получения нового К.л.

*Белов В.А.*

## **Купоны**

**КУПОНЫ** – ценные бумаги на предъявителя, прилагающиеся в некотором количестве (в виде купонного листа) к акции или облигации и предоставляющие право на получение очередной выплаты дивиденда или процента за определенный срок, завершение которого отмечается отрезанием соответствующего К. и его погашением.

К. должны содержать:

- а) наименование "купон к.." (бумаге такой-то: далее – основная ценная бумага);
- б) наименование и номер государственной регистрации выпуска основной ценной бумаги;
- в) серию и номер основной ценной бумаги;
- г) собственный порядковый номер, складывающийся из номеров купонного листа (талона купонного листа) и порядкового номера купона на листе (читается справа налево и снизу вверх для удобства отрезания);
- д) указание на срок, за который купон удостоверяет право получения дохода (если бумага выпущена с заранее установленными и неизменяемыми сроками выплаты дохода);
- е) указание на величину дохода (если таковая может быть определена при выпуске основной бумаги).

В случае если выплата дохода производится с различной периодичностью и (или) имеет неодинаковый размер, эмитент обязан поставить в известность всех держателей соответствующих ценных бумаг и агентов, выплачивающих по его поручению доходы по К., о том, по какому из купонов можно получить очередную объявленную выплату и (или) каков ее размер. Это сообщение может производиться либо личным почтовым уведомлением, либо его публикацией.

*Белов В.А.*

## **Курьер дипломатический**

**КУРЬЕР ДИПЛОМАТИЧЕСКИЙ** (фр. *courrier*) – служащий ведомства иностранных дел, на которого возлагается доставка дипломатической почты между центральными и

зарубежными органами внешних сношений одного и того же государства. Юридическое подтверждение официального характера миссии, выполняемой К.д., и его особого правового статуса – наличие дипломатического паспорта с визами государств, через территории которых он должен проследовать, и курьерского листа. Реже К.д. снабжается специальным пропуском – "открытым листом". К.д. предоставлены особые иммунитеты дипломатические, личная неприкосновенность (К.д. освобождается от обыска, задержания, ареста, уголовной и частично гражданской ответственности). Действия К.д. в ходе выполнения им своих функций детально регламентируются ведомственными правилами (инструкциями) страны, гражданином которой он является. В отдельных случаях исполнение обязанностей К.д. может быть возложено и на других лиц – К.д. *ad hoc* (лат. – для данного случая), которые до момента доставки дипломатической почты пользуются дипломатическими привилегиями и иммунитетами. Доставка дипломатической почты в порядке оказания может быть поручена командиру воздушного или морского судна, направляющегося в аэропорт (порт), прибытие (заход) в который разрешается. Такое лицо должно быть снабжено официальным документом с указанием в нем числа мест, составляющих дипломатическую почту.

*Колосов М.Е.*

### **Курьерский лист**

КУРЬЕРСКИЙ ЛИСТ – специальный документ, свидетельствующий о возложении на указанное в нем лицо официальной миссии по доставке дипломатической почты соответствующему адресату; выдается штатному курьеру дипломатическому, курьеру дипломатическому *ad hoc*, лицу, уполномоченному на перевозку дипломатической почты в порядке оказания. В К.л., который при вывозе корреспонденции подписывается уполномоченным министра иностранных дел отправляющего государства, а при ввозе – главой дипломатического или консульского представительства, вносятся сведения о количестве предназначенных к перевозке мест, их нумерации, надлежащей маркировке и опечатывании. К.л. должен быть завизирован в ведомстве иностранных дел иностранного государства, откуда посылается дипломатическая почта, или в его дипломатическом (консульском) представительстве, находящемся в стране, отправляющей таковую, если между этими странами не достигнута договоренность об упрощенном порядке оформления и перевозки почты. Наличие К.л. у лица, не являющегося дипломатическим (штатным) курьером или курьером *ad hoc*, не наделяет такового дипломатическими привилегиями и иммунитетами, однако сообщает перевозимой почте неприкосновенность от вскрытия и задержания.

*Волосов М.Е.*

### **Кутюмы**

КУТЮМЫ (фр. *coutume* – обычай) – в феодальной Франции правовые обычаи отдельных провинций, округов, городов и т. д. На севере Франции (так называемая страна обычного права) К. существовали в устной форме, без каких бы то ни было общих юридических записей. К. представляли собой смесь старого германского права, позаимствованного из варварских правд и соответственно переработанного, канонического права, грамот, регулировавших отношения сеньоров и городов, практики местных судов, приобретшей значение прецедента, и др. На юге Франции (так называемая страна писаного закона) в качестве общего обычая действовало упрощенное римское право, которое дополнялось местными К., получившими письменное оформление. В XIII в. появились первые писанные частные сборники К. Окончательная отмена К. как действующего права последовала в результате вступления в силу Французского гражданского кодекса 1804 г. (кодекса Наполеона).

## "Л"

### Лазутчики

ЛАЗУТЧИКИ (соглядатаи, военные шпионы) – лица, выполняющие тайные разведывательные операции в расположении войск или в тылу противника с целью сбора сведений, имеющих военное значение. Ст. 46 Дополнительного протокола 1 к Женевским конвенциям 1949 г. о защите жертв войны устанавливает, что "лицо из состава вооруженных сил, попадающее во власть противной стороны в то время, когда оно занимается шпионажем, не имеет права на статус военнопленного и с ним могут обращаться как со шпионом". По законодательству РФ указанные лица подпадают под действие ст. 276 УК, которая за сбор и передачу иностранному государству сведений, составляющих государственную тайну, по заданию иностранной разведки для использования их в ущерб внешней безопасности РФ предусматривает наказание в виде лишения свободы на срок от 10 до 20 лет. IV Гагская конвенция о законах и обычаях сухопутной войны 1907 г. в регулировании правового положения Л. исходит из гуманитарных принципов, устанавливая, что даже "лазутчик, пойманный на месте, не может быть наказан без предварительного суда". Л., возвратившийся в свою армию и впоследствии взятый в плен, не подлежит никакой ответственности за свои прежние действия в указанном качестве. Л. следует отличать от военных разведчиков, входящих в состав комбатантов.

*Волосов М.Е.*

### Латинский нотариат

ЛАТИНСКИЙ НОТАРИАТ – система организации нотариальной деятельности, при которой нотариусы, оставаясь лицами свободной профессии, осуществляют свои функции как представители государства. Указание на латынь связано с римским правом, послужившим основой для возникновения Л.н. Зачастую Л.н. именуют свободным нотариатом, тем самым подчеркивая один из главных его принципов построения. Реализация этого принципа на практике позволяет снизить издержки государства на создание системы гарантированной и необходимой правовой помощи гражданам и юридическим лицам, повысить материальную ответственность нотариусов, исключить незаконное вмешательство государственных органов и должностных лиц, повысить квалификацию нотариусов, обеспечить сохранение тайны нотариальных действий.

В то же время свобода в рамках Л.н. предполагает контроль со стороны государства, которое делегировало нотариусам свои полномочия в сфере придания частным актам характера публичных. Государство регламентирует порядок назначения на должность нотариуса, участвует в определении их количества, устанавливает ставки взимаемой пошлины и уголовную ответственность за существенные нарушения в профессиональной деятельности нотариуса, контролирует соблюдение нотариусами законов и иных правовых актов, полномочно ставить вопросы через систему судебных органов о лишении права осуществлять нотариальную деятельность, устанавливает ряд ограничений для нотариусов (например, в занятии иной деятельностью, в совершении нотариальных действий в рамках нотариального округа, в рекламе и т. д.).

Согласно принципам Л. н нотариус:

а) должен быть достаточно квалифицированным юристом, чтобы иметь право удостоверять сделки (в том числе им же составленные) и консультировать прибегающих к его услугам лиц;

б) выполняет государственную функцию независимо и не будучи включен в иерархию государственных чиновников;

в) выполняет свою функцию беспристрастно;

- г) обеспечивает хранение составленных и удостоверенных им актов, выдает удостоверенные копии, имеющие то же значение, что и подлинники;
  - д) при исполнении своей функции несет персональную ответственность, в том числе и всем своим имуществом, за ущерб, причиненный им какому-либо лицу;
  - е) осуществляет свою деятельность в рамках территорий, определяемых законом;
  - ж) обязательно входит в состав коллегиального органа, создаваемого на корпоративных началах, – нотариальную палату;
- з) соблюдает законы своей страны и правила этики, установленные нотариальной палатой.

Нотариальные организации Л.н. объединены в Международный союз латинского нотариата (МСЛН), учрежденный 2 октября 1948 г. на встрече представителей национальных нотариальных организаций в Буэнос-Айресе. Задачами Союза в соответствии со ст. 1 его Устава являются: содействие, кодификация и развитие нотариальной деятельности в международной области, обеспечение независимости профессии нотариуса для блага всех и каждого. В настоящее время в МСЛН входят более 60 стран, а также американский шт. Луизиана, придерживающийся исторически системы романо-германского права. Штаб-квартира МСЛН располагается в Буэнос-Айресе. Федеральная нотариальная палата РФ была принята в члены МСЛН 25 мая 1995 г.

*Крылов С.В.*

## **Легализация**

ЛЕГАЛИЗАЦИЯ – 1) разрешение деятельности какой-либо организации, ее узаконение, придание юридической силы какому-либо акту, действию;

2) подтверждение подлинности имеющихся на документах подписей.

Л., как правило, подлежат документы, составленные за границей или предназначенные для действия в зарубежном государстве. Производится в форме удостоверительной надписи консула ("консульская Л.") (см. также *Апостиль* ).

## **Легализация преступных доходов**

ЛЕГАЛИЗАЦИЯ ПРЕСТУПНЫХ ДОХОДОВ – «отмывание» денег, добытых преступным путем; одно из наиболее опасных экономических преступлений международного характера. Получило распространение в странах с рыночной экономикой. Объективная сторона Л.п.д. состоит в том, что добытые преступным путем средства вкладываются (вводятся) в легальный экономический оборот как в стране совершения преступления. так и за рубежом, в том числе путем помещения на счета коммерческих банков. На эти средства официальным путем приобретаются или создаются предприятия и банки, скупается валюта иностранная, заключаются внешнеэкономические и другие контракты. Соучастниками таких преступлений являются работники банков, скрывающие свои действия под предлогом сохранения банковской тайны. По данным ЦБ, из страны таким путем ежегодно утекает до 20 млрд. долл., имеющих криминальное происхождение. Особая опасность этого преступления состоит в том, что оно способствует криминализации экономики, росту организованной преступности, установлению стабильных связей между преступными группировками различных стран (т. е. появлению транснациональной организованной преступности).

Последним обстоятельством определяется необходимость международно-правовой борьбы с Л.п.д. Меры такой борьбы предусмотрены Страсбургской конвенцией 1990 г. об «отмывании», выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности. Государства-участники взяли на себя обязательства объявить «отмывание» этих доходов преступлением. принять законы о порядке розыска, изъятия и конфискации незаконно полученных средств, о снятии всех ограничений с разглашения информации о вкладах

клиентов, в том числе с целью выявить недобросовестность работников банка. Государства обязались юридически закрепить право доступа уполномоченным работникам правоохранительных органов к банковским операциям, позволяющим своевременно выявить подобные преступления.

Некоторые государства, присоединившиеся к этой Конвенции, уже внесли в свое законодательство существенные дополнения. К примеру, в Великобритании с 1994 г. действует закон, в соответствии с которым работники всех банков, не сообщившие правоохранительным органам о необычных, подозрительных перемещениях денежных средств, могут быть привлечены к уголовной ответственности и получить от 2 до 14 лет лишения свободы.

Еще раньше в Нидерландах начал действовать закон, обязывающий банковских работников информировать правоохранительные органы о поступлении на счета своих клиентов сумм свыше 25 тыс. гульденов. Владелец счета обязан объяснить происхождение таких средств. Аналогичные нормы есть в США, Италии и других странах.

Определенный вклад в усиление борьбы с Л.п.д. внесли Международная конференция по предотвращению отмывания денег и использования доходов от преступной деятельности и борьбе с ними, проведенная ООН в г. Курмайер (Италия) в июне 1994 г., и Всемирная конференция на уровне министров по организованной и транснациональной преступности, организованная ООН в г. Неаполе (Италия) в ноябре 1994 г.

Всемирная конференция приняла Неапольскую политическую декларацию и Глобальный план действий против организованной транснациональной преступности, которые в том же году были утверждены резолюцией Генеральной Ассамблеи, ООН. В названной Декларации главы государств и правительств, министры и должностные лица правоохранительных органов приняли решение защитить свои страны от международных преступных организаций путем эффективных законодательных мер и оперативных средств. В Глобальном плане действий подчеркивалась необходимость оказания технической помощи со стороны ООН, включая обмен опытом и специалистами, разработку законопроектов, специальную подготовку должностных лиц уголовного правосудия, сбор, анализ информации и обмен ею.

На Конференции было принято предложение представителей Италии учредить на ее территории Международный учебный центр для сотрудников правоохранительных органов и системы уголовного правосудия. Одна из его задач – обмен опытом борьбы с Л.п.д.

РФ пока не присоединилась ни к одной из конвенций о борьбе с Л.п.д. Тем не менее ст. 174 УК установлена уголовная ответственность за легализацию имущества, приобретенного незаконным путем. Данное деяние отнесено к числу преступлений в сфере экономической деятельности и состоит в совершении финансовых операций и других сделок с денежными средствами или иным имуществом, приобретенными заведомо незаконным путем, а равно использовании указанных средств или иного имущества для осуществления предпринимательской деятельности или иной экономической деятельности. При наличииотягчающих обстоятельств, в частности организованной преступной группы, указанное деяние наказывается вплоть до лишения свободы на срок до 10 лет с конфискацией имущества.

К финансовым операциям, которые не являются сделками, следует отнести, к примеру, перечисление средств со счета на счет. Кроме того, для руководителей местных органов власти, не являющихся сторонами в совершении сделки с использованием незаконно приобретенных средств, ответственность может наступать именно за заведомое использование данных средств как предмета финансовых операций, если сделка осуществляется в соответствии с решением, принятым данным руководителем (естественно, при его осведомленности о незаконном происхождении средств).

Под лицом, использующим свое служебное положение, следует понимать не только должностных лиц, но и служащих коммерческих и иных организаций, имеющих такие особые предоставленные им полномочия, использование которых облегчает Л.п.д.



## Легат

ЛЕГАТ (лат. *legatum* ) – 1) папский, апостолический представитель римско-католической церкви в других странах (т. е. за пределами Италии). Л., являющиеся дипломатическими представителями Ватикана (папы), именуются нунциями;

2) в римском праве специально установленный завещателем в определенной форме дар, предназначенный конкретному лицу в качестве вычета из общей наследственной массы. Это лицо (легатарий) могло получить Л. после уплаты из наследства всех лежащих на нем долгов; поэтому Л. не был безусловным завещательным распоряжением. Л. мог предусматривать передачу в пользу легатария какой-то вещи или какого-то вещного права (сервитута) предоставление ему обязательств, вытекающих из наследства, а также мог заключать обязательство не препятствовать осуществлению наследственных прав другими наследниками, учитывайте или иные условия. В современном наследственном праве аналогичный институт именуется завещательным отказом.

## Легисты

ЛЕГИСТЫ – средневековые юристы, противопоставлявшие светское римское право каноническому (церковному) праву и феодальным обычаям; поддерживали усилившуюся королевскую власть в ее борьбе с юрисдикцией отдельных феодалов.

## Легитимация

ЛЕГИТИМАЦИЯ – узаконение лица в качестве управомоченного по ценной бумаге. Л. может следовать из внешних признаков документа (формальная Л.) или из фактических обстоятельств, служащих основанием возникновения права собственности на документ (материальная Л.). Для ценных бумаг имеет особое значение правило о том, что формальная Л. определенного лица содержанием лишь самой ценной бумаги является достаточной не только для получения исполнения по этой бумаге, но и для признания такого лица ее собственником до тех пор, пока заинтересованным лицом не будет доказано иное.

## Легитимность

ЛЕГИТИМНОСТЬ (лат. *kgittmus* – законный) – обязательный признак законной власти любого цивилизованного государства, обозначающий признание ее как внутри страны, так и на международной арене.

Л. как понятие складывается в период английской и французской буржуазных революций XVII–XVIII вв., однако в активное употребление входит только в начале XIX в., когда с его помощью сторонники монархии во Франции стремились восстановить власть короля как единственно законную, в отличие от власти узурпатора. Тогда же понятие Л. приобрело и другой смысл, связанный с признанием данной власти и территориальных границ государства всем международным сообществом.

Л. власти – это ее этическая оценка, которую не следует путать с понятием легальности как характеристики юридической. Любая власть, если она издает законы и обеспечивает их выполнение, легальна. Но в то же время она может оставаться непризнанной народом. т. е. не быть легитимной (между тем в обществе может действовать не только нелегитимная, но и нелегальная власть, например власть теневиков, мафиозных структур).

М. Вебер предложил различать три "идеальных типа" Л.: традиционную, харизматическую и рациональную. Традиционная Л. опирается на совокупность обычаев и привычку их придерживаться. Именно в эти рамки укладывается оправдание Л. монархии.

Так, до 1879 г. во Франции для обоснования Л. королевской власти ссылались на традиционный принцип наследования, который рассматривался как исторический прецедент. Харизматическая Л. определяется преданностью субъектов (подданных) делу или личным качествам лидера. Примером может служить популярность генерала Ш. де Голля во Франции, который первым с момента учреждения в стране в 1970 г. III Республики начал использовать понятие Л. по отношению к политической власти. Рациональная Л. подразумевает соответствие действий политического режима тому принципу, с помощью которого он был установлен. Например, если речь идет о демократии, то действия властей должны соответствовать ее требованиям. Практически это может быть выражено в утверждении власти при помощи традиционных демократических институтов (выборов, референдума).

Для поддержания Л. используются самые разнообразные меры:

- изменение действующего законодательства и форм государственного управления;
- учет национальных традиций и обычаев;
- отделение политических институтов от армии;
- осуществление экономических и социальных программ;
- поддержка законности и правопорядка;
- популяризация личных качеств руководителей государства и правительства и др.

Лит.:

*Арон Р.* Этапы социологической мысли. М., 1993;

Легитимность//Политические исследования. 1993, № 5;

*Habermas J.* Legitimation Crisis. Beacon Press, 1975;

*Stillman P.* The Concept of Legitimacy//Polity, 1975. Vol. 7.

*Жуковская Н.Ю.*

## **Ленин (Ульянов) Владимир Ильич (1870–1924)**

ЛЕНИН (Ульянов) Владимир Ильич (1870–1924) – теоретик большевизма, последователь учения К. Маркса, организатор и вдохновитель Октябрьской социалистической революции, первый руководитель советского государства. Родился в Симбирске. В 1891 г. в Самаре экстерном сдает экзамены за юридический факультет Петербургского университета, начинает деятельность профессионального революционера. В период 1895–1917 гг. разворачивает активную работу по подготовке пролетарской революции, изучает историю философии, развивает идеи марксизма. В 1895 г. инициирует образование в Петербурге "Союза борьбы за освобождение рабочего класса", участвует в работе I съезда РСДРП (Минск). С 1903 г. руководит деятельностью ЦК большевистской партии (РСДРП(б)). После Октябрьской социалистической революции возглавляет советское правительство (СНК). Совет рабочей и крестьянской обороны (1918–1920). В 1917–1923 гг. основное внимание уделяет строительству государственного аппарата, разработке основ экономической политики, развитию теории "научного коммунизма".

Вопросы теории государства и права интересовали Л. главным образом с точки зрения проблем власти: способов ее завоевания и удержания. Государство Л. воспринимал как аппарат для систематического применения насилия, возникающий только "там и тогда, где и когда появлялось деление общества на классы". "Государство, – по мысли Л., - есть продукт и проявление непримиримости классовых противоречий". Предусмотренную Ф. Энгельсом возможность возникновения государства в бесклассовом обществе посредством "азиатского способа производства" Л. игнорировал. Он выделял следующие этапы развития человечества:

- а) первобытнообщинный строй;
- б) рабство ("через которое прошла вся цивилизованная Европа");
- в) крепостническое общество;
- г) капитализм;

д) коммунизм (социализм – переходный период, период диктатуры пролетариата).

Развивая теорию марксизма об эволюции капиталистического способа производства, Л. создал учение об империализме как высшей и последней стадии капитализма. Он назвал пять основных признаков империализма, обуславливающих возможность замены его более прогрессивным социалистическим способом производства:

- а) концентрация производства и капитала, создание монополий;
- б) слияние банковского капитала с промышленным, образование финансовой олигархии;
- в) перевес вывоза товаров над вывозом капиталов;
- г) создание международных союзов капиталистов, делящих мир между собой;
- д) конец территориального раздела мира (с точки зрения экономического влияния), борьба за его передел.

Следующим закономерным этапом общественного развития, по мнению Л., мог быть, только социализм, который к уже формально обобществленным при империализме средствам производства приспособит более совершенные производственные отношения. Однако чуть позднее Л. пришел к выводу, что с наибольшей вероятностью победа пролетарской революции может быть достигнута не в высокоразвитой, а в одной, отдельно взятой, отсталой капиталистической стране – "слабом звене в цепи империализма", в частности в России. Это ленинское положение вступает в противоречие с его же учением об империализме, поскольку предполагается, что в стране должны быть созданы объективные условия для перехода к социализму, в частности концентрация производства достигает необходимых размеров, пролетариат становится наиболее многочисленным классом общества. Кроме того, мысль о возможной победе революции в одной стране противоречила теории марксизма, ориентированного на осуществление пролетарской революции в международных масштабах.

Значительно расширил Л. и марксистские представления о сущности и содержании понятия "диктатура пролетариата" как одной из разновидностей "диктатуры класса". По его мнению, режим диктатуры пролетариата – ничем не ограниченная власть, опирающаяся на террор и насилие по отношению к классовым противникам – должен охватывать собой весь период социализма. Если учесть, что цель социализма – уничтожение классов, которые, по предположению Л., будут существовать на протяжении всего периода диктатуры пролетариата (т. е. социализма), то получается, что диктатура – единственно возможный способ существования социалистического общества. По сути дела, провозглашая "диктатуру класса" единственным способом существования государства, Л. оправдывал любой, даже самый антиправовой режим государства.

Особенно много внимания вопросам теории государства и права Л. уделял в 1917–1919 гг. в связи с необходимостью обосновать историческую закономерность свершившейся социалистической революции и определить методы воплощения диктатуры пролетариата. Под руководством и при непосредственном участии Л. в тот период были приняты декреты, положившие начало развитию практически всех отраслей правовой системы. Причем наряду с законодательными актами советского правительства источником права была признана программа большевистской партии.

В период построения организационно-правовых основ социалистического государства Л. придерживался той точки зрения, что диктатура пролетариата – это власть, опирающаяся непосредственно на насилие, не связанная никакими законами, что для революции необходимы не «общенародные» учреждения уже изжившего себя буржуазного парламентаризма, а республика Советов как форма диктатуры пролетариата и беднейшего крестьянства. Начав с констатации того, что "в буржуазной республике Учредительное собрание является высшей формой демократизма", он отказался признать законной "формально-юридическую сторону" общенародного избрания представительных органов власти на том основании, что республика Советов с ее ярко выраженной дискриминацией ранее господствовавших классов есть якобы еще более высокая форма демократии.

Понятие «право», таким образом, Л. ставил в абсолютную зависимость от понятия «власть». Ни о каком разделении властей не могло быть и речи. Признавая необходимость формального соблюдения законности, Л. настаивал на введении в уголовное законодательство «принципиального» положения, мотивирующего "суть и оправдание террора, его необходимость и пределы". Не следует переоценивать негативную направленность данного тезиса, поскольку речь шла не о расширении террора, а о его легализации в условиях реального общественного противостояния. Суд в этой ситуации должен был использовать террор в заранее установленных пределах. Власть, устанавливающая эти пределы, была практически ничем не ограничена.

Последовательностью ленинская позиция в отношении права не отличалась; он, например, осуждал римское право (как право господствующего класса эксплуататоров), в частности, за то, что действие закона о наказании за убийство в Древнем Риме не распространялось на случаи убийства рабов. В то же время Л. признавал абсолютное право пролетариата (как господствующего класса) на правовой произвол и издание таких законов, которые преследовали цель «законного» уничтожения целых классов.

*Жуковская Н.Ю.*

## **Лесбиянство**

ЛЕСБИЯНСТВО – женский гомосексуализм. УК впервые в отечественной практике установил уголовную ответственность за Л. с применением насилия или с угрозой его применения к потерпевшей или к другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей, как одно из насильственных действий сексуального характера (ст. 132 УК). Однако в отличие от мужеложства юридическая практика еще не выработала четкого критерия того, какие именно действия лиц можно считать фактом Л.

## **Лесное право**

ЛЕСНОЕ ПРАВО – самостоятельная отрасль права, регулирующая отношения по использованию и охране лесных ресурсов. Наряду с другими природоресурсными отраслями входит в комплексную отрасль экологического права.

Предметом Л.п. выступает область лесных общественных отношений. Лесное законодательство регулирует отношения в области использования, охраны, защиты и воспроизводства лесов, как входящих, так и не входящих в лесной фонд, а также земель лесного фонда, не покрытых лесной растительностью (лесные отношения).

ЛК устанавливает соотношение отраслевого регулирования отдельных лесных и иных тесно примыкающих к ним отношений. Так, отношения в области использования и охраны земель лесного фонда регулируются совместно лесным и земельным законодательством РФ; отношения в области использования древесины, технического и лекарственного сырья, а также иных лесных ресурсов регулируются гражданским законодательством РФ. Отношения в области использования и охраны животного мира, водных объектов, недр, атмосферного воздуха регулируются лесным законодательством в той мере, в какой это необходимо для рационального использования, охраны, защиты и воспроизводства лесов. Имущественные отношения, возникающие при использовании, охране, защите и воспроизводстве лесов, как входящих, так и не входящих в лесной фонд, а также земель лесного фонда, регулируются гражданским законодательством РФ, если иное не предусмотрено ЛК. Административные (в том числе финансовые) отношения, возникающие в этой сфере, регулируются лесным, административным и финансовым законодательством РФ.

Таким образом, отношения, входящие в предмет Л.п., весьма тесно переплетаются с отношениями, которые регулируются земельным, гражданским, административным и иными отраслями права. На этом основании некоторые ученые рассматривают лесные отношения как комплексные, причисляя к ним отношения собственности на леса (в том числе и не

входящие в лесной фонд) и другие имущественные отношения в области лесопользования, управленческие отношения в области использования, охраны, защиты лесного фонда и воспроизводства лесов (поскольку ЛК посвящает целый раздел регулированию полномочий государственных органов, управляющих лесным фондом), отношения по организации лесного хозяйства (основные требования к ведению лесного хозяйства, порядок деления лесов на группы и категории защитности, порядок определения возрастов рубок и т. п.).

Важным для раскрытия предмета Л.п. является выделение объекта лесных отношений. Исходным пунктом служит понятие леса. Содержание этого понятия было предметом многолетних дискуссий ученых-юристов, биологов, лесоводов (конца 60-х – середины 70-х гг.). В конечном счете верх одержала точка зрения, согласно которой юридическое понятие леса не идентично биологическому. Лес и земля (не говоря уже о недрах, животном мире) – самостоятельные объекты и права собственности, и, соответственно, лесных, земельных, горных и фаунистических отношений. В науке Л.п. лес представлялся как совокупность всей древесно-кустарниковой и иной растительности. А совокупность всех лесов означала лесной фонд.

Принципиально новый подход к понятию леса закреплен в ЛК. В преамбуле к нему говорится, что лесные отношения регулируются с учетом представлений о лесе как о совокупности лесной растительности, земли, животного мира и других компонентов природной среды, имеющей важное экологическое, экономическое и социальное значение. ЛК вкладывает новое содержание и в понятие лесного фонда.

Статья 7 ЛК гласит:

"Все леса, за исключением лесов, расположенных на землях обороны и землях населенных пунктов(поселений), а также земли лесного фонда, не покрытые лесной растительностью (лесные и нелесные земли), образуют лесной фонд. Границы лесного фонда определяются путем отграничения земельлесного фонда от иных земель. Включение земель в состав лесного фонда и их изъятие из него осуществляется в порядке, установленном лесным и земельным законодательством Российской Федерации".

В состав земель лесного фонда входят лесные и нелесные земли. К лесным относятся земли, покрытые лесной растительностью и не покрытые ею, но предназначенные для ее восстановления (вырубки, гари, погибшие древостой, редины, пустыри, прогалины, площади, занятые питомниками, несомкнувшимися лесными культурами).

К нелесным относятся земли, предназначенные для нужд лесного хозяйства (занятые просеками, дорогами, сельскохозяйственными угодьями, а также иные земли, расположенные в границах лесного фонда) земли, занятые болотами, каменистыми россыпями, и другие неудобные для использования земли.

Объектами лесных отношений по ст. 6 ЛК являются лесной фонд РФ, участки лесного фонда, права пользования ими, леса, не входящие в лесной фонд, их участки, права пользования ими, древесно-кустарниковая растительность. Объекты лесных отношений используются и охраняются с учетом многофункционального значения лесов, а также признания их основным средством производства в лесном хозяйстве. По общему правилу оборот лесного фонда не допускается. Нахождение в обороте участков лесного фонда и не входящих в лесной фонд участков лесов возможно лишь в той мере, в какой это предусмотрено ЛК. Купля-продажа, залог и совершение других сделок, которые влекут или могут повлечь за собой их отчуждение, запрещены.

Сделки с правами пользования участками лесов, не входящими в лесной фонд, осуществляются в порядке, установленном лесным законодательством РФ, а в части, не урегулированной им, гражданским законодательством. Древесно-кустарниковая растительность может переходить от одного лица к другому в порядке, предусмотренном гражданским и земельным законодательством РФ.

Субъектами Л.п. – участниками лесных отношений являются: РФ, субъекты РФ,

муниципальные образования, граждане и юридические лица. Последние две категории субъектов вступают в лесные отношения в тех случаях, когда они ведут лесное хозяйство и (или) используют лесной фонд, а также леса, не входящие в лесной фонд (см. также *Лесопользователь*).

Метод Л.п. является преимущественно императивным (установление запретов, конкретных разрешений, ограничений, конкретных мер юридической ответственности), что отражает активную роль государства в обеспечении рационального использования и охраны лесных ресурсов. Вместе с тем в связи с развитием рыночных отношений более широкое применение, чем в советское время, получил диспозитивный метод, что выражается, в частности, во включении в новое лесное законодательство институтов лесного конкурса и аукциона, договоров аренды, концессии, и безвозмездного пользования участками лесного фонда в качестве оснований возникновения прав лесопользования. Кроме того, в Л.п. используется метод гарантии (например, ст. 84 ЛК гарантирует права лесопользователей).

К основным принципам Л.п. относятся:

а) приоритет государственной (федеральной) собственности на леса, входящие и не входящие в лесной фонд, и земли лесного фонда;

б) принцип программирования и прогнозов использования, охраны, защиты лесного фонда и воспроизводства лесов;

в) постоянное повышение экологического и ресурсного потенциала лесов;

г) осуществление лесохозяйственных мероприятий и лесопользования методами, не наносящими вред окружающей природной среде, природным ресурсам и здоровью человека (ст. 54 ЛК);

д) сохранение и усиление средообразующих, водоохраных, защитных, санитарно-гигиенических, оздоровительных и иных полезных природных свойств лесов в интересах охраны здоровья человека. Правовой основой реализации этого принципа выступает деление лесного фонда на группы и категории защитности;

е) принцип многоцелевого, непрерывного, неистощительного пользования лесным фондом для удовлетворения потребностей общества и отдельных граждан в древесине и других лесных ресурсах;

ж) принцип расширенного воспроизводства, улучшения породного состава и качества лесов, повышения их продуктивности, охраны и защиты лесов;

з) рациональное использование и постоянное повышение продуктивности земель лесного фонда (ст. 91 ЛК);

и) повышение эффективности ведения лесного хозяйства на основе единой технической политики, достижений науки, техники и передового опыта;

к) принцип сохранения биологического разнообразия лесных экологических систем (ст. 2. 54 ЛК);

л) сохранение объектов историко-культурного и природного наследия;

м) лицензирование права лесопользования.

Система современного Л.п. может быть представлена в виде общей и особенной части.

Общая часть Л.п. включает следующие правовые институты:

– общие положения Л.п.;

– право собственности на леса;

– государственное управление лесными ресурсами, охраной и воспроизводством лесов;

– правовое регулирование организации лесного хозяйства и финансирования расходов на ведение лесного хозяйства;

– право лесопользования;

– правовое регулирование охраны, защиты, воспроизводства лесов и лесоразведения;

– юридическая ответственность за лесонарушения.

Особенная часть Л.п. объединяет правовой режим:

– лесов, входящих в лесной фонд;

– лесов, расположенных на землях поселений;

- лесов, расположенных на землях обороны;
- государственных природных заповедников, национальных парков, природных парков, находящихся на территории лесного фонда;
- лесов, ранее находившихся во владении сельскохозяйственных организаций;
- древесно-кустарниковой растительности.

Основным источником Л.п. является ЛК. Он состоит из 7 разделов и 138 статей. Важными источниками Л.п. являются постановления Правительства РФ и приказы Рослесхоза. В соответствии с Конституцией РФ лесное законодательство находится в совместном ведении РФ и ее субъектов. Многие из последних приняли собственные законодательные акты по лесным отношениям (например, Закон Карелии о лесах 1992 г., Закон Ленинградской области о лесопользовании 1996 г.). Большинство этих актов противоречат ЛК и должны быть приведены в соответствие с ним.

Л. п. является самостоятельной научной дисциплиной.

*Гусев Р.К.*

## **Лесной сервитут**

**ЛЕСНОЙ СЕРВИТУТ** (лат. *servitus (servitutus)* – обязанность, обязательство, повинность) – признанное в ряде стран право пользования чужими лесными угодьями в определенных пределах. Статьей 21 ЛК предусматриваются два вида Л.с.: а) публичный; б) частный.

Под публичным Л.с. понимается право граждан свободно пребывать в лесном фонде и не входящих в лесной фонд лесах, если иное не предусмотрено законодательством РФ. Данное право предоставляется на безвозмездной основе (бесплатно). Граждане имеют право собирать для своих нужд дикорастущие плоды, ягоды, орехи, грибы, лекарственные растения и техническое сырье, участвовать в культурно-оздоровительных, а также спортивных и туристических мероприятиях, охотиться, если это не запрещено законом. На граждан возлагается обязанность соблюдать правила пожарной безопасности в лесах, не допускать поломку, порубку деревьев и кустарников, засорения лесов. Публичный Л. с, может быть ограничен на основании договоров, актов органов местного самоуправления, актов государственных органов, а также судебных решений (частный Л.с.). Положения ГК РФ (в частности, ст.274), земельного и иного законодательства РФ применяются к Л.с. в той мере, в какой это не противоречит требованиям ЛК.

*Гусев Р.К.*

## **Лесной фонд**

**ЛЕСНОЙ ФОНД** – совокупность всех лесов, за исключением расположенных на землях обороны и землях населенных пунктов (поселений), а также земель Л. Ф., не покрытых лесной растительностью (лесные земли и нелесные земли). Границы Л.ф. в соответствии со ст.7 ЛК определяются путем отграничения земель Л.ф. от иных земель. Включение земель в состав Л.ф. и их изъятие из него осуществляется в порядке, установленном лесным и земельным законодательством РФ. К участкам Л.ф. относятся участки леса, а также участки лесных земель, не покрытых лесной растительностью, и участки нелесных земель. К участкам Л.ф. и правам пользования ими применяются положения гражданского, а также земельного законодательства РФ о земельных участках, если иное не установлено ЛК.

В Л.ф. и в леса, не входящие в Л.ф., не включаются древесно-кустарниковая растительность, расположенная на:

- землях сельскохозяйственного назначения, в том числе предоставленных для садоводничества и личного подсобного хозяйства;
- землях транспорта (отвода авто- и железных дорог);
- землях населенных пунктов;

- землях водного фонда, на полосах отвода каналов;
- землях иных категорий.

Разделение Л.ф. по группам лесов и разграничение лесов первой группы по категориям защитности производится в соответствии с экономическим, экологическим и социальным значением Л.ф., его месторасположением и выполняемыми им функциями. В Л.ф. выделяются леса первой, второй и третьей группы. В них могут выделяться особо защитные участки лесов с ограниченным режимом пользования (например, берего- и почвозащитные участки леса вдоль берегов водных объектов, склонов, оврагов, балок, опушек лесов на границах с безлесными территориями; места обитания и распространения редких и находящихся под угрозой исчезновения диких животных, растений и др.). В соответствии со ст. 56 ЛК к лесам первой группы относятся леса, основным назначением которых является выполнение водоохраных, защитных, санитарно-гигиенических, оздоровительных, иных функций, а также леса особо охраняемых природных территорий. Они разделяются на следующие категории защитности:

- запретные полосы лесов по берегам рек, озер, водохранилищ и других водных объектов;
- запретные полосы лесов, защищающие нерестилища ценных промысловых рыб;
- противоэрозийные леса;
- защитные полосы вдоль железных, автодорог федерального, республиканского и областного значения;
- государственные защитные лесные полосы;
- ленточные боры;
- леса пустынных, степных и малолесных горных территорий, имеющие важное значение для защиты окружающей природной среды;
- леса зеленых зон поселений и хозяйственных объектов;
- леса первого и второго поясов санитарной охраны источников водоснабжения;
- леса первой, второй, третьей зон санитарной охраны курортов;
- особо ценные лесные массивы;
- леса, имеющие научное и историческое значение, памятники природы;
- орехо-промысловые зоны, лесоплодовые насаждения;
- притундровые леса, леса государственных природных заповедников;
- леса национальных парков;
- леса природных парков;
- заповедные участки.

К лесам второй группы относятся леса в регионах с высокой плотностью населения и развитой сетью наземных транспортных путей: леса, выполняющие водоохраные, защитные, санитарно-гигиенические, оздоровительные и иные функции, имеющие ограниченное эксплуатационное значение, а также леса в регионах с недостаточными лесными ресурсами, для сохранения которых требуется ограничение режима лесопользования. К лесам третьей группы относятся леса многолесных регионов, имеющие преимущественно эксплуатационное значение. При заготовке древесины должно обеспечиваться сохранение экологических функций этих лесов. Они разделяются на основные и резервные. Критерии отнесения третьей группы лесов к резервным устанавливаются федеральным органом управления лесным хозяйством.

*Гусев Р.К.*

## **Лесопользование**

**ЛЕСОПОЛЬЗОВАНИЕ** – один из видов использования природных ресурсов, осуществляется на следующих установленных законодательством принципах:

- обеспечения непрерывного, неистощительного и рационального использования лесов;
- сохранения и усиления средообразующих, водоохраных, защитных и иных функций



лесов;

- установления порядка Л. в зависимости от значения лесов, выполняемых ими функций, их месторасположения, природных и экономических условий;
- обеспечения условий для воспроизводства лесов, плотности Л.;
- соблюдения научно обоснованных норм пользования.

В лесном фонде могут осуществляться следующие основные виды Л.:

- заготовка древесины;
- заготовка живицы;
- заготовка второстепенных лесных ресурсов (пней, коры, бересты, пихтовых, сосновых, еловых лап, новогодних елок и др.).

К побочным видам Л. относятся:

- сенокошение;
- пастьба скота;
- размещение ульев и пасек;
- заготовка древесных соков;
- заготовка и сбор дикорастущих плодов, ягод, орехов, грибов, других пищевых лесных ресурсов, лекарственных растений и технического сырья, сбор меха, лесной подстилки и опавших листьев, камыша и другие виды побочного Л., перечень которых утверждается федеральными органами управления лесным хозяйством.

Кроме того, участки лесного фонда могут использоваться для нужд охотничьего хозяйства, научно-исследовательских целей, культурно-оздоровительных, туристических и спортивных целей. Участки лесного фонда могут использоваться как с изъятием лесных ресурсов, так и без их изъятия. Участок лесного фонда может предоставляться для осуществления одного или нескольких видов Л. одному или нескольким лесопользователям. Наряду с договорами (аренды, концессии бессрочного пользования) основаниями возникновения права Л. являются лицензии и лесорубочные билеты. Как особенности использования участков лесного фонда (при определении видов Л.), так и виды и особенности пользования лесами, не входящими в лесной фонд, определяются ФЗ, иными нормативно-правовыми актами РФ, а также законами и иными нормативными актами субъектов РФ.

*Гусев Р.К.*

## **Лесопользователь**

**ЛЕСОПОЛЬЗОВАТЕЛЬ** – граждане и юридические лица, которым предоставлено право пользоваться участками лесного фонда и лесов, не входящих в лесной фонд. Указанные права возникают у Л. на основании договора аренды участка лесного фонда, договора безвозмездного пользования участком лесного фонда, договора концессии участка лесного фонда, а также лесорубочного билета, ордера, лесного билета (ст. 24 ЛК). Объем правомочий Л. определяется видами лесопользования, его целевым характером, основанием возникновения этого права (общее или специальное).

С учетом принципа ограниченного оборота лесных ресурсов ЛК устанавливает для Л. особый порядок передачи (перехода) принадлежащих им прав. Л. в случаях и на условиях, определенных лесным законодательством РФ, вправе с согласия собственника лесного фонда передать право пользования участком лесного фонда или участком леса, не входящего в лесной фонд по договору. В случае смерти гражданина-Л. принадлежащее ему право переходит к другому лицу в соответствии с завещанием или законом. При реорганизации юридического лица-Л. это право переходит к его правопреемнику. Причем законом установлено, что права конкретного Л. могут переходить только к одному лицу при условии сохранения цели использования соответствующих лесных участков, наличия у правопреемника необходимых средств для их осуществления, а при необходимости и лицензии. Л. не может передать права, предоставленные ему в соответствии с договором

концессии участка лесного фонда.

Л. законом предоставляется право:

- получать информацию об участках лесного фонда, передаваемых в пользование;
- пользоваться лесом в установленных пределах;
- возводить на срок лесопользования строения и сооружения, пункты хранения древесины, связанные с использованием;
- иметь другие права, если их реализация не противоречит требованиям лесного законодательства РФ.

При этом Л. обязаны:

- осуществлять лесопользование в соответствии с требованием лесного законодательства;
- соблюдать условия договора, а также условия лесорубочного билета, ордера, лесного билета;
- не допускать нанесения вреда здоровью граждан и природной среде;
- соблюдать правила пожарной безопасности;
- вести работы способами, предотвращающими возникновение эрозии почв, исключая негативное воздействие на состояние и воспроизводство лесов, на состояние других природных объектов;
- проводить очистку лесосек от порубочных остатков;
- осуществлять лесовосстановительные мероприятия в сроки и на условиях, указанных в договорах, в лесорубочном билете, ордере, лесном билете своевременно вносить платежи за пользование лесом;
- соблюдать санитарные правила и выполнять иные требования.

*Гусев Р.К.*

## **Лесорубочный билет, ордер, лесной билет**

ЛЕСОРУБОЧНЫЙ БИЛЕТ, ОРДЕР, ЛЕСНОЙ БИЛЕТ – документы, удостоверяющие право лесопользования. Согласно ст. 42 ЛК лесопользование допускается только на основании данных документов. Основание для их выдачи – договор безвозмездного пользования, договор концессии участка лесного фонда, протокол о результатах лесного аукциона или решение органа государственной власти субъекта РФ.

Документы выдаются лесопользователю на срок до 1 года, а лесорубочный билет на заготовку живицы – на весь срок подсечки деревьев.

Документы предоставляют право осуществлять только указанные в них виды лесопользования, в установленном объеме (размерах) и на конкретном участке лесного фонда. Лесорубочный билет предоставляет право на заготовку и вывозку древесины, живицы и второстепенных лесных ресурсов; выдается лесхозом федерального органа управления лесным хозяйством. Лесорубочные билеты выдаются, как правило, лесничествам, которые в свою очередь (на основании этого билета) могут выдавать ордера. Ордер дает лесопользователю право на отдельные виды заготовки и вывоз древесины, заготовки второстепенных лесных ресурсов. Лесничество на основании ордера (без лесорубочного билета) может отпускать древесину на корню мелкими партиями в порядке уборки валежной, сухостойной и буреломной древесины. Лесной билет предоставляет право на все виды лесопользования, за исключением заготовки и вывоза древесины, живицы и второстепенных лесных ресурсов. Лесной билет на осуществление побочного лесопользования выдается лесничеством, а на другие виды – лесхозом федерального органа управления лесным хозяйством. Формы документов, порядок их учета, хранения, заполнения и выдачи лесопользователю устанавливаются федеральным органом управления лесным хозяйством.

*Гусев Р.К.*

## **Лжепредпринимательство**

**ЛЖЕПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВО** – создание коммерческой организации без намерения осуществлять предпринимательскую или банковскую деятельность, имеющее целью получение кредитов, освобождение от налогов, извлечение иной имущественной выгоды или прикрытие запрещенной деятельности, причинившее крупный ущерб гражданам, организациям или государству. Является экономическим преступлением, ответственность за которое предусмотрена ст. 173 УК. Максимальное наказание – 4 года лишения свободы. Под запрещенной понимается деятельность не только преступная, но и неразрешенная в соответствии с неуголовным законодательством. В криминалистике и правоприменительной практике Л. также принято называть один из способов совершения мошенничества, заключающийся в обманном завладении средствами, полученными в качестве кредита руководителями организации, которой на самом деле не существует.

*Яни П.С.*

## **Лизинг**

*см. Договор финансовой аренды .*

## **Линия государственной границы**

**ЛИНИЯ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ГРАНИЦЫ** – определяемая международными договорами и закрепленная национальными нормативными актами линия и проходящая по ней перпендикулярно к земной поверхности вертикальная плоскость, обозначающая пространственные пределы действия суверенитета государства. Техничко-юридическое назначение этой линии состоит в отграничении сухопутной, водной и воздушной частей территории конкретного государства, а также ее недр от территориальных владений сопредельных государств, акватории открытого моря и находящейся над ним атмосферы.

Первоначально прохождение Л.г.г. определяется посредством ее делимитации – словесного описания в международном договоре общего направления границы и графического изображения таковой на картах, прилагаемых к договору в качестве его неотъемлемой составной части. Затем Л.г.г. обозначается на местности установлением пограничных знаков или размечается иными способами (например, возводятся ограждения), что именуется демаркацией границ. Л.г.г., проложенная с учетом особенностей рельефа местности, характерных ориентиров, называется орографической: если участки границы состоят из прямых линий, проводимых между какими-либо фиксированными точками на поверхности суши, Л.г.г. называется геометрической, а при обозначении границы по географическим меридианам и параллелям – астрономической.

На водоемах озерного типа Л.г.г. проводится по прямой линии, соединяющей конечные точки сухопутной границы на берегах таких водоемов; на пограничных судоходных реках Л.г.г. обычно совпадает с серединой главного фарватера или линией наибольших глубин (тальвегом), а на несудоходных проводится по середине их русла, на равном расстоянии от берегов. На морских акваториях Л.г.г. пролагается по правилам отграничения вод территориального моря, установленным Конвенцией ООН по морскому праву 1982 г. на расстоянии, не превышающем 12 морских миль (22227,6 м) от линии наибольшего отлива или от прямых исходных линий, проведенных между наиболее выдающимися в море точками побережья в целях его спрямления. Изменения в Л.г.г. могут быть осуществлены по соглашению сопредельных государств с применением процедуры редемаркации или ее разновидности – ректификации (выпрямления).

*Колосов М.Е.*

ЛИСТ (List) Франц (1851–1919) – германский криминалист и юрист-международник, один из основателей социологической школы в уголовном праве и социологического направления в криминологии. Преподавал уголовное право в различных германских университетах, а с 1899 г. и до конца жизни – в Берлинском университете. Признавая необходимость традиционного изучения институтов общей и особенной части уголовного права, призывал выйти за привычные рамки уголовно-правовой науки и заняться эмпирическим исследованием причин и форм проявления преступности. Среди факторов преступности – наследственных, физических (климатических, природных) и социологических – решающее значение придавал последним, а среди них особенно подчеркивал значение экономических условий жизни населения.

По мнению Л., цели уголовной репрессии, в конечном счете состоящие в охране правопорядка, должны быть приспособлены к особенностям каждого преступника. При этом важнейшее значение Л. придавал классификации правонарушителей, которой, в свою очередь, должна соответствовать определенная система мер, обеспечивающих безопасность общества. Согласно одной из предложенных им классификаций неисправимые преступники (опасные рецидивисты) подлежали «обезвреживанию» с помощью пожизненного заключения и иных мер: "привычные преступники" должны были «исправляться» методами перевоспитания, в том числе и трудового, и, наконец, «случайные» могут удержаться от преступлений, если будут хорошо осведомлены о грозящем им наказании.

Наряду с применением методов суровой уголовной репрессии Л. придавал большое значение таким гуманным институтам, как условное осуждение и условно-досрочное освобождение, а также выступал за более снисходительное отношение к несовершеннолетним правонарушителям. При этом он подчеркивал необходимость соблюдения гарантий законности в ходе судебного разбирательства. Ему принадлежит высказывание, согласно которому уголовный кодекс является "Хартией вольностей" преступника, поскольку он защищает не только общество и правопорядок, но и личность правонарушителя, так как не допускает, чтобы репрессия выходила за пределы санкций, указанных в кодексе.

Таким образом, в отличие от многих других сторонников «социологической» и особенно «антропологической» школы в уголовном праве Л. выступал не с крайних, радикальных позиций, отвергающих традиционные институты уголовного права и процесса, а, напротив, проповедовал необходимость сохранения принципов «классической» школы и сочетания их с новыми концепциями. Заслугой Л. можно признать и то, что он одним из первых поставил вопрос об уголовной политике, которую должно проводить государство исходя из поставленных им общеполитических целей и трактовки интересов общества.

Л. был автором учебников уголовного права, выдержавших около 20 изданий на немецком языке и переведенных на многие языки мира, в том числе и на русский. Около 10 изданий на немецком языке выдержал и составленный Л. учебник международного права, также получивший общее признание и переведенный на многие языки, в том числе несколько раз на русский.

В 1889 г. Л. вместе со своими единомышленниками бельгийцем Принсом и голландцем Ван-Гамелем основал Международный союз криминалистов и в течение 25 лет был его председателем. В настоящее время союз продолжает существовать под названием Международной ассоциации уголовного права, объединяющей криминалистов из многих стран мира, которые занимают гуманные позиции в трактовке основных проблем уголовного права. С 1892 г. выходит основанный Л. "Журнал общей уголовно-правовой науки" – ныне одно из наиболее авторитетных изданий в области уголовного права и сравнительного правоведения.

Л. проявлял большой интерес к российскому уголовному праву – в 1883 г. он послал свои замечания на проект Общей части нового российского Уголовного уложения. При организованном Л. международном семинаре прошло курс большинство будущих видных

российских криминалистов начала XX в.

**Соч.:**

*Лист Ф.* Задачи уголовной политики. Спб., 1895;

*Лист Ф.* Учебник уголовного права. М., 1905;

*Лист Ф.* Международное право в систематическом изложении. Юрьев. 1912.

**Лит.:** Решетников Ф.М. «Классическая» школа и антрополого-социологическое направление в уголовном праве. М., 1985.

*Решетников Ф.А.*

## ЛИСТИНГ

ЛИСТИНГ – совокупность правил, в соответствии с которыми те или иные эмиссионные ценные бумаги допускаются до котировки на какой-либо бирже фондовой, становясь вследствие этого предметом фондовых биржевых операций. Совокупность правил, в соответствии с которыми определяются эмиссионные ценные бумаги, исключаемые из биржевой котировки, называется делистингом. Иногда под Л. и делистингом понимают не правила, в соответствии с которыми проводится включение (исключение) ценных бумаг в число (из числа) предметов биржевых сделок, а сама процедура такого включения или исключения, проводимая по этим правилам.

Список ценных бумаг, прошедших Л., называется котировальным листом. В котировальный лист первого уровня могут быть включены только ценные бумаги эмитентов с размером собственного капитала эмитента ценных бумаг не менее 10 млн. евро и сроком существования эмитента не менее 3 лет. В котировальный лист второго уровня могут быть включены только ценные бумаги эмитентов с размером собственного капитала эмитента ценных бумаг не менее 6 млн. евро и сроком существования эмитента не менее 2 лет. Ценные бумаги иных эмитентов (не включенные в котировальные листы) не являются предметом Л., однако могут быть предметом биржевых торгов по решению органа управления соответствующего организатора торгов (фондовой биржи).

ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" установлено, что процедуры Л. и делистинга устанавливаются самостоятельно каждой фондовой биржей. При этом данные процедуры не должны выходить за рамки требований и норм, установленных ФКЦБ.

В настоящее время требования к Л. и делистингу установлены разделом 5 Временного положения о требованиях, предъявляемых к организаторам торговли на рынке ценных бумаг, утвержденного постановлением ФКЦБ от 19 декабря 1996 г. № 23. В соответствии с ним правила Л. и делистинга ценных бумаг организатора торговли должны включать следующие требования к ценным бумагам:

- а) ценные бумаги выпускаются и регистрируются в соответствии с требованиями законодательства РФ;
- б) отчет об итогах выпуска ценных бумаг также должен быть зарегистрирован;
- в) ценные бумаги должны быть свободно обращаемыми;
- г) наличие в торговой системе на постоянной основе котировок не менее чем двух "маркет-мейкеров";
- д) АО не более чем 60 % голосующих акций должно находиться во владении заинтересованных лиц, определенных в соответствии с требованиями ФЗ РФ от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ "Об акционерных обществах";
- е) количество акционеров или участников общества должно быть не менее 1 тыс. (500 – для котировального листа второго уровня).

Для поддержания котировального листа первого уровня в качестве дополнительного требования организатор торговли устанавливает минимальный объем продаж ценных бумаг эмитента в среднем за месяц по итогам каждого отчетного полугодия. Указанный объем не может быть менее 40 тыс. евро (20 тыс. – для котировального листа второго уровня), Кроме того, в целях поддержания котировального листа первого уровня эмитенты ценных бумаг

должны предоставлять организатору торговли отчеты о результатах своей деятельности. перечень и содержание которых устанавливаются организатором торговли.

Исключение ценных бумаг из котировального листа (делистинг) производится организатором торговли по следующим причинам:

- а) заявление эмитента об их исключении из котировального листа;
- б) принятие регулирующим органом решения о признании выпуска ценных бумаг несостоявшимся;
- в) вступление в силу решения суда о недействительности выпуска ценных бумаг;
- г) ликвидация эмитента ценных бумаг;
- д) истечение сроков допуска ценных бумаг к обращению через организатора торговли;
- е) истечение сроков обращения ценных бумаг;
- ж) невыполнение эмитентом ценных бумаг обязательств перед организатором торговли, принятых при включении выпущенных им ценных бумаг в котировальный лист первого уровня;
- з) несоответствие показателей деятельности эмитента и объемов продаж его ценных бумаг требованиям, предъявляемым при включении ценных бумаг в котировальный лист организатора торговли.

*Белов В.А.*

## Лицензионное вознаграждение

ЛИЦЕНЗИОННОЕ ВОЗНАГРАЖДЕНИЕ – выплачиваемое обладателю исключительного права на результат творческой деятельности (на средство индивидуализации) вознаграждение за возможность использовать такой результат (средство). Л.в. обычно устанавливается лицензионным договором. В большинстве случаев Л.в. выплачивается в виде денежных сумм. Однако не исключена передача (в виде Л.в.) и материальных ценностей, предоставление услуг, прав и т. д. Выплата денежных сумм может иметь форму паушальных (нем. *pauschal* – целиком, оптом) платежей: периодических отчислений – роялти; комбинированных платежей. При установлении Л.в. отдельные действия обладателя исключительного права (установление выплат после прекращения действия исключительного права, установление размера Л.в. исходя из использования объекта в целом при условии, что охраняемой является часть этого объекта, и т. д.) могут быть квалифицированы как злоупотребление исключительным правом.

**Лит.:**

*Городисский М.Л.* Лицензии во внешней торговле СССР. М., 1972;

*Иванов И.Д., Сергеев Ю.А.* Патенты и лицензии в международных экономических отношениях. М., 1966;

*Сесекин Б.А.* Определение расчетной цены лицензии. М., 1987;

*Штумпф Г.* Лицензионный договор. М., 1988.

*Сесекин В.Б.*

## Лицензионный договор

ЛИЦЕНЗИОННЫЙ ДОГОВОР (договор лицензии) – 1) договор, по которому одна сторона, обладающая исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар), предоставляет другой стороне (лицензиату) право использовать такой результат или средство (объект Л.д.) в установленных договором пределах путем выдачи соответствующего разрешения. Титул обладателя исключительного права к лицензиату не переходит. Л.д. предполагается возмездным (см. *Лицензионное вознаграждение*), определяет предоставляемые права, пределы и сроки их использования.

Различают договор неисключительной и исключительной (частный случай полной) лицензии. По договору неисключительной лицензии лицензиар сохраняет за собой возможность использовать объект Л.д. или предоставлять лицензии на объект Л.д. третьим

лицам. По договору исключительной лицензии лицензиар берет на себя обязательства не использовать объект Л.д. в установленных договором пределах, равно как и не предоставлять лицензии третьим лицам в тех же пределах. Л.д. могут быть установлены пределы сферы использования, сроков и территории действия договора. Вне указанных пределов лицензиар вправе использовать объект Л.д., а также предоставлять лицензии третьим лицам. По договору полной лицензии лицензиар предоставляет лицензиату право использовать объект Л.д. без охраняемого результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации без сохранения за собой права на использование и права предоставлять лицензию третьим лицам. Если в Л.д. не установлено иное, он предполагается договором неисключительной лицензии. Лицензиат может предоставить право на использование объекта Л.д. другому лицу (сублицензионный договор). Лицензиат вправе заключить сублицензионный договор только в случаях, прямо оговоренных Л.д. Договор может предусмотреть взаимное предоставление прав на использование принадлежащих каждой из сторон охраняемых объектов промышленной собственности (кросс-лицензионный договор).

2) Опосредствующий передачу технологии смешанный договор, согласно которому одна сторона, обладающая исключительными правами на объекты промышленной собственности (изобретения, полезные модели, промышленные образцы), – лицензиар предоставляет другой стороне – лицензиату права на использование таких объектов в установленных договором пределах путем выдачи соответствующих разрешений (Л.д. может включать элементы договора о передаче относящихся к объекту лицензии сведений, составляющих коммерческую тайну, договора возмездного оказания услуг (техническая помощь в освоении объекта лицензии, обучение специалистов лицензиата, помощь в организации продажи продукции по лицензии), договора поставки товаров (оборудования, комплектующих изделий, сырья, материалов и т. д.), а также включать условия о предоставлении лицензии на использование товарного знака (знака обслуживания) и др.).

В Патентном законе Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 3517-1 Л.д. определяется как договор, по которому патентообладатель обязуется предоставить право на использование охраняемого объекта промышленной собственности в объеме, предусмотренном договором, другому лицу. Законом предусмотрено предоставление исключительных и неисключительных лицензий. Л.д. на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца, товарного знака, знака обслуживания, селекционного достижения должны быть совершены в письменной форме и подлежат государственной регистрации. Никаких иных требований к форме и содержанию Л.д. законодательством РФ не установлено.

По Л.д. может быть предоставлено право на производство и (или) сбыт продукции с использованием охраняемого объекта промышленной собственности (продукции по лицензии). Если в Л.д. не установлено иное, предполагается, что лицензиату предоставляется право на производство и ввод в оборот названной продукции. В Л.д. устанавливается территория, на которой лицензиат получает право производить и (или) вводить в оборот продукцию по лицензии. Это может быть вся территория государства или ее часть. Если территория действия Л.д. не установлена, то подразумевается, что право на использование объектов промышленной собственности предоставляется на всей территории действия указанных в договоре охраняемых документов. На территории действия Л.д. устанавливается объем передаваемых прав (соответственно, вид предоставляемой лицензии – исключительная, неисключительная). Возможны случаи предоставления лицензиату на одной территории исключительной лицензии, а на другой – неисключительной. В Л.д. может быть также предусмотрено ограничение использования охраняемого объекта определенной сферой применения, под которой понимается область техники или иная область человеческой деятельности.

Л.д., заключенный на неопределенный срок, теряет силу по окончании срока действия охранного документа. Л.д. может содержать условия, касающиеся:

– ограничения объема производства и введения в оборот продукции по лицензии;

- технической документации;
- усовершенствований и улучшений передаваемой технологии;
- гарантий и ответственности сторон;
- оказания технической помощи;
- размера и порядка выплаты платежей;
- информации; конфиденциальности передаваемых сведений;
- защиты исключительных прав;
- рекламы продукции по лицензии;
- срока действия договора и его расторжения;
- разрешения споров между сторонами и т. д.

Взаимные права и обязанности сторон Л.д. определяются заключенным договором, общими положениями гражданского права о сделках и договорах, а также положениями антимонопольного законодательства.

Согласно Закону РСФСР от 22 марта 1991 г. № 948-1 "О конкуренции и ограничениях монополистической деятельности на товарных рынках" (в ред. от 25 мая 1995 г.) действие Л.д. распространяется на соглашения, связанные с использованием исключительных прав и направленные на ограничение конкуренции. Л.д. между сторонами, имеющими (могущими иметь) в совокупности долю на рынке продукции по лицензии более 35 %, результатом чего является или будет являться ограничение конкуренции, могут быть признаны недействительными. Это в особенности касается Л.д., содержащих условия о фиксировании цен на продукцию по лицензии, а также об ограничении области использования объекта лицензии и ряд условий, касающихся исчисления и выплаты лицензионного вознаграждения. Действия одной из сторон Л.д., занимающей доминирующее положение, которые имеют (могут иметь) своим результатом ограничение конкуренции или ущемление других хозяйствующих субъектов или физических лиц, могут быть запрещены. В случае нарушения лицензиатом своих обязательств по Л.д. лицензиару на основании п.1 ст. 10 ГК РФ может быть отказано в удовлетворении исковых требований ввиду квалификации его действий как злоупотребления исключительным правом (при принуждении лицензиата приобретать сырье и материалы у лицензиара или указанных им лиц, когда это не является необходимым для освоения объекта лицензии: при установлении срока Л.д. за пределами срока действия исключительного права и т. д.).

Регистрация Л.д. осуществляется в порядке, установленном Правилами рассмотрения и регистрации договоров об уступке патента и лицензионных договоров о предоставлении права на использование изобретения полезной модели, промышленного образца, утвержденных Роспатентом 21 апреля 1994 г. Сведения о зарегистрированных Л.д. публикуются в официальном бюллетене Роспатента. Публикуются дата регистрации, наименование сторон, предмет, срок действия Л.д., территория договора, объем предоставляемых лицензиату прав (исключительная или неисключительная лицензия). Если смешанный Л.д. включает условия о предоставлении лицензии на использование товарного знака, знака обслуживания, он регистрируется в порядке, установленном для регистрации Л.д. на использование товарного знака, знака обслуживания.

#### Лит.:

- Богуславский М.М.* Право и внешняя торговля. М., 1987;
- Вельн Ф.* Образец патентно-лицензионного договора. М., 1967;
- Городисский М.Л.* Лицензионный договор. М, 1961; его же: Лицензии во внешней торговле СССР. М., 1972;
- Иванов И.Д., Сергеев Ю.А.* Патенты и лицензии в международных экономических отношениях. М., 1966;
- Сесекин В.Б.* Влияние норм антитрестовского права США на правомерность сделок по использованию патентных прав//Проблемы интеллектуальной собственности, 1995, № 6;
- Штумпф Г.* Лицензионный договор. М., 1988.
- Сесекин В.Б.*

## Лицензия



**ЛИЦЕНЗИЯ** (лат. *licentia* – свобода, правомочие, власть) – разрешение на определенные действия, выдаваемое уполномоченным лицом (лицензиаром) юридическим и физическим лицам (лицензиатам), в отсутствие которого совершение таких действий признается неправомерным.

Л. - это специальное разрешение, выдаваемое уполномоченным органом исполнительной власти организациям и индивидуальным предпринимателям на осуществление отдельных видов деятельности, которые в соответствии с действующим законодательством подлежат лицензированию. Необходимость Л. объясняется регулированием и контролем экономической деятельности, связанной с повышенной опасностью или сложностью, требующей особой квалификации персонала, материально-технической оснащенности или финансовой надежности организации.

Ст. 49 ГК РФ предусматривает, что виды деятельности, на осуществление которых требуется Л., определяются только ФЗ РФ от 25 сентября 1998 г. № 158-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности", который установил порядок выдачи Л. и перечислил виды деятельности, подлежащие лицензированию. Одновременно в этом ФЗ указано, что он не распространяется на порядок, который установлен ФЗ, вступившими в силу до введения его в действие. К ним относятся ФЗ РФ от 16 февраля 1995 г. № 15-ФЗ "О связи", от 20 февраля 1995 г. № 24-ФЗ "Об информации, информатизации и защите информации"; Закон РФ от 2 декабря 1990 г. № 394-1 "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)" (в ред. ФЗ РФ от 26 апреля 1995 г. № 65-ФЗ); ФЗ РФ от 13 октября 1995 г. № 157-ФЗ "О государственном регулировании внешнеторговой деятельности" и др. Органы, уполномоченные на ведение лицензионной деятельности, осуществляют контроль за соблюдением условий, предусмотренных Л., и ведут реестры выданных, зарегистрированных, приостановленных и аннулированных Л. Отказ от выдачи Л. по основаниям, не предусмотренным правовыми актами о лицензировании в соответствии со ст. 13 ГК РФ может быть обжалован в суде.

Согласно Закону о лицензировании отдельных видов деятельности срок действия Л. устанавливается в зависимости от специфики вида деятельности, но не менее 3 лет. Л. может выдаваться на срок до 3 лет по заявлению лица, обратившегося за ее получением. Законодательными и правовыми актами, регулирующими лицензирование отдельных видов деятельности, не включенных в перечень названного положения, могут быть предусмотрены иные сроки действия Л., а также выдача бессрочной Л. Продление срока действия Л. производится в порядке, установленном для ее получения.

В случае изменения обстоятельств, повлекших приостановление действия Л., она может быть возобновлена. Л. считается возобновленной после принятия соответствующего решения органом, уполномоченным на ведение лицензионной деятельности. Приостановление действия Л. может осуществляться также и другими органами, которым это право предоставлено законодательством РФ.

Л. именуется и сам официальный документ, разрешающий осуществление указанного в нем вида деятельности.

В Л. указываются:

- наименование органа, выдавшего Л.;
- для юридических лиц – наименование и юридический адрес предприятия, организации, учреждения, получающего Л.;
- для физических лиц – фамилия, имя, отчество, паспортные данные; вид деятельности;
- срок действия предоставляемого права;
- условия осуществления данного вида деятельности;
- регистрационный номер Л. и дата выдачи.

Л. выдается отдельно на каждый вид деятельности, подписывается руководителем (в случае его отсутствия – заместителем руководителя) органа, уполномоченного на ведение лицензионной деятельности, и заверяется печатью этого органа. Л. выдается после

предоставления заявителем документа, подтверждающего ее оплату.

Кроме того, Л. именуется разрешение, выдаваемое обладателем исключительного права на результат творческой деятельности или средства индивидуализации (товарный знак, фирменное наименование) на использование такого результата или средства. Объем предоставляемых прав определяется лицензионным договором.

*Лит.: Алехин А., Кармолинский А.А., Козлов Ю.М. Административное право Российской Федерации. 2-е изд. М., 1997.  
Сесекин В.Б.*

## **Лицензия открытая**

**ЛИЦЕНЗИЯ ОТКРЫТАЯ** – лицензия на использование объекта промышленной собственности или селекционного достижения, предоставляемая любому заинтересованному лицу на основании заявления, поданного правообладателем в уполномоченный государственный орган. Правообладатель предоставляет Л.о. в том случае, когда ранее заключенный договор не обременил его обязательством не предоставлять лицензию. Возможность подачи правообладателем заявления о предоставлении Л.о. предусмотрена законодательством ряда государств, в том числе и РФ. Согласно Патентному закону Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 3517-1 патентообладатель может подать в Патентное ведомство заявление о предоставлении любому лицу права на использование объекта промышленной собственности. Пошлина за поддержание патента в силе снижается в этом случае на 50 % с года, следующего за годом опубликования сведений о таком заявлении Патентным ведомством.

Лицо, изъявившее желание использовать указанный объект промышленной собственности, обязано заключить с патентообладателем договор о платежах. Споры по условиям договора рассматриваются Высшей патентной палатой. Заявление о предоставлении Л.о. подается и рассматривается в порядке, установленном Правилами подачи и рассмотрения заявления патентообладателя о предоставлении права на открытую лицензию и публикации сведений о таком заявлении, утвержденными Роспатентом 30 ноября 1994 г., и отзыву не подлежит. Предоставление Л.о. предусмотрено также Законом РФ от 6 августа 1993 г. № 5605-1 "О селекционных достижениях". В соответствии с этим Законом патентообладатель может опубликовать в официальном бюллетене Госкомиссии заявление о том, что любое лицо, при условии уплаты обусловленных в заявлении платежей, вправе использовать его селекционное достижение с даты уведомления об этом патентообладателя. Госкомиссия вносит в Государственный реестр охраняемых селекционных достижений запись о предоставлении Л.о. с указанием размера платежей.

*Сесекин В.Б.*

## **Лицо без гражданства**

**ЛИЦО БЕЗ ГРАЖДАНСТВА** (апатрид) – индивид, не являющийся гражданином данной страны и не имеющий доказательств принадлежности к гражданству другого государства. Лицо может быть апатридом в следующих случаях:

- а) по рождению, если оба родителя – лица без гражданства;
- б) при утрате гражданства одного государства и не приобретении другого;
- в) при вступлении женщины в брак с иностранцем, государство которого не предоставляет ей автоматически гражданство мужа, а государство гражданства женщины заключение брака с иностранцем считает основанием для утраты гражданства.

Апатриды полностью подчиняются законодательству того государства, на территории которого они проживают. В РФ их статус приравнивается к статусу иностранцев, за исключением одного момента: никакое иностранное дипломатическое представительство не вправе оказывать им защиту. Апатриды не несут воинской обязанности, не обладают избирательными правами, на них распространяются те же профессиональные ограничения,

что и на иностранцев (например, невозможность работы на определенных должностях). Безгражданство представляет собой правовую аномалию, поэтому государства стремятся уменьшить число апатридов. Закон РФ от 28 ноября 1991 г. № 1948-1 "О гражданстве Российской Федерации" устанавливает, что ребенок, родившийся на территории РФ от лиц без гражданства, является гражданином РФ. Согласно Закону РФ поощряет приобретение гражданства РФ апатридами и не препятствует приобретению ими иного гражданства. Вопросам безгражданства посвящены многосторонние конвенции: О статусе апатридов 1954 г., О гражданстве замужней женщины 1957 г., О сокращении безгражданства 1961 г.

*Стародубцев Г.С.*

## **Личная неприкосновенность**

*см. Право на свободу и личную неприкосновенность .*

## **Личное подсобное хозяйство граждан**

ЛИЧНОЕ ПОДСОБНОЕ ХОЗЯЙСТВО ГРАЖДАН – особая форма хозяйственно-трудовой деятельности граждан по производству сельскохозяйственной продукции, основанная на частной собственности граждан на средства производства, землю, на личном труде, платном пользовании производственными услугами сельскохозяйственных коммерческих организаций, государства. Л.п.х.г. – составная часть сельскохозяйственного производства, дополнительного источника доходов, обеспечивающих наиболее полное удовлетворение материальных, жилищных, культурно-бытовых потребностей граждан.

Основной доход владельцы Л.п.х.г. получают от работы в общественном производстве. Деятельность, связанная с производством и реализацией сельскохозяйственной продукции в Л.п.х.г., осуществляется личным трудом. Она дополнительна для трудоспособных граждан по отношению к их основной работе – вторичная занятость. Этим Л.п.х.г. отличается от индивидуальной производственной и предпринимательской сельскохозяйственной деятельности, крестьянского (фермерского) хозяйства. Юридическую основу создания и развития Л.п.х.г. составляет положение Конституции РФ (п. 1 ст. 34), согласно которому "каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской иной, не запрещенной законом экономической деятельности".

Специальное законодательство (указы Президента РФ и постановления Правительства РФ) о Л.п.х.г., хотя и не дает ясных и точных определений этой организационно-правовой формы экономической деятельности крестьян, тем не менее с достаточной последовательностью выделяет частную собственность на землю, пожизненное наследуемое владение и аренду земельного участка в качестве основы создания и развития Л.п.х.г. Действующий ГК РФ не знает института общей собственности граждан, ведущих личное подсобное хозяйство. Отсюда возникает необходимость урегулировать в ФЗ имущественные отношения Л.п.х.г. С полным основанием можно признать, что его имущество, так же как и имущество крестьянского(фермерского) хозяйства, должно быть признано общей совместной собственностью его членов.

Но что еще более существенно: характерным признаком этой собственности является то, что ее субъектом выступает не Л.п.х.г. как особый субъект права, а множественность составляющих его лиц – членов хозяйства. Традиционно в СССР круг объектов собственности граждан, ведущих личное подсобное хозяйство, ограничивался имуществом потребительского назначения. Отдельному гражданину не могли принадлежать средства и продукты производства, связанные с совместной производственной деятельностью в сфере Л.п.х.г. В настоящее время объектом права собственности граждан признаются также сельскохозяйственные средства производства. Важное значение для расширения видов имущества, могущего находиться в частной собственности граждан, ведущих личное подсобное хозяйство, имеют различные меры государственной поддержки. Речь идет прежде

всего о поставках владельцам личных подсобных хозяйств племенного и рабочего скота, сельскохозяйственной техники, инвентаря, оборудования, молодняка скота и птицы, сортовых семян овощных культур, картофеля, посадочного материала плодовоощных и ягодных культур, органических удобрений.

Современный законодатель РФ признает, что общие положения о свободе деятельности собственника, правомочного совершать любые акты в отношении своего имущества, полностью распространяются на граждан, ведущих личное подсобное хозяйство. В специальном законодательстве предусмотрена возможность добровольного объединения граждан, ведущих личное подсобное хозяйство, в снабженческие, бытовые, перерабатывающие кооперативы, общества взаимного сельскохозяйственного кредита, ссудосберегательные товарищества.

*Быстрое Г.Е.*

## **Личное поручительство**

**ЛИЧНОЕ ПОРУЧИТЕЛЬСТВО** – одна из мер пресечения в уголовном судопроизводстве РФ. Состоит в принятии на себя заслуживающими доверия лицами письменного обязательства в том, что они ручаются за надлежащее поведение и явку подозреваемого или обвиняемого по вызову лица, производящего дознание, следователя, прокурора и суда. Число поручителей определяет орган, избирающий меру пресечения, но во всех случаях их не может быть менее двух. Конкретных лиц, которые могут быть поручителями, называет обвиняемый (подозреваемый) либо эти лица сами обращаются в органы предварительного расследования, прокуратуру или суд, заявляя о своем желании поручиться за надлежащее поведение и явку обвиняемого (подозреваемого).

В качестве поручителей могут выступать родственники, соседи, друзья или хорошие знакомые обвиняемого (подозреваемого), которые имеют на него достаточное влияние и в силу своего авторитета могут гарантировать его надлежащее поведение. В законе прямо указано, что поручителями могут быть только заслуживающие доверия лица. Решение о Л.п. в качестве меры пресечения оформляется постановлением органа дознания или следователя либо определением (постановлением) суда. Отбирая подписку о Л.п., должностное лицо ставит поручителя в известность о сущности дела, по которому избрана данная мера пресечения, и об ответственности в случае совершения подозреваемым или обвиняемым действий, для предупреждения которых мера была применена. В подобном случае на каждого поручителя суд может наложить денежное взыскание в размере до 1 МРОТ или применить меры общественного воздействия.

*Сергеев А.И.*

## **Личное страхование**

см. *Страхование* .

## **Личные неимущественные права автора**

**ЛИЧНЫЕ НЕИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА АВТОРА** – авторские правомочия, не имеющие имущественного характера и экономического содержания. В зарубежном и международном законодательстве для обозначения такого рода правомочий используется термин "моральные права автора". Закон РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах" закрепил следующие виды Л.н.п.а.:

а) право авторства – право считаться автором произведения. Это – юридическая база всех иных авторских правомочий, в том числе имущественных;

б) право на имя – право на выбор способа указания имени автора при использовании произведения. Закон определяет три возможных способа такого рода указания: подлинное

имя. вымышленное имя (псевдоним), анонимность. В том случае, если автор использует псевдоним или аноним, авторские права охраняет и защищает издатель, который выступает в роли законного представителя автора (ст. 182 ГК РФ). Если автор использовал свои произведения под псевдонимом или анонимом, то их последующее использование после его смерти должно носить такой же характер;

в) право на обнародование – обеспечение первичного доступа к произведению неограниченного числа лиц. Смысл этого правомочия в том, что только автор должен иметь право определять степень готовности своего произведения к выходу на широкую публику. Юридическая форма реализации этого правомочия – договор о первом использовании необнародованного произведения или акт передачи работодателю служебного произведения. Возможно частичное обнародование произведения, т. е. его отдельных частей или элементов содержания (аннотация, автореферат диссертации и т. д.). Если автор после обнародования своего произведения по каким-либо причинам отказывается от его дальнейшего использования, он может применить свое право на отзыв произведения. В этом случае автор должен возместить своему контрагенту по договору использования произведения причиненные убытки, включая упущенную выгоду;

г) право на защиту репутации автора – право на защиту произведения от искажений или иных посягательств, наносящих (или способных нанести) ущерб чести и достоинству автора. Это право действует и тогда, когда само произведение не искажается и не перерабатывается, но к нему добавляются не согласованные с автором примечания, предисловия, послесловия, карикатуры и т. д., которые искажают творческий замысел автора, унижают или оскорбляют его. Право на защиту репутации юридически значимо и для тех ситуаций, когда объектом негативного воздействия на произведение является деловая репутация автора, а не только его честь и достоинство;

д) право доступа – особое личное авторское право, заключающееся в том, что автор произведения изобразительного искусства вправе требовать от собственника этого произведения или его владельца на основе какого-либо иного вещного права (государственный музей, арендатор и т. п.) изготовления копий (воспроизведения) произведения. Собственник (или иной законный владелец) оригинала произведения изобразительного искусства вправе требовать от автора возмещения своих расходов, связанных с предоставлением тому права доступа.

Л.н.п.а. носят абсолютный характер, Они охраняют автора от действий неопределенного круга лиц. В отличие от имущественных прав автора, Л.н.п.а. по общему правилу бессрочны. Исключение лишь одно – право доступа. Оно ограничено жизнью автора. Автор не может лишиться Л.н.п.а. ни по закону, ни по договору. Они отражают последовательное развитие мировой практики регулирования авторских прав по пути постепенного отказа от чисто экономического, вещного подхода к сути их защиты. Принципиально важную роль в этом процессе сыграла немецкая философия, в особенности воззрения И. Канта, трактовавшего авторские права не просто как форму собственности, обеспечивавшую экономическую выгоду для автора или владельца авторских прав. Он и его последователи стали рассматривать литературное или иное творческое произведение как продолжение и отражение личности автора и доказывать, что автор наделен естественным правом защиты своего произведения не просто как разновидности товара, а как неотъемлемой части своей личности. Именно эти идеи, постепенно получившие широкое развитие в континентальной Европе, и привели к выработке действующих национальных и международной (Бернская конвенция) систем моральных прав автора.

*Монахов В.Н.*

## **Личные права**

*см. Гражданские права .*

## Личный досмотр и досмотр вещей

ЛИЧНЫЙ ДОСМОТР И ДОСМОТР ВЕЩЕЙ – принудительное обследование гражданина, его одежды, носимых им вещей (сумок, портфелей, папок и т. п.) либо его имущества, багажа, груза с целью обнаружения и изъятия документов, вещей и иных предметов, явившихся орудием или непосредственным объектом правонарушения либо с целью насильственного изъятия документов, удостоверяющих личность задержанного.

Л.д. и д.в., грузов, товаров производится с целью: выявить и пресечь административные правонарушения, установить личность правонарушителя и обеспечить своевременное и правильное применение административных средств. Досматриваются лица, задержанные в момент совершения или непосредственно после совершения административного правонарушения: при наличии следов на одежде, вещах, на теле таких лиц или если очевидцы, технические средства контроля указывают на конкретное лицо, совершившее административное правонарушение. На некоторых предприятиях Л.д. и д.в. осуществляют в соответствии с ведомственными инструкциями работники, отвечающие за пропускной режим, с помощью стационарных контрольных устройств.

Л.д. и д.в. как исключительная форма таможенного контроля может применяться по решению начальника таможенного органа РФ или иного должностного лица, его заменяющего. Он может быть проведен при наличии достаточных оснований полагать, что физическое лицо, следующее через таможенную границу РФ либо находящееся в зоне таможенного контроля или транзитной зоне аэропорта, открытого для международного сообщения, скрывает при себе и не выдает товары, являющиеся объектом таможенного законодательства РФ или ее международного договора. В условиях чрезвычайного положения работникам сил правопорядка разрешается в целях изъятия оружия и других запрещенных предметов производить личный досмотр транспортных средств.

Личный досмотр гражданина осуществляется должностным лицом в присутствии двух понятых в помещении, исключающем доступ посторонних лиц и отвечающем требованиям санитарии и гигиены. Досматривающий, понятые и досматриваемый гражданин должны быть лицами одного пола. При производстве личного досмотра должны обеспечиваться безопасность и здоровье граждан, их честь и личное достоинство, неразглашение сведений, полученных при досмотре и компрометирующих досматриваемое лицо. Досмотр вещей производится также в присутствии понятых и, как правило, собственника. При этом должны обеспечиваться их сохранность и товарный вид. Досмотр вещей, ручной клади, багажа и других предметов может быть осуществлен в отсутствие владельца, если:

- а) установить владельца найденных предметов не представляется возможным;
- б) имеются подозрения о наличии в вещах взрывных устройств или других опасных предметов;
- в) истек срок хранения багажа в камерах хранения, а владелец за ним не обратился;
- г) в иных случаях, предусмотренных законом.

После производства Л.д. и д.в., товаров, транспортных средств уполномоченным лицом составляется протокол либо делается отметка в протоколах об административном правонарушении или административном задержании (ст. 243 КоАП). Л.д. и д.в., товаров в таможенных учреждениях производится в порядке, предусмотренном таможенным законодательством.

*Колодкин Л.М.*

## Личный закон физического лица

ЛИЧНЫЙ ЗАКОН ФИЗИЧЕСКОГО ЛИЦА (лат. *lex personalis*) – один из распространенных коллизионных принципов (см. Коллизия законов), применяемый для выбора права при регулировании отношений, существующих или возникающих в связи с правоспособностью и дееспособностью физических лиц, их личным статусом. Особенно

широка и значима сфера действия Л.з.ф.л. в области брачно-семейных отношений. Решающую роль здесь играет "закон местонахождения", существующий в двух разновидностях: закон гражданства и закон местожительства. Формула отсылки к закону гражданства свойственна законодательству (и праву вообще) стран континентальной правовой системы, принцип домициля – странам англосаксонской системы права. Однако некоторые государства, не принадлежащие к последней, тем не менее также применяют рассматриваемый принцип (Аргентина, Бразилия, Норвегия, Дания и т. д.). Практика Великобритании, особенно Англии, следуя принципу домициля, вместе с тем не характеризуется строгостью в определении этого понятия. Фактически в отношении любого британского подданного, родившегося от домицилированных в Англии родителей, может быть использована презумпция, что он имеет (и сохраняет) домициль происхождения, даже если он большую часть времени проживает за границей. Вопрос о домициле решается в английских судах с весьма значительной долей судейского усмотрения. Для стран, где высока доля иммиграции, закрепление принципа домициля является единственным способом распространения собственного законодательства страны-реципиента на иностранцев-иммигрантов.

В то же время государства, граждане которых в больших масштабах эмигрируют в другие страны мира (например, Германия в годы и после окончания второй мировой войны), испытывают заинтересованность в том, чтобы юридическая связь лица с данным государством продолжалась. В результате такие государства придерживаются принципа закона гражданства. Это явствует из содержания их внутреннего законодательства. Так, во Вводном законе к Германскому гражданскому уложению 1896 г. (ныне – Закон ФРГ 1986 г. "О новом регулировании в области международного частного права"), а также в 1942 г. в Италии установлен один принцип – закон гражданства. Тот же принцип заложен в международно-правовых многосторонних и двусторонних конвенциях и соглашениях о правовой помощи (например, в Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам стран СНГ от 22 января 1993 г.).

Таким образом, указанные два начала коллизионного регулирования личных отношений в международном частном праве противостоят друг другу, и нет пока примеров выработки какого-либо единообразного решения. Об этом свидетельствуют как Кодекс Бустаманте, который не привел участвующие в нем государства к единому для всех пониманию личного закона, так и Гагская конвенция 1955 г. "О регулировании конфликта между национальным законом и законом домициля". В то же время в последние годы усилилась тенденция к совмещению этих принципов в национальном законодательстве. Так, некоторые страны придерживаются позиции "смешанной системы" (Австрия, Швейцария, Чили, Эквадор, Мексика и др.) – подчинение собственному закону личного статуса иностранцев, домицилированных на их территориях (принцип домициля), и «своих» (национальных) граждан, постоянно проживающих за границей (принцип закона гражданства). Законодательство РФ использует "смешанную систему". Так, в ОГЗ СССР 1991 г. и проекте раздела VII "Международное частное право" третьей части ГК РФ наряду с общей нормой о подчинении дееспособности иностранных граждан закону страны гражданства устанавливается, что в отношении сделок, совершаемых на территории РФ (СССР), а также обязательств, возникающих из причинения вреда в РФ (СССР), действует право РФ (СССР). Вместе с тем данный подход выработан в отечественном праве не на основе принципа домициля, а исходя из принципа места совершения действия.

*Ануфриева Л.П.*

## **Личный закон юридического лица**

**ЛИЧНЫЙ ЗАКОН ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА** (личный статут юридического лица) (лат. *lex societatis*) – понятие международного частного права, означающее определенные правовые нормы, регулирующие порядок создания, деятельности и ликвидации данного

юридического лица в случае коллизии законов. Л.з.ю.л. имеет экстратерриториальное действие. Действительно, правопорядок одного конкретного государства в необходимых случаях должен ответить на вопрос о том, является ли данная организация право-субъектным образованием, т. е. юридическим лицом как таковым, каков объем его правоспособности, как оно возникает и при каких условиях может прекратить свое существование, каким образом решать при этом судьбу своего имущества, находящегося за рубежом, и т. п. Действие Л.з.ю.л. должно быть признано за рубежом, иначе на все предыдущие вопросы могут быть получены самые различные, иногда взаимоисключающие ответы, зависящие от ситуации, в которой участвуют те или иные государства с разным системами национального права. Л.з.ю.л. отражает, таким образом, соответствующую правовую связь конкретного юридического лица с определенным государством. Однако подобная связь не может быть квалифицирована как аналог правовой связи, существующей в отношениях между государством и физическим лицом, именуемой гражданством.

В подходах, выраженных в законодательстве, а также выработанных судебной практикой различных государств, по-разному определяются признаки отыскания (определения) Л.з.ю.л. Современная практика знает несколько таких критериев. Прежде всего это критерий инкорпорации – регистрации, или учреждения. Говоря вообще, юридическое лицо имеет соответствующую юридически значимую правовую связь с тем государством, в котором оно занесено в реестр юридических лиц (либо торговый реестр). Такого подхода придерживается представительный список стран Европы, Азии, Африки и Америки, прежде всего Великобритания, Венгрия, Чехия, Словакия, Кипр, США, Австралия, Индия, Нигерия, РФ, Сингапур и др. Континентальная Европа придерживается иного критерия – центра оседлости или местопребывания административного центра (Италия, Франция, Австрия, Швейцария, Польша, Украина и пр.). Юридические лица объявляются такими государствами «своими», если последние имеют местопребывание головных офисов(центров управления) на территориях этих государств. Значительное число развивающихся стран в целях привлечения иностранных инвестиций, с одной стороны, и осуществления собственного контроля за деятельностью юридических лиц с иностранным участием – с другой, закрепляют еще один принцип определения Л.з.ю.л., который состоит в том, что главным отправным моментом является место деятельности – центр эксплуатации. Однако в ряде случаев это оказывается целесообразным и для некоторых развитых государств. Так, в Законе об АО ФРГ от 6 сентября 1965 г. записано: "Местонахождение общества устанавливается уставом. В качестве местонахождения устав, как правило, указывает место, где общество имеет предприятие".

Еще одним средством определения Л.з.ю.л. выступает критерий контроля (относящий лицо к правопорядку страны, из которой оно фактически контролируется, управляется), который часто использовался в периоды мировых войн, иногда применяется судами и в современную эпоху благодаря его комплексности, что иногда более предпочтительно, нежели сугубо формальные признаки и основанные на них подходы. Попытки международно-правового решения рассматриваемых проблем каким-либо единым образом оказались не очень удачными.

Гаагская конвенция о признании прав юридического лица за иностранными компаниями, ассоциациями, учреждениями, во-первых, не имеет широкой представительной базы в том, что – касается участия в ней различно ориентированных в данном вопросе государств, а во-вторых, представляет собой известный результат компромисса, поскольку в своем содержании она исходит из того, что "национальность юридического лица определяется по месту, где оно зарегистрировано и где находится по уставу его правление".

Конвенция 1968 г. "О взаимном признании торговых товариществ и юридических лиц", принятая в рамках ЕЭС (ныне ЕС), обеспечивает признание тех юридических лиц, которые имеют правовую связь с государствами – членами ЕЭС (т. е. образованы в соответствии с законами таких государств), а кроме того, указанная юридическая связь опосредствована фактически – юридические лица имеют местонахождение и ведут экономическую



деятельность, т. е. осуществляют деловую активность, направленную на получение прибыли и тем самым участие в экономической жизни Сообщества, на территориях этих государств. Несмотря на то что принцип инкорпорации прямо закреплен в Конвенции (ст. 6), его действие в свете вышесказанного не представляет собой "юридически чистого" решения. В 1979 г. страны Латиноамериканского региона на V Генеральной Ассамблее ОАГ в Монтевидео (Уругвай) заключили конвенцию о конфликте законов в области признания торговых товариществ. В результате этого обеспечивалось единообразное регулирование вопросов, касающихся признания торговых компаний в качестве юридических лиц, признания экстратерриториальности закона, регулирующего их деятельность за рубежом.

*Ануфриева Л.П.*

## **Личный обыск**

**ЛИЧНЫЙ ОБЫСК** – следственное действие, заключающееся в отыскании в предметах одежды, обуви, носильных вещах человека, на его теле документов, других объектов (наркотики, боеприпасы, холодное, огнестрельное оружие и т. д.) и изъятии их. Информация о результатах исследования может быть использована в качестве доказательств по уголовному делу. Л.о. регламентирован ст. 172 УПК. При его проведении должны соблюдаться требования ст. 167–171 УПК, предъявляемые к производству обыска (см. Обыск). Л.о. может проводить лицо одного пола с обыскиваемым лицом в присутствии понятых того же пола. При необходимости обследования тела приглашается в качестве специалиста соответствующий врач.

Без вынесения постановления о производстве Л.о. и без санкции прокурора Л.о. может быть проведен только в двух случаях:

а) при задержании лица в порядке ст. 122 УПК в качестве подозреваемого или при заключении под стражу;

б) при наличии достаточных оснований полагать, что лицо, находящееся в помещении или ином месте, где проводится обыск или выемка, скрывает на себе предметы или документы, могущие иметь значение для дела.

*Комлев Б.А.*

## **Лишение права занимать определенные должности**

**ЛИШЕНИЕ ПРАВА ЗАНИМАТЬ ОПРЕДЕЛЕННЫЕ ДОЛЖНОСТИ** (заниматься определенной деятельностью) – в уголовном праве РФ один из видов наказания; заключается в запрещении занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью (ст. 47 УК). Должности на государственной службе, а также в органах местного самоуправления предусмотрены нормативно-правовыми актами и расширительному толкованию не подлежат. Профессиональная деятельность предполагает профессиональную подготовку, а иная – специальную подготовку, навыки, знания в сфере деятельности, которая нормативно урегулирована (охота, рыболовство, частная охранная деятельность и т. п.). Лишить осужденного права на свободный выбор должности или определенной деятельности можно только в течение указанного в приговоре времени.

Срок Л.п.з.о.д. устанавливается дифференцирование в зависимости от того, применяется оно в качестве основного или дополнительного вида наказания. Для основного вида наказания установлен срок от 1 года до 5 лет, а для дополнительного – от 6 месяцев до 3 лет. Л.п.з.о.д. в качестве дополнительного наказания (как и основное наказание) может быть предусмотрено в санкции соответствующей статьи УК. Но в отличие от других дополнительных наказаний (например, штрафа) оно может назначаться и в случаях, когда не предусмотрено санкцией соответствующей статьи. Основанием для этого является признание судом невозможным сохранить за виновным право занимать определенные

должности или заниматься определенной деятельностью. К такому выводу суд приходит, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного преступления и личности виновного.

Названное положение закона предоставляет суду дополнительную возможность предупредить совершение новых преступлений, связанных с использованием служебного положения или с занятием определенной деятельностью. Установленные в УК правила исчисления сроков отбывания Л.п.з.о.д. как дополнительного наказания дифференцированы в зависимости от вида основного наказания. В случае назначения его в качестве дополнительного к обязательным работам, исправительным работам, а также при условном осуждении его срок исчисляется с момента вступления приговора суда в законную силу. В случае назначения Л.п.з.о.д. в качестве дополнительного наказания к ограничению свободы, аресту, содержанию в дисциплинарной воинской части, лишению свободы на определенный срок оно распространяется на все время их отбывания, но при этом его срок исчисляется начиная с момента их отбытия.

*Минская В.С.*

## **Лишение свободы**

**ЛИШЕНИЕ СВОБОДЫ** – одно из наиболее строгих видов уголовного наказания, применяемых к лицам, совершившим преступления, представляющие повышенную опасность: заключается в изоляции осужденного от общества путем помещения его в исправительное учреждение.

Как самостоятельный вид наказания Л.с. получило распространение в отечественном и зарубежном уголовном праве в XVIII – начале XIX в., хотя первое упоминание о нем в русском праве содержится уже в Судебниках 1497 и 1550 гг.

В УК Л.с. посвящена ст. 56, полное название – "Лишение свободы на определенный срок", что отграничивает его от другого вида наказания – пожизненного лишения свободы. Уголовный закон предусматривает четыре вида сроков, на которые может быть назначено Л.с. При назначении Л.с. за единичное преступление устанавливается срок от 6 месяцев до 20 лет. При частичном или полном сложении сроков по совокупности преступлений – не более 20, а по совокупности приговоров – не более 30 лет. В случае замены исправительных работ или ограничения свободы Л.с. может быть назначено на срок менее 6 месяцев. Кроме того, особое ограничение установлено для несовершеннолетних осужденных, которым Л.с. назначается на срок не свыше 10 лет (п. 6 ст. 88 УК).

Осужденные к Л.с. классифицируются в зависимости от характера и степени общественной опасности совершенного преступления, прошлых судимостей, пола, возраста и других особенностей личности.

Согласно ст. 67 Минимальных стандартных правил обращения с заключенными целями такой классификации являются:

а) отделение заключенных от тех, кто в силу своего преступного прошлого или отрицательных черт характера может оказать на них нежелательное влияние;

б) разделение заключенных на категории, облегчающие работу с ними, в целях их возвращения к жизни в обществе (см. *Европейские пенитенциарные правила*). Система классификации осужденных к Л.с. тесно связана с делением преступлений в уголовном праве на категории. Последнее в определенной мере предопределяет классификацию осужденных при исполнении наказания.

Непосредственному исполнению Л.с. предшествует определение судом вида исправительного учреждения, где осужденному надлежит отбывать наказание. В соответствии с требованиями УК осужденные к Л.с. разделяются в зависимости от тяжести совершенного преступления, формы вины, рецидива преступлений, сроков и видов Л.с., с учетом пола и возраста. Основываясь на этих признаках, ст. 58 и 88 УК определяют категорию осужденных и вид исправительного учреждения, в котором надлежит отбывать

наказание. Согласно требованиям относительно раздельного содержания различных категорий осужденных (ст. 80 УИК) женщины содержатся отдельно от мужчин. Объем карательного воздействия наказания на женщин по сравнению с мужчинами значительно снижен.

В целях предупреждения отрицательного воздействия наиболее криминально запущенных преступников осужденные несовершеннолетние выделены в самостоятельную категорию. Для них установлены более льготные условия отбывания наказания. Раздельно содержатся впервые осужденные и лица, уже отбывавшие наказание в местах Л.с., а также осужденные к пожизненному Л.с. и осужденные, которым смертная казнь в порядке помилования заменена Л.с. Законом установлен важный принцип – осужденные отбывают наказание в исправительных учреждениях в пределах субъекта РФ, в котором они проживали или были осуждены.

Определенные изъятия из этого правила допускаются при отсутствии по месту жительства или осуждения соответствующего вида исправительного учреждения или невозможности размещения в них осужденных; в связи с повышенной опасностью некоторых категорий осужденных или их малочисленностью; в связи с состоянием здоровья осужденных (ст. 73 УИК).

Осужденные должны отбывать весь срок наказания, как правило, в одном исправительном учреждении. В то же время положительно характеризующиеся могут быть переведены в исправительные учреждения с более мягким режимом (например, из колонии общего режима – в колонию-поселение), а злостные нарушители, напротив, – в учреждения с более строгим, (например, из колонии – в тюрьму).

В большинстве стран мира наказание в виде Л.с. является преобладающим, хотя в ряде ведущих государств, например, в США, Великобритании, Германии, Швеции, Японии, в качестве альтернативных мер широко применяются не связанные с Л.с. наказания в виде штрафа.

*Агамов Л.Д.*

## **Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград**

ЛИШЕНИЕ СПЕЦИАЛЬНОГО, ВОИНСКОГО ИЛИ ПОЧЕТНОГО ЗВАНИЯ, КЛАССНОГО ЧИНА И ГОСУДАРСТВЕННЫХ НАГРАД – дополнительное наказание (ч. 3 ст. 45 УК): заключается в моральном воздействии на осужденного и лишении его навсегда права на преимущества и льготы, установленные в связи с наличием воинских, специальных или почетных званий, применяется судом при осуждении за совершение только тяжкого или особо тяжкого преступления с обязательным учетом личности виновного (ст. 48 УК).

Порядок присвоения и лишения специальных званий и классов чин работников ряда ведомств (органов внутренних дел, прокуратуры, суда, ФСБ, таможенной, дипломатической, налоговой службы и т. д.) и предоставления на этом основании льгот и преимуществ регламентируется нормативно-правовыми актами: Положением о службе в органах внутренних дел Российской Федерации от 23 декабря 1992 г. с изменениями от 24 декабря 1993 г., ФЗ РФ от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе", устанавливающим воинские звания; Положением о государственных наградах, устанавливающим такие награды, как звание Героя Российской Федерации, ордена, медали, знаки отличия РФ, почетные звания РФ. Суд не может лишать осужденных званий, которые подтверждают профессиональный уровень, признанный государством (например, ученых степеней и званий, спортивных званий, профессиональных квалификационных разрядов и др.).

*Минская В.С.*

## **Лишение специального права**

**ЛИШЕНИЕ СПЕЦИАЛЬНОГО ПРАВА** – вид административного взыскания за административные правонарушения, налагаемый на гражданина управомоченным органом (должностным лицом): выражается в ограничении права заниматься определенной деятельностью в течение назначенного срока – от 15 дней до 3 лет (ст. 30 КоАП).

Существует три вида Л.с.п., а именно лишение права:

- а) управлять транспортными средствами;
- б) охотиться;
- в) эксплуатировать радиоэлектронные средства и высокочастотные устройства.

Законом предусмотрены определенные пределы применения этого вида административного взыскания. Так, нельзя лишить права управления средствами транспорта лиц, которые пользуются этими средствами в связи с инвалидностью, за исключением случаев управления в состоянии опьянения, невыполнения требования работника милиции об остановке транспортного средства, оставления места дорожно-транспортного происшествия, участником которого они являются, уклонения от освидетельствования на состояние опьянения. Лишение права охоты не может применяться к лицам, для которых охота – основной источник существования. Лишение прав предусматривается за грубые нарушения дорожного движения, грубое нарушение механизаторами правил технической эксплуатации сельскохозяйственных машин, нарушение правил плавания, нарушение правил охоты, нарушение правил регистрации, проектирования, строительства, установки, эксплуатации радиоэлектронных средств или высокочастотных устройств.

Полномочие Л.с.п. предоставлено:

- права на управление автотранспортом, городским автомобильным и электротранспортом – органам внутренних дел;
- тракторами, комбайнами и другими самоходными сельскохозяйственными машинами – органам гостехнадзора;
- маломерными судами – органам государственной инспекции по маломерным судам;
- права охоты – органам, осуществляющим надзор за соблюдением правил охоты;
- права на эксплуатацию радиоэлектронных средств и высокочастотных устройств – органам государственной надзора за связью.

Исполнение административного взыскания в виде Л.с.п., предоставленного данному гражданину, осуществляется в порядке особого производства, порядок которого регламентирован ст. 294–298 КоАП.

*Колодкин Л.М.*

## **Лоббизм**

**ЛОББИЗМ** (англ. *lobbism* от *lobby* – кулуары) – в широком смысле нацеленная на отстаивание и проведение в жизнь интересов определенных социальных групп деятельность в государственных органах представителей негосударственных организаций, выражающих такие интересы. В более узком смысле под Л. понимают воздействие на депутатов парламента путем личного или письменного обращения или другим способом (организация массовых петиций, потока писем, публикаций) со стороны каких-либо групп или частных лиц, цель которого – добиться принятия или отклонения определенного законопроекта. Лоббисты могут представлять заранее подготовленные законопроекты, оказывать консультативную помощь, содержать свои конторы при законодательных органах. Л. по сути, представляет собой одну из форм реализации конституционного права граждан участвовать в управлении своей страной. Возник в США, ныне существует во всех демократических странах. Поскольку Л. на практике нередко оказывается связанным с коррупцией, в ряде стран принято законодательство, строго регулирующее методы лоббистской деятельности. В США специальный закон о Л. был принят в 1946 г.; он предусматривает регистрацию лоббистских организаций.

В РФ правовое регулирование Л. отсутствует. Осенью 1995 г. ГД рассмотрела и не смогла одобрить в первом чтении проект ФЗ о регулировании лоббистской деятельности в федеральных органах государственной власти.

## Локаут

ЛОКАУТ (англ. *lockout* – букв.: запирает дверь перед кем-либо) – увольнение по инициативе работодателя работников в связи с коллективным, трудовым спором, и объявлением забастовки, а также ликвидация или реорганизация организации, филиала, представительства. ФЗ РФ от 23 ноября 1995 г. № 175-ФЗ "О порядке разрешения коллективных трудовых споров" запрещает Л. в процессе урегулирования коллективного трудового спора, в том числе при проведении забастовки.

## Ломбард

ЛОМБАРД – коммерческая организация, занимающаяся выдачей займов гражданам под залог предметов личного пользования и домашнего обихода, а также хранением движимого имущества. Термин "Л." происходит от наименования провинции Северной Италии – Ломбардии. Именно выходцы из Ломбардии в XI–XII вв. стали первыми европейскими менялами, которые не только обменивали одну валюту на другую, но и ссужали своих клиентов под залог принадлежащей им движимости, причем предмет залога всегда передавался в ведение залогодержателя. Кредит под залог движимости с передачей ее залогодержателю и сегодня продолжает называться ломбардным кредитом.

В России первым учреждением, выполнявшим функции Л., была Монетная канцелярия, которая по Указу Императрицы Анны Иоанновны от 28 февраля 1733 г. получила право выдавать ссуды всем желающим, независимо от их состояния и достатка, под 8 % годовых "под заклад золота или серебра". Позднее, в начале XIX в. началось создание собственно Л.: сначала казенных, затем – "городских общественных" и, наконец, частных. В советской России существовали только государственные Л. - хозрасчетные предприятия, входившие в систему органов бытового обслуживания населения. Они выдавали ссуды в размере 75 % от суммы оценки закладываемых вещей сроком до 3 месяцев. Предметом залога могла быть любая движимость, кроме иностранной валюты и ценных бумаг.

В настоящее время ломбардной деятельностью может заниматься любая коммерческая организация, получившая на это соответствующую лицензию. Л. не относится к числу кредитных организаций, а потому лицензируется не ЦБ, а органами исполнительной власти субъектов РФ в соответствии с Положением о лицензировании деятельности ломбардов, утвержденным постановлением Правительства РФ от 9 октября 1995 г. № 984.

Срок действия лицензии устанавливается не менее 3 лет. Лицензии могут выдаваться на срок до 3 лет по заявлению лица, обратившегося за ее получением. Продление срока действия лицензии производится в порядке, установленном для ее получения. При ликвидации юридического лица выданная лицензия теряет силу.

Органы лицензирования имеют право приостановить действие лицензии или аннулировать ее в случаях:

- а) подачи лицензиатом соответствующего заявления;
- б) обнаружения недостоверных данных в документах, представленных лицензиатом для получения лицензии;
- в) невыполнения лицензиатом предписаний или распоряжений государственных органов;
- г) нарушения лицензиатом условий и требований действия лицензии.

Решения и действия органов лицензирования могут быть обжалованы в установленном порядке в судебные органы. В случае приостановления действия, аннулирования лицензии или прекращения срока ее действия лицензиат обязан выполнить свои обязательства перед

клиентами по ранее заключенным договорам.

Операции Л. подвергаются в настоящее время минимальной правовой регламентации, каковую осуществляют три статьи ГК РФ. При этом в кодексе предусмотрено, что правила кредитования граждан Л. под залог принадлежащих им вещей должны быть установлены законом в соответствии с нормами ГК РФ. Условия договора о залоге вещей в Л., ограничивающие права залогодателя по сравнению с правами, предоставляемыми ему ГК РФ и иными законами, ничтожны. Вместо таких условий применяются соответствующие положения закона.

Статьей 358 ГК РФ установлено, что принятие от граждан в залог движимого имущества, предназначенного для личного потребления, в обеспечение краткосрочных кредитов может осуществляться в качестве предпринимательской деятельности специализированными организациями – Л., имеющими на это лицензию. При этом договор о залоге вещей в Л. оформляется выдачей Л. залогового билета. Закладываемые вещи передаются Л., который обязан страховать в пользу залогодателя за свой счет принятые в залог вещи в полной сумме их оценки в соответствии с ценами на вещи такого рода и качества, обычно устанавливаемыми в торговле в момент их принятия в залог. Л. не вправе пользоваться и распоряжаться заложенными вещами и несет безвиновную ответственность за утрату и повреждение заложенных вещей, т. е. отвечает, если не докажет, что утрата или повреждение произошли вследствие непреодолимой силы.

В случае невозвращения в установленный срок суммы кредита, обеспеченного залогом вещей в Л., последний вправе на основании исполнительной надписи нотариуса по истечении льготного месячного срока продать это имущество в порядке, установленном для реализации заложенного имущества (п. 3, 4, 6 и 7 ст. 350 ГК РФ). После реализации предмета залога требования Л. к залогодателю (должнику) погашаются, даже если сумма, вырученная при реализации заложенного имущества, недостаточна для их полного удовлетворения.

Хранение в Л. регламентируется ст. 919 и 920 ГК РФ. Договор хранения в Л. вещей, принадлежащих гражданину, является публичным (ст. 426 ГК РФ). Заключение договора хранения в Л. удостоверяется выдачей Л. поклажедателю именной сохранный квитанции. Вещь, сдаваемая на хранение в Л., подлежит оценке по соглашению сторон в соответствии с ценами на вещи такого рода и качества, обычно устанавливаемыми в торговле в момент и в месте их принятия на хранение. Л. обязан страховать в пользу поклажедателя за свой счет принятые на хранение вещи в полной сумме их оценки, произведенной в соответствии с вышеописанными правилами. Если вещь, сданная на хранение в Л., не востребована поклажедателем в обусловленный соглашением с Л. срок. Л. обязан хранить ее в течение 2 месяцев с взиманием за это платы, предусмотренной договором хранения. По истечении этого срока невостребованная вещь может быть продана Л. в порядке, установленном ГК РФ для продажи заложенного имущества. Из суммы, вырученной от продажи невостребованной вещи, погашаются плата за ее хранение и иные причитающиеся Л. платежи. Остаток суммы возвращается Л. поклажедателю.

*Белов В.А.*

## **Ломбардный кредит**

ЛОМБАРДНЫЙ КРЕДИТ – 1) краткосрочный кредит, предоставляемый под заклад высоколиквидного движимого имущества, обычно – благородных металлов, драгоценных камней, иностранной валюты и ценных бумаг;

2) кредит, предоставляемый ЦБ коммерческим банкам под залог государственных ценных бумаг на основании договора Л.к. В настоящее время Л.к. во втором значении предоставляется только под залог государственных ценных бумаг. Порядок его предоставления регламентируется Положением о порядке предоставления Банком России ломбардного кредита банкам, утвержденным приказом ЦБ от 13 марта 1996 г. № 02–63 (в ред. Указания ЦБ от 15 апреля 1999 г. № 544-У).

## Ломброзо (Lombroso) Чезаре (1835–1909)

ЛОМБРОЗО (Lombroso) Чезаре (1835–1909) – итальянский врач-психиатр и судебный медик, основатель антропологической школы в уголовном праве и соответствующего направления в криминологии, нередко называемого "ломброзианством". Родился в Вероне (Северная Италия), получил медицинское образование и дипломы в университетах Павии и Падовы (Северная Италия) и Вены. Работал военным и тюремным врачом (1859–1864), затем стал директором небольшой психиатрической лечебницы и профессором психиатрии в Павии, а с 1876 г. и до конца жизни руководил последовательно кафедрами судебной медицины, психиатрии и уголовной антропологии в университете Турина. Опубликовал свыше 400 книг и статей по самым разным вопросам, в том числе по психиатрии, антропологии, по отдельным социальным и политическим проблемам Италии. Первую известность принесла ему книга "Гениальность и помешательство" (1864), в которой доказывалось, что многие признанные гении, в том числе государственные деятели и полководцы, обнаруживали психические расстройства. В 1876 г. вышло в свет первое издание главного из сочинений Л. - книги "Преступный человек в его соотношении с антропологией, юриспруденцией и тюрьмоведением" (сокращенно – "Человек преступный", сочетание, образованное по типу "Человек разумный").

Основываясь на своих наблюдениях за отдельными заключенными, а также на сравнении антропометрических данных групп заключенных с группами солдат, пожарников, студентов и др., Л. заявил в этой книге, что им открыт тип "прирожденного преступника", которого легко обнаружить по определенным физическим признакам ("стигматам"): прежде всего по форме черепа, по чертам лица, морщинам и т. п. По утверждению Л., эти "прирожденные преступники" столь значительно отличаются от обычных граждан и по указанным «стигматам», и по ряду психологических свойств (например, у некоторых из них Л. отмечал поразительную нечувствительность к боли), что по существу представляют собой особую расу, породу людей, каждому из которых от рождения предопределено превратиться в опасного преступника.

Публикация книги "Преступный человек", вскоре переведенной на французский и другие языки, вызвала большой резонанс. У Л. появилось немало восторженных почитателей. Некоторые из них стремились развивать его концепции, разыскивая новые «стигматы», но еще быстрее росло число решительных его противников, доказывающих прежде всего, что выводы Л. построены на случайных и непроверенных наблюдениях, а порой и на подтасованных результатах обследований и в целом лишены сколько-нибудь серьезного фактического обоснования. Многие из постулатов Л. были опровергнуты еще при его жизни критиками, взявшими на себя труд заново проверить его утверждения и не обнаружившими указанных им различий при сравнении больших групп преступников и законопослушных граждан. Острой критике подверглись и предлагавшиеся Л. объяснения причин преступности, в основе которых лежала трактовка криминала как биологического явления.

На протяжении своей жизни, под влиянием критики со стороны не только противников, но и сторонников его теории. Л. не раз «корректировал» свои взгляды (в частности, в нескольких переработанных изданиях "Преступного человека" и в опубликованной на французском языке книге "Преступление, его причины и способы борьбы с ним" (1899)), не отказываясь, впрочем, от некоторых наиболее важных тезисов.

В то же время Л. допускал существование, наряду с «прирожденными» и «душевнобольными» преступниками, и разного рода «случайных» преступников, а также признал необходимость учета влияния на преступность таких социальных факторов, как нищета, неграмотность, алкоголизм.

К числу самых больших публикаций Л. относятся также довольно описательная, по сути дела лишенная теоретических выводов, книга "Женщина-преступница, проститутка и

нормальная женщина" (1893 г., в соавторстве с Ферреро) и "Политическая преступность и революция" (1890 г., в соавторстве с Ласки), где предпринята попытка объяснить революционное движение влиянием расовой или национальной принадлежности их участников либо климатическими условиями.

Л. проявлял большую активность в пропаганде своих взглядов и в стремлении организационно объединить сторонников в Италии и на международной арене. В этих целях он со своими единомышленниками начал издавать с 1880 г. журнал "Архив уголовной психиатрии и уголовной антропологии" и собирать международные конгрессы уголовной антропологии, в том числе и с участием русских криминалистов (конгрессы проводились до начала первой мировой войны).

Основное в учении Л. - трактовка преступности в качестве биологического, а не социального феномена. Существование "прирожденного преступника" в современных ему государствах Л. вначале объяснял как атавизм (одним из «доказательств» служило сходство черепа известного убийцы с неандертальцем, другим – распространенность обычая татуировки у заключенных в тюрьмах и у некоторых отсталых племен и т. п.). Затем Л. стал объяснять его, напротив, «вырождением» человеческой расы, моральной деградацией, а то и наследственной эпилепсией, т. е. предложил взаимоисключающие объяснения. Постепенно признав, что по крайней мере не все правонарушители являются "прирожденными преступниками" (оценка их доли в его сочинениях снизилась со временем со 100 % сначала до 40 %, а затем и до 33 %), Л. отказался и от единого понятия "прирожденного преступника". Вместо этого он стал утверждать, будто существуют «прирожденные» убийцы, воры и мошенники, которых можно распознать по специфическим, присущим только им физическим и психическим признакам.

Сформулированная Л. трактовка преступности влекла за собой радикальный пересмотр важнейших принципов и традиционных институтов уголовного права и процесса, отражавших теории классической школы в уголовном праве и в большинстве своем закрепленных в законодательстве современных ему государств. Учение Л. отвергало принцип "нет преступления и наказания без закона", отрицало требование установления индивидуальной вины и принцип соответствия наказания тяжести содеянного, отказывалось как от института вменяемости, так и от юридической разработки многих других важнейших институтов уголовного права. Одновременно Л. выступал против соблюдения требований законности в деятельности суда, против презумпции невиновности, состязательности, возможности обжалования приговоров и т. п. Первое место в судебной деятельности, согласно учению Л., должны занять классификация преступников по антропометрическим и иным данным и соответственный выбор мер, которые должны быть применены к конкретному лицу, чтобы обеспечить "безопасность общества". К числу таких мер относились смертная казнь (правда, в конце жизни Л. стал ее противником), пожизненная каторга, ссылка на необитаемые острова, помещение в сумасшедшие дома тюремного типа и другие "меры исключения из общества". К лицам, признанным "случайными преступниками", Л. допускал применение мер воспитательного характера. Следует подчеркнуть, что сам Л. лишь декларировал свою позицию по вопросам уголовного права и процесса, предоставив сподвижникам (Ферри, Гарофало и др.) полную возможность самостоятельной детальной разработки конкретных проблем и способов их решения.

Как показали серьезные научные исследования, проводившиеся на протяжении более века в самых различных странах мира, отстаиваемая Л. биологическая трактовка феномена преступности, тезис о существовании "прирожденного преступника" и другие выдвигавшиеся им концепции, в том числе и в сфере уголовного права и процесса, – лишены теоретического и фактического обоснования и носят реакционный характер. Оценка любой вновь появляющейся концепции в качестве «ломброзианской» или «неоломброзианской» связана с ее резко отрицательным восприятием современными криминологами и криминалистами. Вместе с тем публикация в 1876 г. книги "Преступный человек" и других сочинений Л. объективно имела своим следствием привлечение внимания к проблеме



причин преступности (в гораздо большей степени, чем до этого) со стороны юристов и многих других исследователей. Необходимость проверки и критической оценки выдвигавшихся Л. утверждений стала побудительным мотивом к изучению преступности как социального явления и заставила специалистов, представляющих различные отрасли науки, заняться тщательным исследованием личности обвиняемых и осужденных. Требования Л. о реформе уголовного права и процесса побудили многих юристов подвергнуть анализу фундаментальные общедемократические принципы правосудия, решительно выступить в их защиту, в частности с обоснованием необходимости соблюдения гарантий законности.

**Соч.:**

*Ломброзо.* Преступление. Спб., 1900;

*Ломброзо и Ласки.* Политическая преступность и революция. Спб., 1902;

*Ломброзо и Ферреро.* Женщина-преступница и проститутка. Киев, 1903.

**Лит.:**

*Герцензон А.А.* Введение в советскую криминологию. М., 1965;

*Решетников Ф.М.* "Классическая школа" и антрополого-социологическое направление в уголовном праве. М., 1985.

*Решетников Ф.М.*

## Лоторейный билет

ЛОТЕРЕЙНЫЙ БИЛЕТ – ценная бумага на предъявителя, удостоверяющая право требования проведения тиража или право определения его собственником своего правового положения по отношению к выигрышу или проигрышу, а также (при условии, что на него пал выигрыш) – право требования выплаты (выдачи) данного выигрыша. Хотя согласно Положению о выпуске и обращении ценных бумаг и фондовых биржах в РСФСР, утвержденному постановлением Правительства РСФСР от 28 декабря 1991 г. № 78, Л.б. ценной бумагой не признается, тем не менее он обладает всеми признаками ценной бумаги, предусмотренными ст. 142 и 147 ГК РФ. Единственным обстоятельством, не позволяющим рассматривать его как ценную бумагу, является то, что он прямо не обозначен законом как ценная бумага. Поэтому Л.б. будет правильнее называть документом на предъявителя, обладающим свойствами ценной бумаги.

## Лотерея

ЛОТЕРЕЯ – групповая или массовая игра, в ходе которой организатор Л. проводит между ее участниками – собственниками лотерейных, билетов – розыгрыш призового фонда Л.; при этом выпадение выигрыша не зависит от воли и действий ни одного из субъектов лотерейной деятельности, являясь исключительно делом случая. Данное определение содержится во Временном положении о лотереях в Российской Федерации, утвержденном Указом Президента РФ от 19 сентября 1995 г. № 955. Нормы Л. содержатся в ст. 1063 ГК РФ, устанавливающей основные принципы проведения Л., тотализаторов и иных игр. Согласно этим нормам отношения между организаторами Л. – РФ, субъектами РФ, муниципальными образованиями, лицами, получившими от уполномоченного государственного или муниципального органа разрешение (лицензию), – и участниками игр основаны на договоре. В случаях, предусмотренных правилами организации игр, договор оформляется выдачей лотерейного билета, квитанции или иного документа. Предложение заключить договор Л. должно содержать условия о сроке проведения Л. и порядке определения выигрыша и его размере. В случае отказа организатора Л. от ее проведения в установленный срок участники вправе требовать возмещения понесенного реального ущерба.

Лицам, которые по условиям проведения Л. признаются выигравшими, организатор должен выплатить выигрыш в предусмотренных этими условиями размере, форме (денежной или в натуре) и срок, а если срок не указан, не позднее 10 дней с момента определения результатов игр. В случае неисполнения данных условий победитель вправе требовать от

организатора выплаты выигрыша, а также возмещения убытков, причиненных нарушением договора.

Вторым по значимости и юридической силе документом, относящимся к источникам правовых норм о Л., следует признать уже упоминавшееся Временное положение.

Первоначально органом, уполномоченным на организацию и контроль за проведением Л. в РФ. была созданная Правительством Федеральная комиссия лотерей и игр РФ. В настоящее время эта Комиссия упразднена, а выполнение всех организационных функций в лотерейном деле возложено на ГКФТ.

Некоторые министерства, ведомства и государственные органы их уровня издают акты об отдельных аспектах Л., применительно к организациям, работающим под их опекой, или применительно к специфике курируемой ими деятельности. Таковы, например, Телеграммы ЦБ РФ от 13 августа 1992 г. № 180-92 и от 22 сентября 1992 г. № 28/252 (содержат запрет на проведение Л. банками, а также запрещение банкам выдавать гарантии и принимать на себя обязательства, связанные с товарным обеспечением Л.: разрешение банкам выступать агентами по распространению билетов денежно-вещевых Л., организуемых сторонними организациями, инкассировать выручку от распространения таких Л. в пользу их организаторов, осуществлять переводы и выплаты денежных вознаграждений по Л; по поручению их организаторов).

Юридическая природа договора Л. определяется как разновидность договора об игре. Такое понимание вопроса вполне корреспондирует нормам ст. 1062 и 1063 ГК РФ – об общем правиле отказа в признании и защите обязательств из игр и пари и исключении из этого правила, сделанном для обязательств, возникших в ходе участия в Л., тотализаторах "и других основанных на риске игр". При Л. победителями считаются игроки – собственники лотерейных билетов, на которые пали выигрыши: соответственно проигравшими – остальные игроки. Договор Л. является разновидностью договора об игре, но никакие о пари, ибо Л. не предполагает какого-либо прогноза со стороны своих участников, а результат Л. не может быть продуктом исключительно волевых действий игроков. Наоборот, соглашение об участии в тотализаторе – соглашение о пари. так как, не высказав прогноза, нельзя стать его участником.

Особенности договора Л., отличающие его от обыкновенного договора игры, состоят в том, что данный договор имеет условно трехсторонний характер. Если договор классической игры (бильярд, карточные игры) может быть определен как условно двусторонний, участники которого до завершения игры имеют одинаковое правовое положение, именуется «игроки» и по завершении игры могут приобретать статус выигравших или проигравших, то в договоре Л. к игрокам добавляется и организатор Л. - третья сторона договора, которая обязана:

а) обособить часть средств, мобилизованных от продажи лотерейных билетов, для образования призового фонда;

б) провести тираж (розыгрыш) или определить правовое положение игроков иным способом ("мгновенные" или бестиражные Л.);

в) выплатить, выдать или обеспечить выдачу третьим лицом выигрышей по соответствующим лотерейным билетам.

Единственным правом всех участников Л., существующим у каждого из них до определения их статуса выигравшего или проигравшего, следует признать право требования от организатора Л. провести в установленные им сроки тираж (розыгрыш. т. е. случайное распределение) средств призового фонда, либо (при мгновенных Л.) право совершить действия, необходимые для определения своего статуса.

Неподчинение организатора Л. наложенной на него обязанности дает право участникам договора Л. в одностороннем порядке расторгнуть договор и потребовать возмещения убытков, причиненных бездействием организатора. Прямыми убытками игроков будут денежные средства, затраченные ими на приобретение лотерейных билетов, а также расходы по совершению действий, необходимых для определения собственного правового статуса в

договоре. Кроме того, на сумму денежных средств, затраченных на приобретение лотерейных билетов, участники имеют право потребовать начисления и уплаты процентов по ст. 395 ГК РФ как на денежную сумму, основание удержания которой организатором Л. хотя и существовало, но отпало впоследствии.

Участники Л., статус которых определен как статус выигравших, приобретают также право требования к организатору Л. выплаты, выдачи или обеспечения выдачи выпавшего на лотерейный билет выигрыша. Места и порядок выплаты денежных выигрышей определяется условиями договора Л. Обязанность выдачи выигрыша возникает у организатора Л. в случае, если выигрыш является вещевым.

Неисполнение организатором обязанности по выплате, выдаче или обеспечении выдачи выигрышей влечет возникновение у победителей Л. прав требовать либо исполнения обязательств по выдаче вещевых выигрышей в натуре, либо возмещения убытков, а в случае невыплаты денежного выигрыша – также и уплаты на его сумму процентов по ст. 395 ГК РФ. Организатор Л. также обязан возместить убытки, возникшие у участников Л. в связи с бездействием третьих лиц, на которых он (организатор) возложил обязанность по выдаче вещевых выигрышей.

Наконец, игроки, статус которых определился как статус проигравших, попадают в состояние юридической связанности и не имеют права потребовать возврата денежных сумм, вложенных ими в приобретение лотерейных билетов.

Таким образом, целью договора Л.; для ее организатора является приобретение в собственность части средств, мобилизованных путем продажи лотерейных билетов. Лица становятся участниками договора Л. на стороне игроков, рассчитывая «вернуть» сумму вложенных ими средств в лотерейные билеты с вознаграждением в форме выигрыша. Однако такой расчет носит предположительный характер и его оправданность зависит от наступления одного из условий договора Л. - выпадения выигрыша.

Все Л., проводимые на территории РФ, независимо от их типа, вида и территориального статуса, подлежат государственной регистрации. Всероссийские и международные Л. в РФ регистрируются государственным учреждением, уполномоченным Правительством РФ, региональные и муниципальные Л.; в соответствии с законодательством субъекта РФ. на территории которого проводится Л., с соблюдением требований Временного положения.

В каждой Л. подлежат регистрации авторское право на Л., право проведения Л. и организатор Л. Авторское право на Л. регистрируется в соответствии с законодательством РФ об авторском праве. Л., авторство на которую невозможно установить, регистрируется как безымянная. В ней подлежат регистрации право проведения и организатор Л.

Заявителем на право проведения Л. (учредителем Л.) может быть только одно юридическое лицо, имеющее соглашения с авторами Л. (для авторских Л.) об урегулировании их имущественных и неимущественных взаимоотношений, подавшее заявку на регистрацию Л. и выдачу свидетельства на право проведения Л., с приложением организационного проекта Л. Авторские Л., по которым отсутствуют соглашения между ее авторами и учредителями, регистрации не подлежат. Для безымянной Л. необходимо предъявить заявку на регистрацию ее как безымянной с письменным обоснованием этого факта.

В случае когда организатор Л. не является ее учредителем, регистрации подлежат организатор Л. и договор Л. между ее учредителем и организатором об урегулировании их имущественных и неимущественных взаимоотношений. На территории РФ регистрировать одну и ту же Л. как две и более Л. запрещается.

При регистрации и выдаче свидетельства на право проведения Л. уполномоченное государственное учреждение делает запись в реестре Л. - едином списке Л., зарегистрированных с правом проведения на территории РФ. Такое свидетельство может быть аннулировано по решению суда, а свидетельство на право проведения международной или всероссийской Л. также может быть отозвано по решению Правительства РФ при

возникновении препятствий, возникших вследствие неправомерных действий учредителя или сомнений в его полномочиях, до устранения в установленном порядке возникших препятствий.

С момента получения свидетельства учредитель несет ответственность за проведение Л., исполнение законодательства РФ, условий Л. и за результаты финансово-хозяйственной деятельности по данной Л. Учредитель по договору может передать другому юридическому лицу право на организацию и проведение Л. Учредитель отвечает по обязательствам данной Л. всеми своими активами, а также активами Л., кроме ее призового фонда. Организация Л. для получения средств на покрытие предыдущих убытков юридического лица, проводящего Л., запрещается.

Учредитель Л. вправе дополнять ее условия другой информацией, более полно раскрывающей технологию организации и проведения Л. При необходимости изменить условие Л., не затрагивающее ее концепцию и технологию, учредитель обязан перерегистрировать измененные условия Л. При изменении концепции и технологии Л. она подлежит регистрации как новая Л. При дополнениях к условиям Л. ее вариантов, которые могут быть квалифицированы как другие Л., учредитель обязан выделить эти условия в новые организационные проекты и зарегистрировать их отдельно.

Проведение Л. в РФ разрешается только на той территории, которая предусмотрена при их регистрации. Изменение территории влечет за собой необходимость ее перерегистрации. Призовой фонд, заявляемый в условиях Л. и представляющий нераспределенную часть средств участников Л., не является активом организатора Л. и не может быть использован им ни на какие другие цели, кроме выплаты или выдачи выигрышей участникам. Призовой фонд не является собственностью учредителя или организатора Л., и на него не может быть обращено взыскание по их обязательствам. Организатору Л. запрещается связывать призовой фонд Л. какими-либо обязательствами, кроме обязательств перед участниками Л., а также помещать средства призового фонда полностью или частично в какой-либо финансовый, коммерческий, производственный или иной оборот. Призовой фонд бестиражной Л. находится у сотрудников Л., оплачивающих или выдающих выигрыши.

Денежный призовой фонд тиражной Л. накапливается в банке, обслуживающем Л., и выплачивается этим банком. На банке лежит ответственность за неприкосновенность призового фонда и использование его организатором Л. исключительно по назначению. Призовой фонд в неденежной форме хранится у специально привлеченного для этой цели на договорной основе доверенного юридического лица и выдается участникам этим лицом. На нем лежит ответственность за неприкосновенность призового фонда и использование его организатором Л. исключительно по назначению.

Призовой фонд тиражной Л. формируется в заявляемом в условиях Л. виде до проведения розыгрыша. Запрещается: проведение розыгрышей тиражной Л. до накопления призового фонда в полном объеме; формирование призового фонда из заемных средств.

К обязательным нормативам для Л., проводимых на территории РФ, относятся:

а) объем призового фонда по отношению к общему объему выручки (кроме меценатских Л.) – не менее 50 %; для благотворительных Л. по отношению к общему объему выручки – не менее 30 %, для целевых Л., доходы от которых направляются на развитие образования, культуры, физической культуры и спорта, медицины и здравоохранения, рекреации и туризма, литературы и искусства, народного творчества, приоритетных отраслей народного хозяйства, – не менее 40 %;

б) объем отчислений на благотворительные цели (для благотворительных Л.) устанавливается в размере не менее 25 % к общему объему выручки;

в) объем лицензионных отчислений по отношению к общему объему выручки;

г) пропорции распределения лицензионных отчислений по категориям бюджетов и на нужды регистрирующего органа.

*Белов В.А.*

## Люстрация

ЛЮСТРАЦИЯ (лат. *lustratio* – очищение) – в ряде восточноевропейских государств (Венгрия, Чехия, Эстония, Латвия, Румыния) особая процедура проверки лиц, занимающих ответственные государственные должности, а также кандидатов на эти должности на предмет их принадлежности в прошлом к руководству коммунистических партий, службам государственной безопасности или на предмет сотрудничества с этими службами. Эта проверка проводится на основании специальных законов о Л. (приняты в 1990–1993 гг.), запретивших лицам, скомпрометировавшим себя сотрудничеством с тоталитарным режимом, занимать определенный перечень государственных должностей, в том числе избираться в органы представительной власти. Проверка осуществляется, как правило, специальными органами по Л. (например, в Венгрии это комитеты, избираемые парламентом в составе 3 судей).

Если в ходе Л. устанавливаются факты сотрудничества лица, занимающего ответственный пост, с тоталитарным режимом, ему предоставляется выбор между добровольным уходом в отставку с сохранением тайны выявленных фактов и принудительной отставкой с публичным оглашением компрометирующей информации.

## "М"

### Магазин беспошлинной торговли

МАГАЗИН БЕСПОШЛИННОЙ ТОРГОВЛИ – таможенный режим, при котором товары реализуются под таможенным контролем на таможенной территории РФ (в аэропортах, портах, открытых для международного сообщения, и иных местах, определяемых таможенными органами РФ) без взимания таможенных пошлин, налогов и без применения к товарам мер экономической политики. В развитие соответствующих норм ТК (ст. 52–57) приказом ГТК от 9 июня 1994 г. № 256 было утверждено специальное Положение о магазинах беспошлинной торговли.

М.б.т. могут учреждаться в пунктах пропуска через границу РФ, предназначенных для пересечения границы физическими лицами. Территория М.б.т. (торговых залов, подсобных помещений и склада) является зоной таможенного контроля. В соответствии со ст. 53 ТК и указанным Положением в магазинах беспошлинной торговли могут реализовываться любые товары, кроме тех, которые запрещены к ввозу в РФ, вывозу из нее, а также иных товаров, перечень которых может определить ГТК.

Особенности беспошлинной торговли проявляются в сравнении с другими таможенными режимами, в частности с режимом таможенного склада. От последнего М.б.т. отличается главным образом целью помещения под таможенный режим – не для хранения товаров в течение определенного срока, а для его оперативной продажи. Товары, приобретенные в М.б.т., должны быть вывезены за пределы таможенной территории РФ. Основное отличие таможенного М.б.т. от режима импорта состоит в том, что товар иностранного производства реализуется на таможенной территории РФ без взимания таможенных платежей. Однако в качестве объекта режима М.б.т. могут выступать как товары иностранного происхождения, так и отечественные. Те и другие предназначаются только для физических лиц. Ответственность за соблюдение условий использования таможенного режима, в том числе за уплату таможенных платежей, несет лицо, владеющее М.б.т.

Статья 54 ТК предусматривает, что М.б.т. учреждаются и могут осуществляться только российскими лицами при наличии соответствующей лицензии ГТК. Лицензия на право учреждения М.б.т. выдается владельцу помещения, находящегося в пункте пропуска либо на прилегающей к нему территории в регионе деятельности одной таможни или одного

таможенного поста, если этот пост имеет свой регион деятельности.

Таможня, в зоне деятельности которой функционирует М.б.т., вправе устанавливать соответствующие конкретные требования к обустройству, оборудованию и месту расположения магазина. Они не могут допускать изъятия товаров, помещенных под таможенный режим М.б.т. (помимо таможенного контроля), должны обеспечивать сохранность таких товаров и невозможность доступа к ним посторонних лиц. Срок действия лицензии составляет 3 года. Передаче другому лицу она не подлежит. Владелец М.б.т. обязан соблюдать условия лицензии и выполнять требования таможенных органов, представлять им соответствующую отчетность.

*Анисимов Л.Н.*

## **Магдебургское право**

МАГДЕБУРГСКОЕ ПРАВО (лат. *jus theutonicum magdeburgense*) – разновидность средневекового городского-права, возникшего в конце XII в. на основе правовой системы немецкого города Магдебурга и распространившегося впоследствии по всей Восточной Европе.

Городское право, в том числе и М.п., возникло в ходе освободительной борьбы горожан против городских сеньоров как право общее и равное для всех. Первые достоверные записи М.п., отражающие во многом обыденное правосознание того времени, включают, в частности, привилегии, дарованные архиепископом Вихманом городскому патрициату (знати) г. Магдебурга, постановления шеффенского суда (см. *Великобритания*), записи городских обычаев и др. Наиболее известный источник М.п. – так называемая Вульгата, или "Саксонский Вейхбильд" (XIII–XIV вв.), который представляет собой запись обычного права городов Саксонии с включением в него выдержек из "Саксонского зеркала" и ряда других документов. К систематизированным записям М.п. относятся также Мейсенский сборник (XIV в.), записи судебной практики шеффенов г. Магдебурга, "Магдебургские вопросы" (XIV в.), которые содержат приговоры шеффенов по различным сложным делам. Позднее в систему М.п. вошли также сочинения профессиональных юристов XIV–XVI вв., так называемых постглоссаторов, или комментаторов.

М.п., предоставляя горожанам освобождение от большей части феодальных повинностей, имело универсальный характер: регулировало деятельность городских властей, компетенцию и порядок судопроизводства, решало проблемы земельной и иной собственности в пределах города, устанавливало санкции за различные виды правонарушений. Большое внимание нормы М.п. уделяли также правовому обеспечению ремесла и торговли, регулированию деятельности цехов и купеческих гильдий, вопросам налогообложения. Наиболее существенные черты М.п., как и любого средневекового городского права, – господство в нем обычаев и подверженность влиянию религиозных воззрений. Сама по себе запись обычая еще не имела в тот период юридической силы и составлялась лишь для общего сведения. Иллюстрацией значения обычаев может служить одно из положений М.п., согласно которому "добрые старые обычаи подобны праву и создают право по прошествии долгого времени". Влияние религиозных представлений на право сказывалось двояким образом: с одной стороны, приобретая независимость от феодального сеньора или королевской власти, бюргеры стремились освятить полученные привилегии приоритетом божественной власти и в связи с этим представить городское право как синоним справедливости; с другой – в глоссах (толкованиях норм права средневековыми юристами) зачастую содержится утверждение о том, что задача права – одолевать дьявольские козни.

Как элемент правовой культуры, сопутствующий католической колонизации восточных территорий, М.п. было воспринято многими городами Силезии, Чехии, Венгрии, а в XVI в. через Польшу и Литву оно распространилось на территории Галиции и Западной Белоруссии (Полоцк). В Германии М.п. сохраняло свое значение вплоть до XVII в.

#### **Лит.:**

*Рогачевский А.Л.* Суд небесный и суд земной: памятники магдебургского городского права XIV–XVI вв. и правовые взгляды немецких горожан//Средние века. Вып. 57. М., 1994. С. 75–93;

История политических и правовых учений. Средние века и Возрождение. М., 1986;

*Черниловский З.М.* Всеобщая история государства и права. М., 1996.

*Жуковская Н.Ю.*

## **Магистрат**

**МАГИСТРАТ** – в России XVIII–XIX вв. орган городского сословного управления, созданный впервые в 1720 г. Избирался из крупного купечества и других представителей городских верхов ("первостатейных граждан"). В 1775 г. М. преобразованы в суды для городских сословий. С 1860-х гг. в ходе осуществления судебной реформы М. были постепенно ликвидированы.

В современной Германии – коллегиальный исполнительный орган местного самоуправления. Формируется на низовом уровне в землях Гессен, Бремен, а также в городских общинах земли Шлезвиг-Гольштейн (город Киль, Франкфурт, Висбаден и др.). М. избирается местным представительным органом из своего состава и включает 6-12 членов, в том числе бургомистра.

## **Магистратура**

**МАГИСТРАТУРА** – 1) совокупность высших должностей в Древнем Риме. В римском государстве периода республики магистраты – это должностные лица, в руках которых сосредоточивалась административная власть. Различались магистраты ординарные и экстраординарные. Первые существовали для управления текущими делами государства, вторые создавались в чрезвычайных случаях. Ординарными магистратами являлись консулы, трибуны, преторы, эдилы, квесторы и цензоры; экстраординарными магистратами были диктаторы. Магистраты избирались так называемыми народными собраниями и исполняли свои обязанности непродолжительное время, как правило в течение года, и безвозмездно. На каждую должность одновременно избиралось несколько лиц, взаимно ограничивавших друг друга. Каждый магистрат обладал необходимой полнотой власти, но другой магистрат, занимавший одноименную либо высшую должность, мог приостановить распоряжение первого, наложив на него вето. Магистраты могли быть привлечены к ответственности лишь по окончании срока их полномочий. В Римской империи М. постепенно утратила всякое значение; ее функции перешли к императору и его бюрократическому аппарату.

2) В современных западных государствах термин "М." означает:

а) корпорацию чиновников, непосредственно отправляющих функции суда и прокурорского надзора (Франция);

б) совокупность всех государственных чиновников, а не только судебных (США).

## **Мажоритарная избирательная система**

**МАЖОРИТАРНАЯ ИЗБИРАТЕЛЬНАЯ СИСТЕМА** – один из видов избирательных систем, при которой избранными считаются кандидаты, получившие большинство голосов избирателей по избирательному округу, где они баллотировались: применяется во многих странах, в том числе и в РФ. Другой вид – пропорциональная избирательная система.

М.и.с. имеет свои разновидности и состоит в следующем. Территория государства или представительного органа разбивается на территориальные единицы – от каждой избирается чаще один, но порой два и более депутата. Каждый кандидат выдвигается и избирается в личном качестве, хотя при этом может быть обозначено, какую партию, движение он представляет. Если для победы кандидату надо набрать не только большинство голосов, но и

не менее половины от числа избирателей, принявших участие в голосовании, то в этом случае принято говорить о М.и.с. абсолютного большинства. Если считается победителем кандидат, набравший больше голосов, чем его соперники (т. е. большинство «относительно» своих конкурентов), и при этом неважно, сколько это составит от количества проголосовавших избирателей, такую систему принято называть М.и.с. относительного большинства. Если для победы необходимо определенное число голосов (например, 25, 30, 40 %,?? от числа участвующих в выборах избирателей) – это М.и.с. квалифицированного большинства.

Голосование по М.и.с. относительного большинства проводится в один, по другим разновидностям – в два тура. Во второй тур выходят два кандидата, получившие наибольшее число голосов, а победителем может считаться тот, кто набрал определенное число голосов либо больше голосов, чем соперник.

Плюсы М.и.с. в том, что она результативна – дает победителя; кроме того, голосование предметно – избиратель отдает предпочтение конкретному человеку; депутаты должны поддерживать постоянные связи с избирателями, надеясь на их поддержку при следующих выборах. Недостаток М.и.с. в том, что голоса избирателей, поданные за непобедивших кандидатов, пропадают, а победитель в этом случае имеет поддержку иногда явного меньшинства избирателей, т. е. можно говорить о низкой репрезентативности (представительности) такого депутата.

В РФ для выборов в ГДс 1993 г. применяется принцип сочетания пропорциональной и М.и.с. При этом М.и.с. выглядит так: установлено, что 225 (т. е. половина) депутатов ГД избираются на основе М.и.с. по одномандатным (один округ – один мандат) избирательным округам, образуемым в субъектах РФ на основе единой нормы представительства, за исключением избирательных округов, образуемых в субъектах РФ, число избирателей в которых меньше среднего числа избирателей, установленного ЦИК для одномандатного избирательного округа (см. *Избирательный округ* ). Для победы по округу надо набрать количество голосов больше, чем у других кандидатов, т. е. это М.и.с. относительного большинства. Выборы считаются состоявшимися, если проголосовало не менее 25 % зарегистрированных избирателей.

По М.и.с. проводились выборы половины депутатов ГД в 1993 и 1995 гг. Можно напомнить, что в 1993 г. в СФ также избирались депутаты – по два от каждого субъекта РФ. Использовалась М.и.с. относительного большинства, с той разницей, что округ был двухмандатный; избирательным округом являлась территория каждого субъекта РФ. Что касается выборов представительных органов власти субъектов РФ, в 1993 г. им была дана возможность вводить и мажоритарную, и смешанную мажоритарно-пропорциональную систему. Однако во всех субъектах РФ выборы органов представительной власти проводятся по избирательным округам. Некоторые субъекты образовали одновременно два вида таких округов: обычные (по численности избирателей) и административно-территориальные (т. е. округом стал соответственно район или город, от него избран депутат в парламент субъекта РФ). На выборах в представительные органы местного самоуправления (т. е. собрания, думы городов и районов) депутаты избираются по М.и.с. В то же время нередко вся территория является единым многомандатным округом. Однако каждого депутата избирают в личном качестве, что как раз и характерно для М.и.с.

*Авакьян С.А.*

## **Маклер**

МАКЛЕР – организация или отдельное лицо, посредничающее при заключении договоров купли-продажи акций и облигаций на биржах фондовых. Также посредник в купле-продаже переводных векселей, подыскании лиц, одалживающих деньги на краткие сроки, во фрахтовании судов. В современной биржевой практике термин "М." почти повсеместно вытеснен термином «брокер» к приобрел другой смысл. Как правило, в



биржевых торгах М. участвуют через брокеров. Выделение М. в составе лиц, осуществляющих биржевую деятельность, сохраняется в Англии. В других сферах предпринимательской деятельности вместо термина "М." используется термин «агент». Биржевой М. совершает сделки за счет собственных средств в интересах дилерских, биржевых, иных финансовых (инвестиционных) фирм или клиентов. М. специализируются по типам покупаемых и продаваемых акций, получают доход от разницы между ценой продажи и ценой покупки акций.

## Мандат

МАНДАТ (представительский, депутатский) (лат. *mandatum* – поручение) – документ, удостоверяющий законность и объем полномочий депутата какого-либо представительного учреждения, а также публичную функцию, которая возлагается на депутата выборами и содержание которой (характер М.) определяется конституцией и иными конституционно-правовыми актами. В демократическом государстве правомочия М. включают депутатскую неприкосновенность (иммунитет) и право на вознаграждение за депутатскую деятельность (индемнитет). М. определяет также форму взаимоотношений депутата с его избирателями. В большинстве государств принят так называемый общенациональный М., в силу которого депутат считается представителем всей нации, а не какого-либо определенного избирательного округа. В своей деятельности он не может быть связан никаким наказом (императивным М.) и не подлежит отзыву до истечения срока его М. В конституциях многих государств (Италия, Германия, Франция и др.) содержатся предписания, прямо запрещающие императивный М. В государствах советского типа конституции устанавливают императивный М., т. е. ответственность депутата перед своими избирателями, которые имеют право давать указы депутатам и отзывать их в установленных законом случаях (см. также *Наказы избирателей, Национальное представительство*).

## Мандатная комиссия

МАНДАТНАЯ КОМИССИЯ – в представительных органах государственной власти и местного самоуправления ряда стран одна из постоянных комиссий, образуемых из числа депутатов в начале работы первой сессии данного органа. Проверяет полномочия депутатов и представляет на рассмотрение представительного органа предложения о признании их полномочий, а в случае нарушений законодательства – о признании выборов отдельных депутатов недействительными. М.к. также дает заключения по всем вопросам, связанным с досрочным прекращением депутатом своих обязанностей. Порядок создания и деятельности М.к. определяется регламентом соответствующего представительного органа (палаты парламента). В ФС М.к. образуется только в ГД. В СФ предварительное рассмотрение вопросов о полномочиях его членов входит в компетенцию Комиссии по регламенту и парламентских процедурам. М.к. ГД образуется на срок ее полномочий и в части обеспечения своей деятельности имеет статус комитета ГД. При формировании М.к. должен соблюдаться принцип пропорционального представительства депутатских объединений.

## Манифест

МАНИФЕСТ (лат. *manifestum* – призыв) – 1) особый акт главы государства или высшего органа государственной власти, обращенный к населению. Принимается в связи с каким-либо важным политическим событием, торжественной датой и т. п.;

2) документ, содержащий перечень коносаментов. Представляется судовой администрацией таможенным органам, стивидорным компаниям, осуществляющим погрузку и выгрузку в порту назначения. Составляется по данным коносаментов и содержит:

наименование судна, порт погрузки, номера коносаментов, наименование, сведения о массе, объеме и количестве груза по каждому коносаменту, наименование отправителей и получателей груза, маркировку груза, ставку и сумму фрахта.

## Ману законы

МАНУ ЗАКОНЫ (санскр. *Манавадхар-машастра*) – древнеиндийский сборник предписаний, определяющих поведение индийца в частной и общественной жизни в соответствии с господствовавшими в обществе системой взглядов и религиозными догматами брахманизма. Составление М.з. индийская традиция приписывает мифическому прародителю людей Ману. В дошедшем до нас виде М.з. были составлены, по-видимому, около II в. до н. э. – I в. н. э. М.з. написаны на санскрите, содержат 2650 двустиший (шлок), разбитых на 12 глав. Поскольку в Древней Индии понятия права как совокупности самостоятельных норм, регулирующих общественные отношения, не было, повседневная жизнь подчинялась религиозно-этическим правилам. Непосредственно правовое содержание имеют немногочисленные статьи, содержащиеся в основном в гл. 8 и 9.

Главное в М.з. – закрепление существующего варнового строя. М.з. дают описание индийских варн. Первые варны были привилегированными: брахманы – варна, в которую входили знатные жреческие роды, и кшатрии – военная знать. При этом брахманы, выполнявшие жреческие функции и знающие священное учение, занимали наиболее почетное место в обществе. Их называли «авадхья» – неприкосновенные. Третью варну – вайшьев – составляла основная масса свободных общинников. Участвовавшие в войнах и усиление имущественного и общественного неравенства привели к появлению большого количества людей, не являвшихся членами общин. Этих людей называли шудрами. Если чужаки и принимались в общину, то равных прав не получали. Они не допускались к решению общественных дел, не участвовали в племенном собрании: не проходили обряда посвящения – "второго рождения", на которое имели право только свободные члены общины, называвшиеся "дважды рожденными" (двиджати). Шудры, составлявшие четвертую, низшую варну, являлись "единожды рожденными".

В период создания М.з. в Индии уже хорошо понимали разницу между собственностью и владением. М.з. указывают семь возможных способов возникновения права собственности: наследование, получение в виде дара или находки, покупка, завоевание, ростовщичество, исполнение работы, а также получение милостыни. Древней Индии был известен и такой способ приобретения права собственности, как давность владения (10 лет). При этом подчеркивалось, что только при законном подтверждении человек из владельца превращался в собственника. Приобретать вещь можно было только у собственника. Доказывать право собственности ссылкой на добросовестное владение запрещалось. Если у добросовестного приобретателя обнаруживалась украденная вещь, она возвращалась прежнему собственнику. Среди основных видов собственности М.з. называют землю. Земельный фонд страны составляли земли царские, общинные, частных лиц. Царь получал налоги с землевладельцев не как собственник земли, а как суверен, защищающий население страны.

В М.з. говорится: если царь взимает налоги, не охраняя подданных, то он немедленно идет в ад: такой царь называется "крадущим шестую часть урожая". За незаконное присвоение чужой собственности (чужого участка земли) накладывался большой штраф, присвоившего чужую землю объявляли вором. Вмешиваться в дела собственника запрещалось. В М.з. говорится, что, если несобственник поля засеивает его своими семенами, он не имеет права получать урожай. Лишь сам собственник земли решал вопрос о своей земле, которую он мог продать, подарить, заложить, сдать в аренду. М.з. охраняли и движимое имущество (наиболее значительное: рабы, скот, инвентарь). В них упоминается о рассмотрении судебных споров о границах между общинами, об общинных колодцах, каналах. При рассмотрении этих споров прежде всего учитывалось мнение родственников и соседей. Они же имели право преимущественного приобретения земли. Таким образом,

община, игравшая значительную роль, стремилась ограничить частное землевладение. Обязательственные отношения получили в М.з. довольно тщательную разработку.

В основном в них говорится об обязательствах из договоров. Наиболее подробно описывается договор займа. Закон твердо устанавливает нерушимость и преемственность долговых обязательств. Если должник не мог уплатить долг в срок, он обязан был его отработать. При этом кредитор, принадлежавший к низшей касте, не мог заставить отрабатывать должника высшей касты. Лицо более высокого происхождения, чем должник, отдавало долг постепенно. Допускалось получение долга с помощью силы, хитрости, принуждения. После уплаты долга с процентами должник становился свободным. В случае смерти должника долг мог перейти на сына и других родственников умершего.

В Маурийскую эпоху широко применялся труд свободных наемных работников (кармакаров), поэтому М.з. значительное внимание уделяют именно этому виду договора. По своей варновой принадлежности наемные работники в основном относились к шудрам, но, вероятно, среди них были и разорившиеся свободные общинники и ремесленники, вайшьи. Кармакары, занятые на сельскохозяйственных работах, получали 1/10 урожая, в скотоводстве – 1/10 масла от молока коров, за которыми ухаживали. Условия заключения договора зависели от работодателей. Неисполнение договора влекло штраф, и жалование виновному не выплачивалось. Если же это было вызвано болезнью и, выздоровев, нанявшийся исполнял работу, он мог получить жалование даже спустя долгое время.

Известен был в Древней Индии и договор аренды земли. Этот договор получил распространение в связи с процессом имущественной дифференциации. Разоряющиеся общинники, лишившиеся земли, вынуждены были арендовать ее. Купля-продажа – один из договоров, о котором упоминается в М.з. Договор считался действительным, если совершался в присутствии свидетелей и в качестве продавца выступал собственник вещи. Закон устанавливал определенные требования к предмету договора и запрещал продавать товар плохого качества, недостаточный повесу. В течение 10 дней после совершения купли-продажи сделку можно было расторгнуть без каких-либо уважительных причин. Особенность этого договора для Индии заключалась в том, что существовало ограничение торговли людьми и торговля считалась занятием для высших каст. Упоминается в М.з. договор дарения.

Устанавливая положения, регулирующие отдельные виды договоров, М.з. формулируют и некоторые общие для всех правила. Так, договор являлся недействительным, если был заключен пьяным, безумным, ребенком, старым рабом, неуполномоченным. Недействительной считалась сделка, совершенная с обманом, принуждением, с нарушением обычаев, принятых в деловых отношениях. Сделка расторгалась таким же образом, как и заключалась – М.з. известны были и обязательства из причинения вреда. В качестве основания для возникновения такого обязательства называется порча имущества (потрава посевов скотом на огороженном участке, потеря пастухом животного), вред, причиненный движением повозки по городу. При этом виновный должен был возместить причиненный ущерб и уплатить штраф царю.

Брачно-семейные отношения в Древней Индии были основаны на большой патриархальной семье. Глава семьи – муж. Женщина полностью зависела от своего супруга и сыновей. Брак представлял собой имущественную сделку, в результате которой муж покупал себе жену и она становилась его собственностью. М.з. определяют положение женщины следующим образом: в детстве ей полагалось быть под властью отца, в молодости – мужа, после смерти мужа – под властью сыновей, ибо "женщина никогда не пригодна для самостоятельности". М.з. прямо требуют от жены почитать своего мужа как бога, даже если он лишен добродетелей. Хотя М.з. как высшую норму провозглашают "взаимную верность до смерти", муж мог иметь несколько жен, развестись с женой. Жена же не могла покинуть семью, даже если муж ее продал и оставил. Она продолжала считаться его женой. За измену жена подвергалась страшным карам, вплоть до смертной казни. Согласно традиции, жена должна была принадлежать к той же варне, что и муж. Мужчинам разрешалось в

исключительных случаях вступать в брак с женщинами из более низкой варны, но женщине из высшей варны вступать в брак с мужчиной низшей группы запрещалось. Особенно серьезным грехом считалась женитьба шудры на брахманке. Также всеильной была власть отца над своими детьми. Все имущество семьи было общим достоянием, но управлялось главой семьи. После смерти родителей имущество либо делилось между сыновьями, либо оставалось у старшего сына, становившегося опекуном младших братьев. Дочери от наследования устранились, но братья должны были выделить им по??/?? своей доли для приданого. Наследования по завещанию древнеиндийское право не знало.

Уголовное право, представленное в М.з., с одной стороны, отличается довольно высоким для своего времени уровнем развития, что проявляется в указании на формы вины (умысел и неосторожность), на рецидив, соучастие, тяжесть преступления в зависимости от принадлежности потерпевшего и виновного к определенной варне. С другой стороны, Законы отражают сохранение пережитков старины, о чем свидетельствует сохранение принципа талиона, ордалия, ответственности общины за преступление, совершенное на ее территории, если преступник неизвестен. Среди преступлений, называемых М.з., на первом месте – государственные. В качестве примера можно назвать службу врагам царя, поломку городской стены, городских ворот. Полного перечня этого вида преступлений М.з. не дают, что является характерной чертой для всех древних кодификаций. Более подробно они описывают преступления против собственности и против личности. Среди имущественных преступлений М.з. большое внимание уделяют краже, призывая царя к обузданию воров. Следует отметить, что они четко различают кражу как тайное похищение имущества и грабеж, совершаемый в присутствии потерпевшего и с насилием по отношению к нему. Меры, применяемые к вору, зависели от того, был ли он задержан на месте преступления или нет, совершена кража днем или ночью. Пойманного с краденым и с воровским инструментом М.з. предписывают казнить, не колеблясь. Воров, совершающих кражу ночью, царю следует, отрубив обе руки, посадить на кол. При первой краже отрезали два пальца, при второй – руку и ногу, при третьей – казнили. Наказание несли также лица, видевшие кражу, но не сообщившие о ней; укрыватель вора нес такое же наказание, как и вор.

М.з. дают общее представление о процессе того времени. Отделения суда от администрации не существовало. Верховный суд вершил царь с брахманами. Не было различия между уголовным и гражданским процессом, сам процесс носил состязательный характер. М.з. называют поводы для рассмотрения исков: неуплата долга, заклад, продажа чужого, соучастие в объединении, невозвращение полученного, неуплата жалованья, нарушение соглашения, отмена купли-продажи, спор хозяина с пастухом, спор о границе, клевета и оскорбление, кража, насилие, прелюбодеяние, раздел наследства, игра в кости и битье об заклад и т. д.

Основным источником доказательств служили свидетельские показания. М.з. весьма детально регламентируют их использование. Ценность показаний соответствовала принадлежности свидетеля к варне. Лжесвидетельство, несообщение суду известных сведений считались тяжким грехом. Не допускалось в качестве свидетеля заинтересованное лицо. Не могли быть свидетелями женщины "вследствие непостоянства ума". При отсутствии свидетелей в качестве доказательств применялись ордалии различных видов: испытание огнем, весами, водой и др.

М.з. осуждали всякое насилие, совершенное над личностью, и считали насильника худшим злодеем, чем ругателя, вора и ударившего палкой. Насилием считалось убийство и телесные повреждения. Умышленное убийство влекло за собой смертную казнь. Убийство при защите себя, охране жертвенных даров, защите женщин и брахманов (необходимая оборона) не наказывалось. Довольно много статей направлено на укрепление семейных отношений. М.з. устанавливают суровое наказание за прелюбодеяние, за посягательство на честь женщины. М.з. определяют наказание как силу, которая правит людьми и охраняет их. Они предписывают применять наказание с учетом всех обстоятельств совершенного преступления, степени его сознательности. Несправедливое наказание "лишает неба в

другом мире". Вместе с тем при определении кары за телесные повреждения и оскорбления довольно ярко проявилась классовая сущность древнеиндийского права. Среди видов наказания следует назвать смертную казнь (для брахмана она заменяется бритьем головы) в различных вариантах; посажение на кол, сожжение на кровати или костре, утопление, затравливание собаками и др.; членовредительские наказания (отрезание пальцев, рук, ног); штрафы, изгнание, тюремное заключение (далеко не полный перечень). Кровная месть в М.з. не упоминается – видимо, в то время она уже не применялась.

Лит.: Законы Ману: Пер. с санскрит. М., 1960.  
*Филиппова Т.П.*

## **Маркс (Marx) Карл Генрих (1818–1883)**

МАРКС (Marx) Карл Генрих (1818–1883) – основоположник теории научного коммунизма, диалектического и исторического материализма; мыслитель и революционер. Родился в семье адвоката. Учился в Боннском и Берлинском университетах, имел степень доктора философии. В молодости находился под влиянием младеггелянства. Переход М. на позиции материалистической диалектики как основы теории коммунизма нашел выражение в работах 1844 г. "К еврейскому вопросу", "К критике политической экономии. Введение". В том же году М. завязывает дружбу и тесное сотрудничество с Ф. Энгельсом. М. является основателем Союза коммунистов (1847), программой которого стал разработанный им "Манифест коммунистической партии". Подводя итоги революции 1848 г., он впервые поставил вопрос о "диктатуре пролетариата" и необходимости обобществления средств производства. М. - организатор и вождь I Интернационала (1864–1876). В 1867 г. вышел первый том «Капитала» – основного труда М., в котором всесторонне исследуется капиталистический способ производства и его исторические пределы.

Взгляды М. на государство и право – это, с одной стороны, теоретическое обобщение экономических, политических и духовных реалий середины XIX в., обоснование революционной борьбы пролетариата, а с другой – протест против трактовки государства и права как неких надклассовых институтов, воплотивших в себе идею "всеобщей свободы".

Основное внимание М. уделял экономической обусловленности и классовой сущности государства и права, анализу их типов, форм, функций, исторических судеб. М. отмечал, что история человеческого общества всегда была историей классовой борьбы между угнетателями и угнетенными, занимающими антагонистические позиции в системе общественного производства. В процессе производства люди вступают в отношения, которые не зависят от их воли, но обусловлены определенным уровнем материального развития общества, – производственные отношения. Они образуют в совокупности экономический базис данного общества, который в свою очередь формирует определенные формы общественного сознания. Общественное бытие, таким образом, определяет общественное сознание, т. е. характер социальных, политических и духовных процессов в обществе. Когда же уровень развития материальных производительных сил общества приходит в противоречие с существующими производственными отношениями (опережает их), создаются объективные условия для совершения социальных революций, которые изменяют экономический базис общества и соответствующую ему надстройку.

В тезисной форме учение М. о государстве и праве выглядит следующим образом:

а) государство и право возникают одновременно в результате общественного разделения труда, обособления семьи, формирования классов и их противостояния;

б) государство и право – классовые по своей сущности явления и поэтому могут быть реализованы только в классовом обществе;

в) их развитие обуславливается в конечном счете экономическим правом (правом собственности), однако как элементы надстройки государство и право обладают относительной самостоятельностью и в свою очередь воздействуют на экономическую структуру общества;

г) государство и право – орудия классового господства, которые осуществляют и поддерживают всю систему этого господства;

д) государство творит право, право реализуется через государство – друг без друга они существовать не могут;

е) со сменой типов классового общества изменяется также тип государства и права;

ж) с исчезновением классов в рамках коммунистической формации государство и право отмирают – такова их конечная историческая перспектива.

На основании теории классовой борьбы и обусловленной ею исторической закономерности, в соответствии с которой одни социально-экономические формации сменяются другими – более прогрессивными, М. выделял следующие этапы развития общества: первобытно-общинный строй, рабовладение, феодализм, капитализм и коммунизм. За рамки этих формаций выходят общества "азиатского способа производства", возникновение государства в которых не связано непосредственно с образованием классов. К этому типу государств М. и Энгельс относили, в частности, Древний Египет, Древнюю Индию с ее "системой сельских общин".

Буржуазные производственные отношения, по теории М., - последняя антагонистическая форма общественного производства, поскольку в их недрах развиваются материальные условия для разрешения этих антагонизмов.

Материалистическое понимание истории, таким образом, начинается с утверждения о том, что основой любого социального строя являются производство и обмен продуктами. Распределение продуктов и разделение общества на классы определяются характером производства, т. е. тем, что произведено, как и кем произведено и как происходит обмен произведенным продуктом. Именно поэтому, по утверждению М., причины социальных изменений и политических-революций следует искать не в головах людей (философия), а в способе производства и обмена (экономика).

Право в этой схеме большой роли не играет, поскольку оно, в понимании М., есть лишь совокупность норм, выражающих волю и интересы господствующего класса.

Связь права и государства, по М., это связь классовых по своей сущности явлений, а законность – одна из производных этой связи. Отмечая ее объективный характер, М. указывал, что, как бы господствующие классы и их государство ни попирали ими же установленные правовые нормы, они не могут их не исполнять вообще. Постоянно нарушая законы, государство не только потеряло бы свой авторитет, но и не смогло бы осуществлять свои основные функции.

**Соч.:**

К критике политической экономии. Введение (1844);

Святое семейство;

Манифест коммунистической партии (1848);

Капитал. Т. I-III (с 1867 г.) и др.

**Лит.:**

Маркс К. Капитал. Т. I;

Маркс К. Энгельс Ф. Святое семейство;

Энгельс Ф. Происхождение семьи, частной собственности и государства//Маркс К., Энгельс Ф. Соч., 2-е изд.;

Мамут Л.С. Карл Маркс как теоретик государства. М., 1979;

Лапаева В.В. Вопросы права в «Капитале» Маркса//Вестник МГУ. Право. Сер. 12, 1973, № 5.

Жуковская Н.Ю.

## **Массовые беспорядки**

МАССОВЫЕ БЕСПОРЯДКИ – действия большого скопления народа, массы людей, которые сопровождаются насилием, погромами, поджогами, уничтожением имущества, применением взрывчатых веществ или взрывных устройств, а также вооруженным сопротивлением представителям власти. Призывы к М.б. представляют собой публичное

обращение к широкому кругу людей, к толпе с целью оказать на них соответствующее воздействие. Организатор М.б. собирает и сплачивает толпу, объединяет ее и руководит преступными действиями. М.б. – преступление против общественной безопасности (предусмотрено ст. 212 УК).

М.б. дезорганизуют работу транспорта, препятствуют нормальному функционированию органов власти и управления, нарушают общественный порядок и общественную безопасность М.б. могут совершаться в одной из следующих форм: организация, участие призывы к активному неподчинению за конным требованиям представителей властей.

Преступление является оконченным с момента организации М.б., участия в них или с момента обращения с призывами. Насилие, уничтожение или повреждение имущества, применение огнестрельного оружия, взрывчатых веществ, вооруженное сопротивление представителям власти охватывается составом М.б., и дополнительная квалификация не требуется. Если же в ходе М.б. совершается убийство, причинение тяжкого вреда здоровью, бандитизм, хищение чужого имущества и т.д., то такие действия должны квалифицироваться по совокупности преступлений. Организатор М.б. и лицо, обратившееся с призывом к М.б., действуют с прямым умыслом. Участие в М.б. возможно как с прямым, так и с косвенным умыслом.

## **Материальная ответственность**

**МАТЕРИАЛЬНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ** – в трудовом праве ответственность работников за ущерб, причиненный предприятию, учреждению, организации (в дальнейшем – предприятие). Вопросы М.о. урегулированы КЗоТ и рядом других нормативных актов. М.о. за ущерб, причиненный предприятию при исполнении трудовых обязанностей, возлагается на работника при условии его вины. Эта ответственность, как правило, ограничивается его средним месячным заработком. При определении размера ущерба учитывается только прямой действительный ущерб. Неполученные доходы не учитываются (в отличие от имущественной ответственности по нормам гражданского права). Не допускается возложение на работника М.о. за ущерб, который может быть отнесен к категории нормального производственного хозяйственного риска. Администрация предприятия обязана создавать работникам условия, необходимые для обеспечения полной сохранности вверенного им имущества (ст. 118, 119 КЗоТ).

Полная М.о. в размере причиненного ущерба наступает в случаях, когда:

а) ущерб причинен преступными действиями работника, установленными приговором суда;

б) такая ответственность возложена на работника по законодательству, т. е. законами или постановлениями правительства (это, например, кассиры предприятий, операторы связи и другие работники);

в) между работником и предприятием заключен письменный договор о полной М. о. Такой договор может заключаться с работниками, занимающими должности или выполняющими работы, приведенные в Перечне, утвержденном постановлением Госкомтруда СССР и ВЦСПС от 28 декабря 1977 г.;

г) ущерб причинен не при исполнении трудовых обязанностей;

д) имущество и другие ценности были получены работником под отчет по разовой доверенности или по другим разовым документам;

е) ущерб причинен недостачей, умышленным уничтожением или умышленной порчей материалов, полуфабрикатов, изделий (продукции), в том числе при изготовлении инструментов, из мерительных приборов, спецодежды и других предметов, выданных работнику в пользование;

ж) ущерб причинен работником, находившимся в нетрезвом состоянии (ст. 121 КЗоТ).

При совместном выполнении работ, когда невозможно разграничить М.о. каждого,

может вводиться коллективная (бригадная) М.о. по письменному договору между предприятием и всеми членами коллектива, бригады (ст. 121-2 КЗоТ). Перечень работ, при выполнении которых может вводиться коллективная (бригадная) М.о., утвержден постановлением Госкомтруда СССР и ВЦСПС от 14 сентября 1981 г.

Размер причиненного предприятию ущерба определяется по фактическим потерям на основании данных бухгалтерского учета, исходя из балансовой стоимости (себестоимости) материальных ценностей за вычетом износа по установленным нормам. При хищении, недостаче, умышленном уничтожении или умышленной порче материальных ценностей ущерб определяется по ценам, действующим в данной местности на день причинения ущерба (ст. 121-3 КЗоТ). Особый порядок установлен законодательством для определения пределов М.о. за ущерб, причиненный предприятию хищением, умышленной порчей, недостачей или утратой отдельных видов имущества и других ценностей, а также в тех случаях, когда фактический размер ущерба превышает его номинальный размер (ст. 255 КЗоТ). Под этими ценностями (случаями) подразумеваются прежде всего валюта, драгоценные металлы (камни).

Работник, причинивший ущерб, может добровольно возместить его полностью или частично. С согласия администрации он может передать для возмещения причиненного ущерба равноценное имущество или исправить поврежденное (ст. 118-1 КЗоТ). Если размер ущерба не превышает среднего месячного заработка работника, его возмещение может быть произведено по распоряжению администрации предприятия, изданному в 2-недельный срок со дня обнаружения ущерба. Распоряжение должно быть обращено к исполнению не ранее 7 дней со дня сообщения об этом работнику и может быть им обжаловано в порядке, установленном для рассмотрения трудовых споров. В остальных случаях (в том числе при прекращении работником трудовых отношений с предприятием, пропуска срока для издания распоряжения) возмещение ущерба производится в судебном порядке (ст. 122 КЗоТ). Суд может с учетом степени вины, конкретных обстоятельств и материального положения работника уменьшить размер подлежащего возмещению ущерба (ст. 123 КЗоТ).

*Бараташвили В.В.*

## **Материальное право**

**МАТЕРИАЛЬНОЕ ПРАВО** – система правовых норм, обеспечивающих воздействие государства на общественные отношения путем их прямого, непосредственного правового регулирования. От М.п. принято отличать процессуальное право, которым закрепляют формы и порядок реализации М.п., условия его защиты. М.п. подразделяется с учетом иерархии норм и предмета регулирования на отрасли(конституционное, гражданское, трудовое, административное, уголовное и др.) и институты права (избирательное, пенсионное, право собственности и др.). М.п. отражает экономические отношения в государстве и политический строй, обслуживает их, изменяясь вместе с ними. Переход от централизованной экономики советского государства к экономике свободных рыночных отношений потребовал существенных реформ многих отраслей М.п. В период реформ первой половины 90-х гг. были приняты новые ГК РФ, УК и другие крупные законодательные акты.

*Бойков А.Д.*

## **Материнская компания**

**МАТЕРИНСКАЯ КОМПАНИЯ** – хозяйственное товарищество или общество, которое в силу преобладающего участия в уставном капитале другого хозяйственного общества либо в соответствии с заключенным между ними договором или иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким дочерним, хозяйственным обществом (п. 1 ст. 105 ГК РФ). Действующее законодательство РФ называет М.к. «основным» хозяйственным



обществом. Понятие М.к. широко используется в зарубежном законодательстве о компаниях (корпорациях), в том числе в директивах ЕС по праву компаний, а также в налоговом законодательстве. В американском праве они называются холдинговыми (держательскими) компаниями. М.к. контролирует деятельность своих дочерних хозяйственных обществ, фактически определяя их действия в гражданском обороте, а потому при определенных законом условиях должна нести по их сделкам субсидиарную или солидарную ответственность (п. 2 ст. 105 ГК РФ). В остальном М.к. являются обычными хозяйственными товариществами или обществами. Понятие М.к. имеет юридический смысл только в отношениях с дочерними компаниями (дочерними хозяйственными обществами).

*Суханов Е.А.*

## **Мафия**

МАФИЯ – наименование одной из самостоятельных преступных организаций итальянского криминального мира. Распространение этого наименования на другие структуры подобного рода и даже на все криминальное явление, каким является организованная преступность, не случайно – всем им присущи одинаковые принципиальные признаки.

М., являющаяся в настоящее время мощной преступной организацией транснационального типа, возникла в конце XVIII в. на юге Италии, в Сицилии.

Для М. характерны установление контроля над определенной территорией и определенной сферой преступной деятельности, сращивание с государственной и политической властью. М. обладает отлаженной организационной системой, состоящей из кланов: представители этих кланов составляют объединенный совет. Возглавляют М. высший совет (купола) и его глава. Приему в организацию предшествует тщательная проверка кандидата (предпочитаются совершившие преступление – учитывается число и тяжесть преступлений), обязательны (под страхом смерти) требования о круговой поручке и молчании (закон "омерте"), беспрекословное выполнение приказа. Постепенно, распространила свое влияние на континентальную Италию, где поддерживает преступные контакты с другими организованными формированиями – «Каморрой», "Ндрангетой", "Ланова сакра корона унита". Все итальянские преступные организации, составляющие, по существу, единую организованную преступность, автономны и самостоятельны, хотя члены одних из них могут состоять в других. Итальянская М. устойчиво связана с американской "Коза нострой" (в основе организации и деятельности последней те же положения, что и у итальянской), преступными структурами ряда стран Северной и Южной Америки, Азии. Установлены связи между итальянской и российской организованной преступностью.

Основными направлениями деятельности М. исторически являлись вооруженные нападения, убийства, террор, вымогательства. В современных условиях организованная преступность (в том числе М.) контролирует: незаконный оборот наркотиков и оружия, захват заложников и похищение людей, финансовые аферы и фальшивомонетничество, отмывание незаконно добытых средств; прибегает к давлению на власти.

*Ванюшкин С.В.*

## **Межгосударственный экономический комитет (МЭК)**

МЕЖГОСУДАРСТВЕННЫЙ ЭКОНОМИЧЕСКИЙ КОМИТЕТ (МЭК) – один из институтов (органов) созданного странами – членами СНГ в 1993 г. Экономического союза (ЭС): образован на основе особого Соглашения о создании Межгосударственного экономического комитета ЭС, заключенного 21 октября 1994 г. с целью обеспечения, рационального развития интеграционных процессов в рамках СНГ. МЭК является постоянно действующим органом ЭС; он призван координировать деятельность, осуществляемую на основе решений последнего; имеет также исполнительные, контрольные и распорядительные

функции в пределах полномочий, добровольно делегированных ему сторонами договора о создании ЭС.

Руководящие органы МЭК: Президиум – высший орган (состоит из заместителей глав правительств участников ЭС, заседает не реже раза в квартал, рассматривает важнейшие межгосударственные вопросы экономического сотрудничества и определяет направления и сферы, нуждающиеся в принятии оперативных решений) и Коллегия – постоянный рабочий орган (состоит из полномочных представителей участников, принимает оперативные решения в рамках своей компетенции и руководит Аппаратом МЭК).

При МЭК действуют также межгосударственные, межправительственные координационно-консультативные органы, руководители которых могут участвовать в заседаниях Коллегии с правом совещательного голоса. Местонахождение МЭК – Москва.

*Волосов М.Е.*

## **Международная ассоциация развития (МАР)**

МЕЖДУНАРОДНАЯ АССОЦИАЦИЯ РАЗВИТИЯ (МАР) – филиал Международного банка реконструкции и развития (МБРР); образован по решению Банка в 1960 г. специально для предоставления развивающимся странам (только членам МБРР) кредитов и займов на льготных условиях (иногда до 50 лет на беспроцентной основе). МАР имеет свой устав, но фактически управляется МБРР и нередко осуществляет совместное с Банком кредитование проектов. К 1995 г. членами МАР являлись 156 государств. Структура МАР: Совет управляющих; Исполнительный директорат; президент. Состав Совета и исполнительного директората тот же, что и у МБРР.

Административную деятельность осуществляет по совместительству персонал МБРР. Штат сотрудников МАР разделен на четыре сектора: операции, финансирование, политика, планирование и исследования. МАР располагает тремя основными источниками финансирования: прибыли МБРР, взносы государств-членов, взносы состоятельных государств-членов. Раз в 3 года группа стран-кредиторов (в настоящее время 34 государства) назначает официальных представителей, которые проводят консультации об очередном привлечении средств МАР. Каждый финансируемый МАР проект подвергается политико-экономической экспертизе с целью наиболее эффективного использования финансовой помощи. Кредиты предоставляются в национальной валюте-государства или его территории.

## **Международная морская организация (ИМО)**

МЕЖДУНАРОДНАЯ МОРСКАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ (ИМО) – международная межправительственная организация, специализированное учреждение ООН; функционирует с 1959 г. (до 22 мая 1982 г. – Межправительственная морская консультативная организация – ИМКО). Цели ИМО:

а) обеспечение механизма сотрудничества между правительствами в области мероприятий, относящихся ко всякого рода техническим вопросам, затрагивающим международное торговое судоходство;

б) содействие всеобщему принятию самых высоких стандартов в вопросах, касающихся безопасности на море и эффективности судоходства, предотвращения и контроля загрязнения моря с судов;

в) решение правовых вопросов, вытекающих из целей, предусмотренных в Конвенции 1958 г.;

г) устранение дискриминационных мер и излишних ограничений, предпринимаемых правительствами в отношении международного торгового судоходства;

д) рассмотрение вопросов, касающихся судоходства, которые могут быть переданы ей любым органом или специализированным учреждением ООН.

Руководящие и постоянные вспомогательные органы ИМО: Ассамблея, Совет (состоит из 32 членов), Комитет по безопасности на море, Юридический комитет, Комитет по защите морской среды, Комитет по техническому сотрудничеству и Подкомитет по упрощению формальностей в морском судоходстве. Деятельность ИМО осуществляется по 6 основным направлениям: безопасность на море, предотвращение загрязнения, упрощение формальностей в морском судоходстве, морское профессиональное образование, разработка и одобрение конвенций и техническая помощь.

За период своей деятельности ИМО разработала и приняла более 40 конвенций и поправок к ним и примерно такое же количество международных кодексов и наставлений. Наиболее важные из них: Международная конвенция по охране человеческой жизни на море 1974 г. (вступила в силу в 1980 г.); Международная конвенция о грузовой марке 1966 г., (вступила в силу в 1968 г.); Конвенция о международных правилах предупреждения столкновений судов на море 1972 г., (вступила в силу в 1977 г.); Международная конвенция о безопасных контейнерах 1972 г. (вступила в силу в 1977 г.); Конвенция о международной организации морской спутниковой связи 1976 г. (вступила в силу в 1979 г.); Международная конвенция о безопасности рыболовных судов 1977 г. (в силу не вступила);

Международная конвенция о поиске и спасании на море 1979 г. (вступила в силу в 1985 г.); Международная конвенция о вмешательстве в открытом море в случаях аварий, приводящих к загрязнению нефтью 1969 г. (вступила в силу в 1975 г.); Международная конвенция о гражданской ответственности за ущерб от загрязнения нефтью 1969 г. (вступила в силу в 1975 г.); Международная конвенция по предотвращению загрязнения с судов 1973 г. (вступила в силу в 1984 г.); Конвенция о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности морского судоходства 1988 г. (в силу не вступила).

При ИМО функционируют Всемирный морской университет на Мальте, Морская транспортная академия в Триесте и Международный институт морского права в Ла-Валетте. Членами ИМО являются 152 государства, в том числе РФ. Штаб-квартира расположена в Лондоне.

*Бекашев К.А.*

## **Международная организация гражданской авиации (ИКАО)**

МЕЖДУНАРОДНАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ ГРАЖДАНСКОЙ АВИАЦИИ (ИКАО) (англ. *International Civil Aviation Organization*) – специализированное учреждение ООН: организует и координирует деятельность гражданской авиации. Учредительный акт ИКАО – Конвенция о международной гражданской авиации 1944 г., в текст которой были включены положения, составляющие устав ИКАО.

Цели и задачи ИКАО: разработка принципов и методов международной аэронавигации и содействие планированию и развитию международного воздушного транспорта, с тем чтобы:

- а) обеспечивать безопасное и упорядоченное развитие международной гражданской авиации;
- б) поощрять искусство конструирования и эксплуатации воздушных судов в мирных целях;
- в) поощрять развитие воздушных трасс, аэропортов и аэронавигационных средств;
- г) удовлетворять потребности народов мира в безопасном, регулярном, эффективном воздушном транспорте;
- д) предотвращать экономические потери, вызванные неразумной конкуренцией;
- е) обеспечивать полное уважение прав договаривающихся государств и справедливые для каждого договаривающегося государства возможности использовать авиапредприятия, занятые в международном воздушном сообщении;
- ж) оказывать общее содействие развитию международной гражданской авиации во всех ее аспектах.

Членство ИКАО оформляется путем уведомления государством депозитария о своем желании присоединиться к Чикагской конвенции.

Высший орган ИКАО – Ассамблея. Она собирается на сессии раз в 3 года, рассматривает отчеты Совета и принимает по ним соответствующие меры, а также выносит решения по любому вопросу, переданному ей Советом. В ее компетенцию входит утверждение бюджета и финансового отчета ИКАО. Совет – постоянный орган, ответственный перед Ассамблеей. Состоит из 33 членов, избираемых Ассамблеей на 3-летний период. При выборах обеспечивается надлежащее представительство:

- а) государств, играющих ведущую роль в воздушном транспорте;
- б) государств, которые вносят наибольший вклад в дело международной авионавигации;
- в) государств, которые призваны обеспечить представительство в Совете всех основных регионов мира.

Одна из основных функций Совета – принятие Международных стандартов и практических рекомендаций и оформление их в качестве приложений к Чикагской Конвенции о международной гражданской авиации. В настоящее время 18 приложений содержат более 4 тыс. стандартов и рекомендаций. Стандарты являются обязательными для государств – членов ИКАО. Основные рабочие органы ИКАО: Аэронавигационная комиссия, Авиатранспортный комитет, Юридический комитет, Комитет по совместной поддержке, Финансовый комитет, Комитет по незаконному вмешательству, Комитет по кадрам и Комитет по техническому сотрудничеству.

Деятельность ИКАО в юридической области связана с разработкой проектов Конвенций. Юридический комитет подготовил проекты 15 международных документов, первый из которых был принят Ассамблеей ИКАО, а последние 14 – дипломатическими конференциями. В частности, Женевская конвенция 1948 г. касается международного признания прав в отношении воздушных судов. Она обеспечивает признание права собственности и других прав в отношении воздушных судов, с тем чтобы при пересечении судном государственной границы, интересы носителя таких прав были защищены. Римская конвенция 1952 г. включает принцип исключительной ответственности эксплуатанта воздушного судна за ущерб, причиненный третьей стороне на поверхности земли, но устанавливает ограничения суммы компенсации. Она также обязывает исполнять решения иностранных судебных инстанций. Дипломатическая конференция 1978 г. дополнила Римскую конвенцию Монреальским протоколом, который упростил Конвенцию и установил пределы ответственности.

ИКАО разработала проекты протоколов 1955 г., 1971 г. и 1975 г к Варшавской конвенции 1929 г. Токийская конвенция 1963 г. предусматривает, что государство регистрации воздушного судна правомочно осуществлять юрисдикцию в отношении преступлений и действий, совершенных на борту этого воздушного судна. Ее цель заключается в том, чтобы преступления, где бы они ни были совершены, не остались безнаказанными. В Конвенции о борьбе с незаконным захватом воздушных судов 1970 г. дается определение незаконного захвата, а государства-участники обязуются применять в отношении такого преступления суровые меры. Конвенция о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности гражданской авиации 1971 г. определяет широкий спектр таких актов (в основном это касается действий, не связанных с захватом воздушного судна). Конвенция содержит специальные положения о юрисдикции, заключении под стражу, уголовном преследовании и выдаче предполагаемого преступника. Конвенция о маркировке пластических взрывчатых веществ в целях их обнаружения 1991 г. обязывает государства-участников запретить изготовление на своей территории немаркированных взрывчатых веществ. ИКАО подготовила и одобрила ряд поправок к Чикагской конвенции (например, ст. 83 bis и 3 bis).

Членами ИКАО являются более 180 государств, в том числе РФ. Штаб-квартира Организации находится в Монреале.

## **Международная организация труда (МОТ)**

МЕЖДУНАРОДНАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ ТРУДА (МОТ) – межправительственная организация, созданная в 1919 г. по решению Парижской мирной конференции как автономная организация Лиги наций (устав МОТ был утвержден как ч. XIII Версальского мирного договора 1919 г.). В 1946 г. МОТ стала первым специализированным учреждением ООН.

Цели МОТ:

- обеспечивать полную занятость и рост уровня жизни;
- поощрять экономические и социальные программы;
- соблюдать основные права человека; охранять жизнь и здоровье трудящихся;
- поощрять сотрудничество между предпринимателями и трудящимися;
- обеспечить мир через социальную справедливость.

МОТ действует в соответствии со следующими принципами:

- труд не является товаром;
- свобода выражать мнения и свобода объединяться являются предпосылками прогресса;
- право всех людей, вне зависимости от расы, вероисповедания и пола, на материальное благополучие и духовное развитие в условиях свободы, достоинства и экономической безопасности.

МОТ разрабатывает международную политику и программы, направленные на улучшение условий труда и жизни. Организация устанавливает международные трудовые стандарты, призванные служить руководящими принципами для использования их национальными властями. МОТ осуществляет профессиональную подготовку, обучение и научно-исследовательскую работу. Одна из наиболее важных функций – принятие конвенций и рекомендаций, устанавливающих международные трудовые стандарты в таких областях, как свобода ассоциаций, зарплата, продолжительность рабочего дня и условия труда, вознаграждение трудящихся, социальное страхование, оплачиваемый отпуск, охрана труда, служба найма рабочей силы и рабочая инспекция.

Конвенции МОТ (а их принято уже более 300) налагают обязательства на участников, которые их ратифицировали. Рекомендации МОТ содержат ориентиры для национальной политики, законодательства и практики. МОТ контролирует применение ратифицированных конвенций и использует специальную процедуру для расследования жалоб об ущемлении прав профсоюзов. За контроль отвечают два органа: независимый экспертный комитет по выполнению конвенций и рекомендаций (состоит из 20 юристов) и трехсторонний комитет Международной конференции по выполнению конвенций и рекомендаций, обсуждающий вопросы на основе докладов экспертного комитета. Программы МОТ по обучению и профессиональной подготовке реализуются Международным институтом трудовых проблем в Женеве и Международным центром по технической и профессиональной подготовке в Турине. В 1969 г. в связи с 50-летием со дня основания МОТ была награждена Нобелевской премией мира.

Руководящие органы: Международная конференция труда, Административный совет, Международное бюро труда. Международная конференция собирается, как правило, каждый год в июле, состоит из делегаций государств-членов. Каждый член МОТ представлен 2 делегатами от правительства и по 1 – от предпринимателей и трудящихся. Все делегаты обладают равными правами. Раз в 2 года Международная конференция труда утверждает программу и бюджет МОТ, определяет основные направления ее будущей политики и принципы деятельности. Административный совет избирается сроком на 3 года и является исполнительным органом МОТ. Он заседает 3 раза в год, готовит повестку дня Международной конференции труда. Совет состоит из 56 членов, из них 28 – представители

правительства и по 14 – предпринимателей и трудящихся. Международное бюро труда выполняет функции постоянного секретариата МОТ и возглавляется генеральным директором.

Членами МОТ являются более 170 государств, в том числе РФ. Штаб-квартира Организации размещается в Женеве.

*Бекашев К.А.*

## **Международная финансовая корпорация (МФК)**

МЕЖДУНАРОДНАЯ ФИНАНСОВАЯ КОРПОРАЦИЯ (МФК) – член группы Всемирного банка, юридически и финансово независимая международная организация, являющаяся специализированным учреждением ООН. Членами МФК являются более 160 государств, включая РФ. Членство в МФК предполагает членство в Международном банке реконструкции и развития (МБРР). В структуру МФК входят: Совет управляющих, директорат, президент, Банковская консультативная комиссия, Деловой консультативный комитет. Высший орган МФК – Совет управляющих, состоящий из управляющих и их заместителей. Он может передавать большинство своих полномочий (за исключением приема новых членов, исключения кого-либо, повышения или снижения уставного капитала, изменения соглашения о МФК) директорам. Каждый управляющий МБРР (с заместителем) автоматически является управляющим МФК, если его страна входит в Корпорацию. Ежегодное собрание МФК проводится одновременно с собранием МБРР. Директорат направляет текущую деятельность, состоит из 24 директоров МБРР, чьи страны одновременно входят в Корпорацию. Президент МФК по должности является председателем директората Корпорации. МФК была реорганизована в 1993 г. в соответствии с новыми требованиями (региональные стратегии, совершенствование экспертной работы, особенно в секторах инфраструктуры, химии и нефтехимии, нефти и газа, горнодобывающей промышленности и сельского хозяйства). За текущую деятельность отвечает исполнительный президент.

Цель МФК – содействие экономическому развитию стран-членов путем поощрения инвестиций частного капитала за границей, главным образом в развивающихся, а в последние годы и в восточноевропейских странах. МФК чаще всего дополняет частный капитал, не конкурируя с ним. По ее кредитам, предоставляемым частным предприятиям, не требуются (в отличие от кредитов МБРР) гарантии правительства. Срок их – до 15 лет, процентная ставка – на уровне мировых кредитных рынков, погашение осуществляется в той валюте, в которой был предоставлен заем. В последние годы МФК наряду со своей основной задачей поощрения частных капиталовложений активизировала деятельность в сфере технической помощи. Капитал МФК (650 млн. долл.) состоит из взносов стран-участниц (наибольшие взносы сделаны США, Великобританией, Францией и другими развитыми странами). К источникам финансирования МФК относятся также кредиты МБРР, отчисления от прибылей, средства от возвращенных кредитов и привлекаемые на международных финансовых рынках (см. также *Международный банк реконструкции и развития*).

## **Международное агентство по атомной энергии (МАГАТЭ)**

МЕЖДУНАРОДНОЕ АГЕНТСТВО ПО АТОМНОЙ ЭНЕРГИИ (МАГАТЭ) – межправительственная организация, входящая на основе соглашения с ООН (1956) в общую систему Объединенных Наций. Основана в 1955 г., Устав принят в 1956 г. на международной конференции. Членами МАГАТЭ являются более 120 государств.

МАГАТЭ уполномочено:

- поощрять и поддерживать изучение, развитие и практическое использование атомной энергии во всем мире в гражданских целях;
- посредничать в обмене услугами и материалами;

- поощрять обмен научной и технической информацией;
- предпринимать меры безопасности для предотвращения использования ядерных материалов в военных целях;
- вместе с отвечающими за эти вопросы органами и институтами системы ООН определять и устанавливать нормы в области безопасности и охраны здоровья.

В структуру МАГАТЭ входят: Генеральная конференция, Совет управляющих, секретариат.

МАГАТЭ проводит специальные меры в области контроля выполнения государствами-членами добровольно взятых на себя обязательств по нераспространению ядерного оружия. В дополнение к инспекциям на местах они включают всесторонний учет ядерных материалов и оборудования на основе предоставляемых государствами-членами докладов, а также электронный контроль и другие технические мероприятия. Контроль со стороны МАГАТЭ осуществляется в соответствии с соглашениями между МАГАТЭ и странами-членами, которые заключаются, как правило, на основе договоров о двустороннем ядерном сотрудничестве и снабжении ядерными материалами и международных договоров, таких, как Договор о нераспространении ядерного оружия, Договор Тлателолко или Договор Раротонга. Гарантии МАГАТЭ распространяются приблизительно на 95 % ядерных установок за пределами 5 государств, обладающих ядерным оружием (Великобритания, Китай, РФ, США и Франция). На небольшое число гражданских ядерных установок в этих 5 странах распространяются гарантии в рамках особых соглашений.

### **Международное агентство по инвестиционным гарантиям (МАИГ)**

МЕЖДУНАРОДНОЕ АГЕНТСТВО ПО ИНВЕСТИЦИОННЫМ ГАРАНТИЯМ (МАИГ) – дочерняя организация Международного банка реконструкции и развития (МБРР), обладает юридической и финансовой независимостью. Основано в 1988 г.

Цели МАИГ:

- поощрение иностранных инвестиций на производственные цели, особенно в развивающихся странах, в качестве дополнения к деятельности институтов группы МБРР;
- предоставление гарантий, включая страхование и перестрахование некоммерческих рисков на инвестиции одного государства – члена МАИГ в другом.

К 1995 г. в МАИГ участвовало 120 государств. Основные органы: Совет управляющих, директорат, президент. Все полномочия по управлению МАИГ принадлежат Совету управляющих (1 управляющий, 1 заместитель), за исключением специально переданных другому органу. Совет управляющих может передавать свои полномочия директорату. Обычно Совет собирается на ежегодную сессию, но могут быть созваны и другие совещания. За текущую деятельность МАИГ отвечает директорат. Президент МБРР по должности является председателем директората. Президент МАИГ назначается директоратом по предложению президента МБРР и ведет текущие дела под общим надзором директората. Важнейший источник финансирования – уставный капитал. МАИГ предоставляет выбираемым ею инвесторам гарантии на инвестиции в странах-членах (развивающихся странах) против потерь от некоммерческих рисков, т. е. обеспечивает своего рода страхование от политического риска. К этому риску относятся запрет на вывоз валюты, экспроприация и подобные меры, нарушение договора, война, революция и гражданские беспорядки.

### **Международное воздушное право**

МЕЖДУНАРОДНОЕ ВОЗДУШНОЕ ПРАВО – отрасль международного права, включающая международные и внутригосударственные юридические принципы и нормы, определяющие правовое положение воздушного пространства и находящихся в нем летательных аппаратов, режим пользования им для целей гражданской авиации,

регулирование отношений, возникающих по поводу воздушных передвижений, связанных с ними коммерческих операций и обеспечения безопасности полетов. Сфера действия М.в.п. определяется с учетом подразделения атмосферы, простирающейся до высоты 100–110 км. на воздушное пространство: суверенное – расположенное над территорией государств, и открытое или международное – находящееся за пределами государственных границ.

Основу М.в.п. составляют основные (общепризнанные) принципы общего международного права, в том числе принципы территориальной целостности государств и нерушимости их границ, запрет на применение силы и угрозы силой, разрешения межгосударственных конфликтов, включая территориальные споры, исключительно мирными средствами. В его состав, помимо этого, входят специальные принципы, детализирующие юридический статус воздушного пространства и общие условия пользования им в целях воздухоплавания:

– принцип полного и исключительного суверенитета государства над его воздушным пространством;

– принцип свободы полетов в открытом воздушном пространстве (над открытым морем и исключительной экономической зоной, проливами, используемыми для международного судоходства, над Антарктикой), принцип обеспечения безопасности международной гражданской авиации в плане ее конструктивной и технико-эксплуатационной надежности и борьбы с незаконными актами, угрожающими гибелью или другими инцидентами с летательными аппаратами.

Конкретное регулирование воздухоплавания, его правовой режим предусматривает разработку процедур наделения воздушных судов соответствующим юридическим статусом, их национальной принадлежности, профессиональной квалификации, характера и объема прав и обязанностей членов их экипажей. Весьма важную роль играет регламентация пользования суверенным воздушным пространством – порядка международных и внутренних полетов (основания и условия их совершения, требования таможенного, фискального, иммиграционного, санитарного и т. п. характера). Особое место здесь занимают юридические нормы, регулирующие гражданские правоотношения: взаимоотношения между перевозчиком, с одной стороны, и пассажирами, грузоотправителями и грузополучателями – с другой, по поводу оказания многообразных услуг, поиску и спасанию терпящих бедствие людей и объектов, пожаротушению с воздуха.

Принципы и нормы, используемые для регулирования воздухоплавания, закреплены в Международной (Парижской) конвенции о воздушных передвижениях 1919 г., Чикагской конвенции о международной гражданской авиации 1944 г., Конвенции ООН по морскому праву 1982 г., Токийской конвенции о преступлениях и некоторых других действиях на борту воздушного судна 1963 г., Гаагской конвенции о борьбе с незаконным захватом воздушных судов 1970 г., Монреальской конвенции о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности гражданской авиации, 1971 г. и др. В 1929 г. в Варшаве была принята действующая по настоящее время Конвенция для унификации некоторых правил, касающихся международных воздушных перевозок, установившая основные условия договора воздушной перевозки, проформы транспортных документов, порядок установления и пределы материальной ответственности авиаперевозчика за вред, причиненный пассажиру и грузу. Тому же предмету посвящены заключенные в 1933 г. Римские конвенции о правилах предупредительного ареста воздушного судна и об ущербе, причиненном воздушным судном третьим лицам на поверхности (ныне действует в редакции 1952 г.), а также Брюссельская конвенция об унификации некоторых правил относительно оказания помощи воздушным судам и их спасания или помощи и спасания посредством воздушных судов на море 1938 г.

Под международными воздушными полетами (сообщениями) понимаются передвижения летательных аппаратов с пересечением границ более чем одного государства, а транспортировка при этом пассажиров, багажа, грузов и почты является международной авиаперевозкой. Преобладающая практика регулирования международных полетов и авиаперевозок в соответствии со ст. 6 Чикагской конвенции придерживается порядка, когда



"никакие регулярные международные сообщения не могут осуществляться над территорией или на территорию государства, кроме как по специальному разрешению или с иной санкции этого государства и в соответствии с условиями такого разрешения или санкции". Несоблюдение разрешительной процедуры может служить основанием для применения законодательства о нарушении государственной границы. Положениями Чикагской конвенции (ст. 16 и 29) и национальным законодательством установлено требование об обязательном наличии на воздушном судне, прибывающем в иностранное государство и убывающем из него, ряда документов – свидетельства о регистрации, удостоверения о годности к полетам, свидетельства о наличии у каждого члена экипажа необходимой профессиональной подготовки, бортового журнала, разрешения на пользование бортовой радиостанцией, списка фамилий пассажиров с указанием пунктов их посадки (отправления) и следования (назначения), манифеста и подробной декларации на перевозимый груз.

В регулировании коммерческой деятельности международной гражданской авиации непосредственное участие принимают межгосударственные организации. крупнейшей из которых является Международная организация гражданской авиации. На региональном уровне свой вклад вносят Европейская конференция гражданской авиации, Европейская организация по обеспечению безопасности аэронавигации – Евроконтроль, Африканская комиссия гражданской авиации, Агентство по обеспечению безопасности аэронавигации в Африке и на Мадагаскаре. Центрально-американская организация по обслуживанию аэронавигации. Латиноамериканская комиссия гражданской авиации и Совет гражданской авиации арабских государств.

*Колосов М.Е.*

## **Международное гуманитарное право**

МЕЖДУНАРОДНОЕ ГУМАНИТАРНОЕ ПРАВО (лат. *humanus* – человечность, человеколюбие) – одно из новейших понятий международно-правовой науки, в отношении которого единой позиции среди теоретиков не достигнуто. Сторонники более широкого подхода включают в него все вообще юридические принципы и нормы, направленные на регулирование международного сотрудничества по вопросам науки, культуры, образования, обмена информацией, контактов между людьми, но особенно – имеющие целью обеспечение гражданских, политических, экономических, социальных и культурных прав человека, а также принципы и нормы, призванные защищать личность человека, его права и имущество во время вооруженных конфликтов. Полярной указанному подходу является точка зрения теоретиков-традиционалистов, ограничивающих рамки М.г.п. регулированием правоотношений, связанных с защитой жертв войны, жертв вооруженных конфликтов, включая правовые принципы и нормы, направленные на гуманизацию средств и методов ведения войны. Каждая из названных концепций имеет определенные разумные основания, но вместе с тем обе они не дают ответа на естественно возникающие вопросы: во-первых, не следует ли все международное право рассматривать как гуманитарное, поскольку все его отрасли в конечном счете имеют гуманитарные цели; и во-вторых, если руководствоваться ограничительным подходом, не будет ли более логичным включить в М.г.п. весь комплекс юридических норм, направленных на обеспечение прав человека. а не только в период вооруженных конфликтов.

Учитывая проявившуюся в современном международном праве тенденцию к формированию целостного комплекса (системы) юридических норм, базирующихся на одном из основных начал этой правовой системы – принципе уважения прав и основных свобод человека, целесообразно под М.г.п. понимать совокупность обязательных для государств и других субъектов международного права норм поведения, регламентирующих их права, обязанность и ответственность применительно к правоотношениям, связанным с защитой человеческой личности как в экстремальных (вооруженные конфликты), так и в обычных ситуациях. Перечень прав и свобод человека, впервые включенный в

международно-правовой документ в 1948 г. (Всеобщая декларация прав человека, принятая Генеральной Ассамблеей ООН), получил нормативное закрепление в Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах 1966 г., где провозглашены неотъемлемое право всех народов на самоопределение, свободное установление своего политического статуса, обеспечение своего развития, распоряжение своими естественными богатствами.

В то же время на государства возлагается ответственность за осуществление названных прав; особо предусматриваются права индивидов на труд, справедливые и благоприятные условия такового, на образование профсоюзов и участие в них, на социальное обеспечение, охрану семьи, на определенный уровень жизни, медицинскую помощь, образование, а также на то, что указанные права должны предоставляться без какой бы то ни было дискриминации по признакам расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических убеждений, национального и социального происхождения, имущественного положения. Значительный блок прав и свобод человека содержится в другом многостороннем документе – Международном пакте о гражданских и политических правах 1966 г.: равенство всех перед законом, право личности на защиту брачно-семейных отношений, на жизнь, свободу и личную неприкосновенность, на гуманное обращение в случае лишения свободы по решению суда, на свободу передвижения и выбора места жительства, на признание правосубъектности независимо от местонахождения данного физического лица, на мирные собрания, на свободу создания общественных объединений, на участие в государственных делах, в выборах, а также на избрание в выборные органы государственной власти.

Важную роль в утверждении М.г.п. играют: Конвенция о предупреждении преступления геноцида и наказании за него 1948 г., Международная конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации 1966 г., Конвенция о пресечении преступления апартеида и наказании за него 1973 г., Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин 1979 г. и др. Большое количество конвенций и других нормативных документов разработала Международная организация труда, на которую сообщество государств возлагает заботу об установлении и сохранении всеобщего мира путем поощрения социальной справедливости, улучшения условий труда и повышения уровня жизни населения.

Наиболее солидный массив международно-правовых норм действует в области защиты прав человека в период вооруженных конфликтов; их закреплению посвящены Гаагские конференции мира 1859 и 1907 гг., на основе которых заключен ряд соответствующих конвенций, Женевские конвенции 1949 г. и дополняющие их Протоколы I и II 1977 г., многосторонние договоры 1868, 1888, 1925, 1972, 1980 гг., ограничивающие или запрещающие некоторые антигуманные средства и методы ведения военных действий. Так, противоправным считается применение:

- пуль и снарядов, содержащих горючие и зажигательные вещества;
- пуль, легко разворачивающихся в теле или сплюсцивающихся;
- удушливых, ядовитых и других подобных газов и веществ;
- бактериологических средств;
- токсинного оружия;
- оружия, основное действие которого заключается в нанесении повреждений осколками, не обнаруживаемых рентгеном, и т. д.

К недозволенным методам ведения войны относятся предательское убийство или ранение лиц, принадлежащих не только к мирному населению, но и к комбатантам, сдавшимся в плен; бомбардировка незащищенных населенных пунктов, жилищ, строений, уничтожение памятников культуры, храмов, госпиталей, вредное воздействие на природную среду. Особо запрещены международным правом варварские методы ведения войны, такие, как жестокое обращение с мирным населением, взятие и убийство заложников, применение к ним пыток, истязания. Значительное внимание М.г.п. уделяет международно-правовой защите жертв войны и культурных ценностей. К первым отнесены военнопленные, раненые,

больные, лица из состава вооруженных сил, потерпевшие кораблекрушение, а также гражданское население, в том числе находящееся на оккупированной территории. Все лица этих категорий должны при любых обстоятельствах пользоваться защитой и гуманным обращением без дискриминации; запрещается любое посягательство на их жизнь и физическую неприкосновенность, в частности убийство, нанесение увечий, жестокое бесчеловечное обращение, посягательство на человеческое достоинство, оскорбительное и унижающее обращение, осуждение без суда, коллективные наказания. Воюющие стороны обязаны обеспечивать медицинскую помощь и уход за найденными на поле боя ранеными и больными противника, категорически запрещено убивать их, оставлять без помощи.

Основной нормой защиты гражданского населения является требование проведения различия между представителями такового и комбатантами, а также между гражданскими и военными объектами; мирное население неприкосновенно, не может быть объектом насилий, репрессалий, контрибуций; не должны подвергаться нападению и уничтожению объекты, необходимые для выживания населения; интернированные гражданские лица должны размещаться отдельно от военнопленных; запрещается угонять и депортировать их с оккупированной территории и перемещать на нее население оккупирующей державы, изменять гражданство детей, разлучать их с родителями.

*Волосов М.Е.*

## **Международное двойное налогообложение**

МЕЖДУНАРОДНОЕ ДВОЙНОЕ НАЛОГООБЛОЖЕНИЕ (двойное налогообложение на межгосударственном уровне) – обложение одного и того же лица аналогичными видами налога в отношении одного и того же объекта налогообложения в двух или более государствах за один и тот же период. Крайне негативное явление, сдерживающее рост внешнеторговых связей, затрудняющее перемещение капиталов и лиц, препятствующее развитию интеграционных процессов, прежде всего в области экономики. Более того, корпорации и физические лица стремятся избавиться от излишнего налогового бремени, делая это настолько успешно, причем нередко вполне легальными способами, что вообще избегают какого-либо обложения.

М.д.н. не следует путать с кумуляцией налога – одновременным обложением одного и того же источника несколькими различными налогами – и с повторным обложением. Последнее имеет место, если налог взимается с объекта, который уже ранее был обложен в пользу казны.

М.д.н. необходимо отличать от экономического двойного налогообложения, возникающего в случае обложения прибыли корпорации как самостоятельного налогоплательщика и взимания налога с распределенной ее части (дивидендов) на уровне акционеров. При экономическом двойном налогообложении нет идентичности объектов, субъектов, самих налогов. Однако оно может порождать двойное обложение на международном уровне при переводе компанией распределяемой прибыли в качестве дивидендов своим иностранным акционерам ввиду возможности взимания налога как по месту источника дохода, так и в стране резидентства бенефициара.

Причины возникновения М.д.н. – коллизии налоговых законодательств двух или более стран в отношении прав на налогообложение пересекающих национальные границы товаров и услуг, доходов и капиталов, а также отдельных юридических и физических лиц. Коллизии проистекают из фискального суверенитета государства, в соответствии с которым публичная власть самостоятельно и в полном объеме устанавливает объекты налогообложения, круг своих налогоплательщиков, размеры налоговых отчислений и способы взимания налогов.

Основные критерии для определения пределов национальной налоговой юрисдикции – резидентство и территориальность. Первый означает, что налогообложению подлежат все доходы резидента данной страны, независимо от местонахождения их источников (неограниченная налоговая ответственность), а нерезиденты облагаются налогами только в

отношении доходов, получаемых из источников в этой стране (ограниченная налоговая ответственность). Второй критерий предусматривает, что налогообложению в данной стране подлежат все доходы, извлекаемые в пределах ее территории, независимо от места проживания налогоплательщика.

Различные экономические интересы и возможности побуждают одни страны строить свои налоговые отношения на основе критерия резидентства: другие же – на базе принципа территориальности. Такая специфика определения объекта «национального» обложения ведет к двойному налогообложению, когда налогоплательщик проживает не в том государстве, откуда поступает доход. М.д.н. может быть связано и с особенностью определения налогового субъекта, когда несколько государств считают его своим налогоплательщиком. Если в одной стране правила резидентства основываются на определенном отрезке времени проживания на территории этой страны, а в другой – на факте содержания постоянного жилища на ее территории, то индивид может оказаться одновременно резидентом обоих государств. Двойное резидентство возможно и в отношении юридических лиц, так как разные страны применяют самые различные критерии определения их резидентства – место фактического управления, местонахождение основной производственной деятельности, место инкорпорации (т. е. регистрации, учреждения) компании и т. д. Еще одно обстоятельство, вызывающее двойное налогообложение. – неодинаковый подход к определению отдельных правовых категорий. Например, к М.д.н. ведут различия в определении понятия «домициль», существующие во внутреннем праве государств.

Наиболее эффективное средство для устранения М.д.н. – заключение налоговых конвенций между заинтересованными странами. Современной договорной практике известно несколько методов, направленных на избежание М.д.н.

а) *Обычный вычет.* Он означает, что обе договаривающиеся страны могут облагать доход налогом, но одна страна должна вычесть из суммы своего налога налог, уплаченный на этот же доход в другой договаривающейся стране. Такой метод часто встречается в налоговых соглашениях с участием Швеции;

б) *Освобождение иностранных доходов от налогообложения.* На него ориентируются Франция, Швейцария, Аргентина, Венесуэла и др. Согласно данному методу исключительное право на налог с определенного вида доходов принадлежит одной из договаривающихся стран. Договоры, в которых использован этот метод, перечисляют отдельные виды дохода, облагаемые в одной стране и освобождаемые от налога в другой.

Различают две формы освобождения. Во-первых, оно может быть полным, когда доход, полученный в одном государстве, не учитывается при исчислении налога в другом (например, доход, полученный в стране-источнике, не учитывается при исчислении налога в стране резидентства). Как правило, такое освобождение распространяется лишь на некоторые строго определенные доходы:

- прибыль от международных перевозок;
- роялти (лицензионные платежи и авторские вознаграждения);
- вознаграждение государственных служащих;
- пенсии;
- доходы от зависимой личной деятельности (при определенных условиях);
- доходы от независимой деятельности, т. е. литераторов, юристов (при условии отсутствия постоянного представительства);
- доходы студентов (суммы, получаемые из-за границы на содержание, обучение, прохождение практики) в течение определенного периода (от 2 до 5 лет);
- коммерческую прибыль (кроме полученной через постоянное представительство).

Постоянное представительство (постоянное деловое учреждение, постоянная, фиксированная база) – "любое постоянное место, через которое осуществляется вся деятельность или какая-то ее часть".

Вторая форма – освобождение с последовательностью или "освобождение с

прогрессией", в соответствии с которым с облагаемого дохода налог взимается так, как если бы освобожденный от уплаты налога доход все же был обложен в пользу фиска. Условие последовательности действует в отношении прибылей зарубежных "деловых учреждений", доходов от недвижимой собственности, расположенной за границей, дивидендов на инвестированные в других странах капиталы. При использовании этого метода страна-экспортер уступает право налогообложения иностранного дохода стране-источнику. Тем самым последней обеспечивается равенство между местными и зарубежными инвесторами с точки зрения налогового режима для внутренних и зарубежных инвестиций.

в) *Кредит на заграничные налоги*. Этот метод представляет собой зачет уплаченных за рубежом налогов в счет внутренних налоговых обязательств; широко используется РФ. Государство, предоставляющее налоговый кредит, включает доход, полученный в стране-источнике, в общий доход налогоплательщика для определения его налоговых обязательств в стране резидентства. Затем сумма налога, уплаченного в государстве – источнике дохода, вычитается из налогового оклада, подлежащего уплате в стране резидентства. Налогоплательщики стран с более высокими налоговыми ставками, получающие доходы из стран, где ставки соответствующих налогов ниже, будут уплачивать в государстве резидентства только разницу между налогами этих стран. Это так называемый "полный кредит". Если же корпорация уже уплатила налог в стране – импортере капитала по ставкам, превышающим аналогичные в стране ее базирования, то какого-либо возмещения разницы не производится, но и второй раз налоги не взимаются – "обычный кредит".

Большинство стран Западной Европы – сторонники так называемого "экономленного налога", т. е. разрешают получение кредита не только в отношении реально выплаченных налогов, но и той их суммы, которую компания должна была бы уплатить, если бы по месту приложения капитала ей не предоставлялись налоговые льготы. Фиктивное завышение кредита своим корпорациям направлено прежде всего на поощрение экспорта капитала в страны с нестабильной экономической и политической обстановкой.

В случае отсутствия соглашений, устранивающих двойное налогообложение, принимаются соответствующие национальные правовые акты. Во внутренней практике государств широкое распространение получила налоговая скидка, согласно которой иностранный налог вычитается из суммы доходов, подлежащих налогообложению. Некоторые страны используют в качестве инструмента борьбы с двойным налогообложением налоговые льготы в виде инвестиционных кредитов и необлагаемых резервов. Применение инвестиционного налогового кредита ведет к уменьшению налоговых обязательств компании в государстве резидентства в зависимости от прироста показателей вывоза капитала. Разновидность инвестиционного кредита – исследовательский налоговый кредит, призванный способствовать интенсификации и расширению объемов осуществляемых за границей научно-технических исследований. Весьма эффективное средство избежать М.д.н. на правительственном уровне – полная отмена или существенное понижение ставок дублируемых налогов. Но, как показывает практика, на такие уступки исполнительная власть соглашается крайне редко.

*Фомина О.А.*

## **Международное должностное лицо**

МЕЖДУНАРОДНОЕ ДОЛЖНОСТНОЕ ЛИЦО – физическое лицо, находящееся на службе секретариата международной межгосударственной (межправительственной) организации, член ее персонала, штатный сотрудник. Обычно в эту категорию лиц входят граждане государств – членов соответствующей организации, причем их статус, режим деятельности, должностные обязанности и т. п. определяются учредительными документами такой организации и правилами внутреннего регламента. Например, общие условия, определяемые по отношению к Генеральному секретарю и членам персонала ООН, включают требование, запрещающее запрашивать или получать указания от какого бы то ни

было правительства или власти, посторонней для Организации, а также допускать действия, которые могли бы отразиться на их положении как М.д. л, ответственных только перед нею.

При приеме на службу в качестве М.д.л. конкретного индивида кадровое подразделение международной организации руководствуется главным образом необходимостью обеспечить высокий уровень работоспособности, компетентности и добросовестности кандидата (ст. 100 и 101 Устава ООН). В целях обеспечения безопасности М.д.л. нормами международного права предусмотрен комплекс специальных мер, которым посвящена Конвенция о предотвращении и наказании преступлений против лиц, пользующихся международной защитой, в том числе дипломатических агентов, от 14 декабря 1973 г. В состав таких лиц включены М.д.л. и иные агенты межправительственных международных организаций, а также проживающие вместе с ними члены их семей. Перечисленные лица имеют право на защиту от нападения и иного преступления против их личности, свободы и достоинства, а также от противоправных действий в отношении официальных и жилых помещений и используемых ими транспортных средств.

*Волосов М.Е.*

## **Международное космическое право**

МЕЖДУНАРОДНОЕ КОСМИЧЕСКОЕ ПРАВО – складывающаяся в процессе освоения человечеством внеземного пространства отрасль международного права, которая представляет собой совокупность юридических принципов и норм, определяющих правовое положение Космоса с находящимися в нем небесными телами и предназначенных регулировать правоотношения, возникающие в связи с изучением и использованием данной пространственной сферы субъектами международного права. Основные начала М.к.п. установлены Договором о принципах деятельности государств по исследованию и использованию космического пространства, включая Луну и другие небесные тела, 1967 г. По этому многостороннему (более 90 государств) соглашению его участники:

а) осуществляют все виды космической деятельности в соответствии с международным правом;

б) действуют на благо и в интересах всех стран исходя из того, что космическое пространство является достоянием всего человечества;

в) признают, что Космос и заполняющие его природные объекты не подлежат национальному присвоению;

г) учитывают, что данная природная сфера открыта для исследования и использования всеми государствами без какой-либо дискриминации;

д) сознают, что Луна и другие небесные тела используются исключительно в мирных целях;

е) не допускают вредного загрязнения Космоса, а также неблагоприятных изменений земной среды вследствие доставки в нее внеземного вещества;

ж) несут за свою деятельность международную ответственность.

Из Договора 1967 г. и других многосторонних международных соглашений вытекает ряд прав государств в связи с осуществлением космической деятельности, а именно:

– использовать любое оборудование или средства, а также военный персонал для проведения научных исследований или для каких-либо иных мирных целей;

– сохранять юрисдикцию и контроль над запущенными космическими объектами и их экипажами, а также право собственности в отношении космических объектов вне зависимости от того, где таковые могут находиться;

– посещать (на основе взаимности и после надлежащего уведомления) все станции, установки и космические корабли, находящиеся на небесных телах.

Предусматривается значительный перечень обязанностей, налагаемых на государства:

– оказывать космонавтам других государств помощь в случае бедствия и вынужденной посадки за пределами запускающего государства и незамедлительно их возвращать;

– незамедлительно информировать другие государства или Генерального секретаря ООН об установленных космических явлениях, которые могут представлять опасность для жизни и здоровья космонавтов;

– возвращать запустившему государству обнаруженные космические объекты;

– на равных основаниях рассматривать просьбы других государств о предоставлении им возможности для наблюдения за полетом космических объектов.

Государство обязано заносить в национальный реестр каждый запущенный им в Космос объект, регистрировать его в ООН, сообщая Генеральному секретарю ООН свое название, обозначение или регистрационный номер, дату запуска, параметры орбиты и т. д. М.к.п. до настоящего времени еще не выработало конвенционных норм, которыми бы определялась четкая граница, отделяющая Космос от земного пространства, от атмосферы. Между тем необходимость в этом весьма актуальна, поскольку с этим связана проблема безопасности, а также вопрос о том, согласуется ли космическая деятельность с принципами суверенитета границ, установленных в качестве императивных норм (*jus cogens*) международного права. Особенно последнее относится к государствам, расположенным в экваториальном поясе Земли, ибо искусственные спутники, выводимые на геостационарную орбиту (36 тыс. км над земной поверхностью), находятся над территорией того или иного из них постоянно, как бы зависая над нею. Практика, а вслед за нею и теория международного права стали исходить из того, что искусственные спутники Земли, даже находящиеся на низко расположенных орбитах, все же считаются вышедшими за пределы воздушного пространства, на которое распространяется суверенитет государства. Верхний (внешний) предел атмосферы Земли, как известно, расположен на высоте 100–110 км; его и принято теперь считать границей действия государственного суверенитета, границей, отделяющей земное пространство от космического.

М.к.п. устанавливает для некоторых видов космической деятельности специальный правовой режим:

– непосредственное телевизионное вещание на конкретное иностранное государство возможно только на основе достигнутого с ним соглашения;

– исследовательская деятельность в отношении самой Земли с применением космических средств – дистанционное зондирование – должна осуществляться в соответствии с международным правом, включая Устав ООН.

– Особенности института ответственности в М.к.п. является, во-первых, то, что ей придан международный характер, означающий, что ее субъектами выступают государства, а не физические лица, независимо от того, кто является потерпевшей или виновной стороной; во-вторых, то, что здесь ответственность имеет абсолютный характер, т. е. не зависит от наличия или отсутствия (должна лишь быть установлена причинная связь ущерба и космической деятельности конкретного государства).

*Водоев М.Е.*

## **Международное морское право**

МЕЖДУНАРОДНОЕ МОРСКОЕ ПРАВО – одна из старейших отраслей международного права, образуемая системой юридических норм, регулирующих отношения между пользователями Мирового океана на основе единого универсального правопорядка, который соответствует многообразным интересам народов, обеспечивает развитие равноправного и взаимовыгодного сотрудничества всех государств в эксплуатации природных богатств моря с учетом потребностей как нынешнего, так и будущих поколений человечества.

Истории М.м.п. известна та же периодизация, что и международному праву в целом. Еще древнейшие Ману законы подробно регламентировали вопросы мореплавания. Римское право признавало свободное пользование морем. Оно считалось находящимся в общем пользовании, даже несмотря на подчинение его юрисдикции императору. Законы, изданные

римлянами, носили характер общих: они не были законами международными, они должны были исполняться всеми подвластными народами, т. е. всеми жителями побережья Средиземного моря. Английские короли, устанавливая границы морских пространств, на которые распространялась власть британской короны, объявляли себя "суверенами Британского океана", "суверенами морей", "королями моря". Большой вклад в развитие М.м.п. был внесен Россией. Еще в 1588 г. царь Федор Иоаннович, отклоняя требования англичан о закрытии Белого моря для других иностранцев, писал: "Божию дорогу, океан-море как можно перенять, унять или затворить?" Особое значение для развития М.м.п. имела разработанная Россией Декларация о вооруженном нейтралитете 1780 г. Она получила признание у многих морских держав. Декларация требовала, чтобы нейтральные корабли могли свободно плавать от одной пристани к другим и у берегов воюющих наций с тем, чтобы товары, принадлежащие подданным воюющих держав, были свободны на нейтральных кораблях.

Правовое положение морских пространств определяется в настоящее время Женевскими конвенциями по морскому праву 1958 г. и Конвенцией ООН по морскому праву 1982 г. (вступила в силу 16 ноября 1994 г.), предписания которых в части регулирования конкретных видов морской деятельности детализируются, дополняются Конвенцией о международных правилах предупреждения столкновения судов 1971 г., Международной конвенцией по охране человеческой жизни на море 1974 г., Международной конвенцией по поиску и спасанию на море 1979 г. и др. Ряд многосторонних договоров, заключенных государствами, посвящен важной проблеме предотвращения, сокращения, сохранения под контролем загрязнения морской среды нефтью, вредными ядовитыми веществами, сбросами отходов и других материалов с судов (например, Конвенции 1969, 1972, 1973 гг.); подобные соглашения действуют и применительно к отдельным морским регионам – Балтийскому, Красноморскому, Средиземноморскому, Черноморскому и др. Особенно значительное количество международных двух- и многосторонних соглашений посвящено регулированию эксплуатационной и охранной деятельности, связанной с живыми ресурсами Мирового океана, а также регулированию морского торгового судоходства.

В соответствии с положениями М.м.п. прибрежные морские пространства подразделяются на внутренние морские воды, территориальное море, иногда именуемое территориальными водами, прилежащую и исключительную экономическую зону, а также включают в свой состав континентальный шельф: за этими пределами расположены пространства открытого моря и международного морского дна. Каждое из названных пространств, как и их разновидности (подвиды), подпадает под действие правового режима, особенности которого определяются либо степенью распространения на них властных полномочий государств – суверенитета, юрисдикции, суверенных (исключительных) прав, либо неподвластностью ни одному государству. М.м.п. действует в отношении таких разновидностей перечисленных морских пространств, как замкнутые или полузамкнутые моря, проливы, используемые для международного судоходства, и воды государств-архипелагов (архипелажные воды): некоторыми особенностями отличается правовой режим морских пространств, окружающих материк Антарктиды и прилежащие к ней островные образования в пределах, ограничиваемых с севера параллелью под 60° ю.ш.; специфический правовой режим действует и в северном полярном районе земного шара – Арктике.

Современное состояние и неуклонный прогресс в развитии М.м.п. – результат весьма значительного вклада в это дело многих международных организаций, в том числе ООН, в рамках которой действует Комиссия международного права, разработавшая проект статей по морскому праву, явившийся основой Женевских конвенций 1958 г. ООН инициировала и созыв Третьей конференции ООН по морскому праву, которая завершилась принятием упомянутой Конвенции 1982 г. Значительный вклад в развитие М.м.п. вносит деятельность Международной морской организации. Определенное позитивное воздействие на прогресс М.м.п. оказывает и деятельность ЮНЕСКО (в рамках которой функционирует



Международная океанографическая комиссия). Международной организации морской спутниковой связи (ИНМАРСАТ) и др. Положения многосторонних международно-правовых документов, образующих арсенал средств регулирования морской деятельности, постепенно, но неуклонно «врастают» во внутригосударственное право все большего числа государств, где нормы международного права применяются непосредственно (прямое действие норм международного права) либо преобразуются в соответствующие национальные нормативные акты – законы, подзаконные акты. К числу новейших нормативных актов, принятых РФ на базе М.м.п., относятся ФЗ РФ от 30 ноября 1995 г. № 187-ФЗ "О континентальном шельфе Российской Федерации", от 17 декабря 1998 г. № 191-ФЗ "Об исключительной экономической зоне Российской Федерации". Некоторые положения Закона РФ от 1 апреля 1993 г. № 4730-1 "О государственной границе Российской Федерации" также воспроизводят требования М.м.п.: с учетом положений применяемых много- и двухсторонних международных соглашений разработан новый КТМ (понятия торгового судна, условия предоставления ему национальности, требования к капитану, офицерскому составу и членам судовых экипажей, порядок захода судов в порты и их нахождения там, обслуживания, выполнения различного рода формальностей, ответственности и т. д.).

В отличие от других отраслей международного права М.м.п. признает функциональную правосубъектность физических и юридических лиц. Так, согласно ст. 137 Конвенции ООН по морскому праву 1982 г. ни одно государство, физическое или юридическое лицо не может присваивать какую бы то ни было часть района морского дна, полезных ископаемых за пределами континентального шельфа. М.м.п. признает за физическими и юридическими лицами права на участие в качестве стороны в спорах, рассматриваемых Международным трибуналом по морскому праву. Согласно ст. 2 Статута этого трибунала последний открыт для государств-участников, а также для субъектов, не являющихся государствами-участниками, в любом деле, переданном на рассмотрение Трибунала.

*Бекашев К.А., Волосов М.Е.*

## **Международное налоговое право**

МЕЖДУНАРОДНОЕ НАЛОГОВОЕ ПРАВО – особая ветвь налогового права, занимающаяся международными аспектами налогообложения; сравнительно молодая научная дисциплина, выделившаяся из сферы налогового права в специальное направление.

Фундамент М.н.п. составляют его принципы:

- а) суверенного равенства государств в международных налоговых отношениях;
- б) сотрудничества, взаимодействия государств на справедливой и взаимовыгодной основе, что дает возможность разрешать спорные проблемы, касающиеся двойного налогообложения, а также обмениваться информацией в целях борьбы с уклонением от налогов;
- в) реципроцитета, означающего взаимное признание прав и корреспондирующих им обязанностей в налоговой сфере. Взаимное признание может быть отражено в договоре (договорный реципроцитет), подтверждено дипломатическими каналами, принятием соответствующих внутренних законов, а также может существовать фактически (фактический реципроцитет);
- г) добросовестного выполнения обязательств, вытекающих из норм международного налогового права;
- д) налоговой недискриминации: включает три взаимосвязанных аспекта. Первый означает предоставление резидентам другой страны такого же режима налогообложения, как и резидентам собственного государства, т. е. национального режима. Второй аспект основан на использовании режима наибольшего благоприятствования и заключается в том, что налогообложение резидентов другой страны в отношении дохода, получаемого ими через постоянное представительство в данном государстве, не должно быть более

обременительным, чем налогообложение находящихся в аналогичной ситуации резидентов третьих стран. Третий означает, что каждая страна сохраняет за собой право предоставления своим резидентам налоговых льгот без обязательного их распространения на резидентов другого государства.

Предмет М.н.п. – налоговые отношения межгосударственного уровня. Решение международных проблем налогообложения возможно с помощью нескольких методов. Государства могут попытаться урегулировать некоторые спорные вопросы, применяя свое внутреннее законодательство в пределах национальной территории. Если этого недостаточно, они вправе достигнуть взаимоприемлемых решений путем заключения соответствующих международных конвенций. Развитие международного экономического сотрудничества привело к появлению нового способа урегулирования: через гармонизацию, а иногда и унификацию национальных законодательных режимов налогообложения (ЕС). Использование различных методов решения налоговых проблем предполагает одновременно и разнообразие источников права, на которых эти методы основываются. Таковыми являются "внутренний закон", международные договоры и соглашения, решения международных организаций, обычаи, судебная практика, юридическая доктрина.

"Внутренний закон" – блок нормативных актов, изданных компетентными органами государственной власти и обязательных к исполнению в пределах национальной территории: определяет критерии налогообложения физических и юридических лиц внутри государства в том, что касается дохода и прибыли, получаемых в другой стране, а также в отношении условий льготного налогообложения товаров, экспортируемых за границу. Международные договоры и соглашения, регулирующие налоговые вопросы, могут быть многосторонними (учредительные договоры международных организаций – Римский договор 1957 г. о создании ЕС. Договор о Евратоме; Венские конвенции 1961 и 1963 гг. о дипломатических и консульских сношениях; ГАТТ и др.) и двусторонними.

Последние подразделяются на две группы: собственно налоговые соглашения и прочие двусторонние договоры (торговые договоры и соглашения; соглашения об установлении дипломатических и консульских отношений; международные договоры, определяющие принципы взаимоотношений международных организаций со странами их базирования (соглашение США с ООН о размещении ее штаб-квартиры в Нью-Йорке, соглашение Бельгии с НАТО и др.); соглашения о создании международных промышленных и коммерческих обществ).

Собственно налоговые соглашения могут быть специальными (соглашения о налоговом режиме отдельных компаний, об устранении двойного налогообложения платежей по авторским правам, лицензионных платежей, соглашения в области международных перевозок, соглашения об оказании административной помощи в налоговых вопросах, о налогах на наследство и о налогах по социальному страхованию) и общими, которые охватывают все вопросы, относящиеся к взаимоотношениям государств по линии прямых налогов (на доходы и капитал).

Ядро общих соглашений составляют договоры об избежании двойного налогообложения. РФ имеет такие договоры с Францией, Италией (1955), Ирландией (1994), Грецией (1976), Аргентиной (1979), Норвегией (1980), Австрией, ФРГ (1981), Швецией (1993), Кипром (1982), Испанией, Канадой, Великобританией (1985), Японией, Данией, Нидерландами (1986), Малайзией, Финляндией, Бельгией (1987), Алжиром, Индией (1988), Польшей, США, Республикой Корея (1992), Вьетнамом, Болгарией, Румынией (1993), Узбекистаном, Венгрией (1994), Беларусью (1995).

На действии обычно-правовых норм основываются некоторые правила применения и толкования налоговых договоров и соглашений. При регулировании налоговых проблем внешнеторгового оборота используются типовые контракты, разрабатываемые наиболее влиятельными товарными ассоциациями. В них содержатся формулировки налоговых оговорок, приобретающие характер торгового обычая.

В выработке международной судебной практики по налоговым вопросам участвуют:

- внутригосударственные судебные органы;
- международные судебные органы (Постоянная палата Международного суда в Гааге и др.);
- арбитражные органы, которым поручена выработка проектов двусторонних конвенций.

Доктринальными исследованиями являются типовые модели налоговых соглашений, на основе которых вырабатываются нормы действующего права (типовые конвенции Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР) о налогообложении доходов и капитала, об оказании административной помощи в налоговых вопросах и по недвижимому имуществу, наследствам и дарениям: Типовая конвенция ООН; Типовая конвенция США) (см. также *Международное двойное налогообложение* ).

Фомина О.А.

## Международное право

МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО (международное публичное право) – система исторически изменяющихся договорных и обычных норм и принципов, создаваемых главным образом государствами в процессе их сотрудничества и соперничества, выражающих относительно согласованную волю государств и регулирующих отношения между государствами, созданными ими международными организациями и некоторыми другими субъектами международного общения. Соблюдение норм М.п. обеспечивается индивидуальным либо коллективным принуждением его субъектов, пределы и формы которого определяются ими в процессе совместной деятельности. М.п. не принадлежит юридической системе конкретных государств. В мире оно и только оно регулирует международные властные отношения. М.п. принципиально отличается от внутригосударственного права по способу образования норм, социальной сущности, субъектам, способам функционирования, методам обеспечения и т. д.

Возникновение М.п. обусловлено двуединой объективной причиной:

- а) появлением первых государств;
- б) зарождением и развитием отношений между ними. Соответственно этому возникла необходимость регулирования выросших из межплеменных связей и ставших теперь межгосударственными отношений.

Первые нормы М.п. возникли на базе уже существовавших правил межплеменного общения, однако в них была привнесена согласованная воля договаривающихся государств. Родина М.п. – Ближний Восток. Там возникли первые государства и первые межгосударственные отношения.

Изначально М.п. было обычным, его главным источником являлся обычай, т. е. молчаливое соглашение государств относительно установления, изменения либо прекращения их взаимных прав и обязанностей, проявляющееся в одинаковом поведении государств при аналогичных обстоятельствах. Первые договоры, т. е. явно выраженные соглашения государств, устанавливающих нормы взаимного поведения, возникли несколько позже. Древнейшие из них относятся к концу III тысячелетия до н. э. Так, известен договор около 3110 г. до н. э., заключенный правителями месопотамских городов Лагаш и Умма. Первые международные договоры высекались на камне, затем писались на коже, пергаменте, папирусе, и уже позднее – на бумаге. Со временем роль и значение договора как источника М.п. все более увеличивалась. В средние века международный договор становится основным источником М.п.

М.п. имеет своих субъектов – создателей норм М.п. и участников отношений, урегулированных этими нормами. В разные исторические эпохи имелись различные субъекты М.п. В настоящее время их круг следующий:

- а) государства – основные субъекты;
- б) производные: межгосударственные организации (ООН, ее специализированные

учреждения. Организация африканского единства (ОАЕ) и др.); нации, борющиеся за свою независимость (арабский народ Палестины, народ Юго-Западной Сахары); государственно-подобные образования (Ватикан).

Первые три вида субъектов обладают всеми признаками международной правосубъектности: правом заключать международные договоры, быть членами международных организаций, иметь свои формальные представительства (при международных организациях, дипломатические, консульские и др.), участвовать в работе международных конференций и т. п. Несколько меньшим кругом полномочий обладает Ватикан. Однако и он входит в ряд международных договоров, имеет дипломатические и консульские отношения с государствами, постоянные представительства при ООН и иных международных организациях, участвует в работе международных конференций и т. д. В настоящее время некоторыми чертами международной правосубъектности обладают индивиды, особенно в области защиты прав человека.

На международной арене нет законодательного органа, поэтому нормы М.п. создаются в процессе согласования воли самих субъектов М.п., в первую очередь государств. Нормы М.п. (общее М.п.) обращены обычно к неопределенному кругу его субъектов. Локальные же нормы обычно персонифицированы и обращены к участникам конкретного международного договора. Нормы общего М.п. обязательны для всех субъектов, локальные – лишь для участников данного соглашения. Поэтому первые имеют общедемократический характер, социальная же сущность вторых определяется социальной природой государств, создавших эти нормы. Общие международно-правовые нормы являются критерием законности поведения субъектов М.п., неким эталоном, образцом, к которому они должны стремиться.

М.п. имеет свою систему, под которой следует понимать объективно существующее разделение единого М.п. на части (отрасли, институты), т. е. группы принципов и норм, регулирующих однородные, однопорядковые, схожие международные отношения, объединенные общими задачами. Общепризнанным является наличие в М.п. таких отраслей, как морское, воздушное, космическое, дипломатическое, право международных договоров.

В мире не существует судебных и исполнительных органов, аналогичных тем, что есть в государствах. Функционирование М.п. обеспечивают государства, а также все в большей степени межгосударственные организации. Соблюдение М.п. обеспечивается применением, а также возможностью применения санкций, т. е. принудительных мер к нарушителю. Санкции применяются государствами индивидуально либо коллективно, а также межгосударственными организациями. Объективно проявляется тенденция ограничения санкций государств и расширения мер, применяемых межгосударственными организациями, прежде всего ООН. Санкции государств включают дипломатические демарши, разрыв отношений, ограничение либо прекращение экономических, научно-технических и иных связей с государством-нарушителем. В случае самообороны от государства-агрессора (ст. 51 Устава ООН) и по специальному постановлению Совета Безопасности ООН (ст. 42 Устава ООН) к нарушителю в виде исключения может быть применена и вооруженная сила.

М.п. и внутригосударственное право – две разные системы права. Однако они не существуют изолированно друг от друга. Национальные правовые системы влияют на нормообразование в М.п. и в свою очередь ощущают его влияние. В современных условиях общепризнан примат М.п. над внутригосударственным. Это закреплено в ряде конструкций. К примеру, п. 4 ст. 15 Конституции РФ гласит: "Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотрено законом, то применяются правила международного договора".

М.п. – достижение человеческой цивилизации на определенном этапе ее развития. Оно служит делу мира, способствует развитию дружеских отношений между государствами. В обозримой перспективе роль и значение М.п. будут возрастать.

*Стародубцев Г.С., Бекашев К.А.*

## Международное таможенное право (МТП)

МЕЖДУНАРОДНОЕ ТАМОЖЕННОЕ ПРАВО (МТП) – совокупность норм и принципов (обязательств и правил), установленных государствами и(или) международными организациями на договорной основе, регулирующих отношения в сфере международного сотрудничества по таможенным вопросам. МТП выражается в организации таможенного контроля за перемещением товаров и транспортных средств, физических лиц, услуг и капиталов; установлении и унификации единых таможенных тарифов, действующих на созданных государствами единых таможенных территориях в рамках таможенных союзов и таможенных зон; установлении условий взимания таможенных пошлин и таможенных сборов, а также уровня таможенных ставок; в организации мероприятий по борьбе с контрабандой и укреплению экономической безопасности государств. Система МТП является отраслью (подсистемой) общего международного публичного права. Это объясняется достаточно широкой практикой установления межгосударственных и иных международных таможенных связей в мировом сообществе.

В основе регулирования МТП как части (подотрасли) международного права лежат общепризнанные принципы последнего, такие, как принцип суверенного равенства государств, нерушимости его границ, мирного разрешения международных споров, невмешательства во внутренние дела, сотрудничества и др. Эти принципы способствуют стабилизации международного таможенного сотрудничества и закрепляют все новое, что появляется в практике такого сотрудничества. Так, МТП выполняет функцию по охране экономического суверенитета государств в процессе их взаимного общения.

Источники МТП:

- международный договор, как общий, так и по специальным вопросам международных таможенных отношений;
- международный обычай, признанный государствами в качестве правовой нормы;
- общие (общепризнанные) принципы современного международного права;
- внутригосударственные законы;
- прецеденты международных таможенных отношений;
- решения международных организаций по вопросам международного таможенного сотрудничества и взаимопомощи государств;
- действующая практика в сфере международных таможенных отношений, а также решения международных судов и арбитражей.

– Немало таможенных норм носят рекомендательный характер. Так, Конференция ООН по торговле и развитию 1964 г. приняла известные Женевские принципы, в которых, в частности, содержалась рекомендация о предоставлении развивающимся странам преференциальных таможенных льгот, т. е. скидок с таможенного тарифа. Такие льготы были бы неправомерны при отсутствии соответствующей рекомендательной нормы.

МТП утверждается с учетом специфических отраслевых принципов, сложившихся в процессе таможенных связей, каковыми являются принципы:

- содействия становлению нового экономического порядка, основанного на суверенном равенстве национальных экономик, взаимной и равной выгоде в таможенном сотрудничестве;
- недискриминации;
- запрещения прямых или косвенных действий, препятствующих осуществлению экономического суверенитета государств;
- расширения и либерализации международной торговли на основе применения режима наиболее благоприятствуемой нации, наибольшего благоприятствования;
- равноправного использования государствами международного разделения труда;
- независимости;
- сотрудничества: совершенствования организационного механизма международного

таможенного сотрудничества и др.

*Анисимов Л.Н.*

## **Международное уголовное правосудие**

МЕЖДУНАРОДНОЕ УГОЛОВНОЕ ПРАВОСУДИЕ – международный судебный механизм и процедура, создаваемые мировым сообществом государств для рассмотрения уголовных деликтов и преступлений физических, и юридических лиц, имеющих международный характер. В качестве доктрины идея М.у.п. стала активно обсуждаться в XX в. Как известно, для расследования нацистских преступлений и преступлений японских милитаристов в итоге второй мировой войны были созданы два судебных механизма – в Нюрнберге и Токио. Процессы, получившие наименование «Нюрнбергский» и «Токийский», осудили лиц, виновных в военных преступлениях и преступлениях против мира и человечности. Но это были процессы и соответствующие механизмы для конкретных случаев (*ad hoc*). В феврале 1993 г. Совет Безопасности ООН принял резолюцию о создании Международного трибунала для расследования военных преступлений в Югославии. Однако и здесь речь шла о судебном разбирательстве *ad hoc*. Но те же трагические события межэтнических и межконфессиональных столкновений в Югославии резко активизировали вопрос о создании постоянного Международного уголовного суда. Впервые Генеральная Ассамблея ООН рассматривала его еще в 1948 г., когда призвала Комиссию международного права ООН обсудить этот вопрос.

В начале 50-х гг. Комиссия подготовила проект Статута суда. Однако дальше дело тогда не пошло. Члены ООН ссылались на необходимость принять сначала определение агрессии, а затем разработать проект Кодекса преступлений против мира и безопасности человечества. Определение агрессии было принято Генеральной Ассамблеей ООН в 1974 г., а работа над Кодексом еще не завершена. С тех пор появлялся не один проект Статута, подготовленный как индивидуально, так и группами экспертов. Одновременно многие государства пришли к мнению, что такой суд следует создать безотлагательно. Это мнение было отражено в резолюции специального заседания 47-й сессии Генеральной Ассамблеи ООН в 1992 г., уполномочивающей Комиссию международного права подготовить проект Статута постоянного Международного уголовного суда. Предполагается, что он может быть наделен юрисдикцией хотя бы в отношении преступлений, предусмотренных действующими конвенциями (геноцид, расизм и расовая дискриминация и т. д.).

## **Международное частное право**

МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО – термин, впервые появившейся в литературе, науке и практике в 1834 г.; в истории и доктрине связывается с именем члена Верховного суда США Джозефа Стори, который использовал его в труде "Комментарий о коллизии законов". С 1841 г. термин «МЧП» стал фигурировать в работах ученых Германии (Шаффнер), а затем и Франции (Феликс). В отечественной науке разработка проблем МЧП началась сравнительно поздно, во второй половине XIX в. Первой специальной работой, посвященной МЧП, был труд Н.П. Иванова под названием "Основания частной международной юрисдикции" (1865). В фундаментальном курсе международного права Ф.Ф. Мартенса "Современное международное право цивилизованных народов" (1896) были осуществлены разработка, систематизированное изложение вопросов МЧП. Под ним автор подразумевал совокупность юридических норм, определяющих применимость к данному правоотношению заинтересованного лица, действующего в области международного оборота, права или закона отечественного или иностранного государства. Ни в отечественной, ни в зарубежной литературе до сих пор не существует единодушно принятого определения МЧП. Ученые из разных стран на различных этапах развития науки МЧП оспаривали все элементы, составляющие это понятие: и «международное», и

«частное», и «право».

В.М. Корецкий в "Очерках международного хозяйственного права"(1928) упоминает не менее 50 различных видов названий, отнюдь не всегда расходящихся между собой лишь в мелочах, например: "международное гражданское право", "международное положение частных лиц", "действие и применение законов различных государств согласно принципам международного права", "общее частное право иностранцев". "выбор права", "междучастное право", "разграничивающее право", "конфликты прав", "международное положение частных лиц", "теория конфликтов законов в области частного права", "международное хозяйственное право". Наиболее общим моментом, отражающим позицию российской доктрины в этой области, является взгляд на МЧП как совокупность (систему) норм, регулирующих общественные отношения цивилистического характера, хотя и относящихся к различным отраслям внутригосударственного права, а не только к собственно гражданскому праву (семейному, трудовому, торговому, земельному, хозяйственному и т. д., в зависимости от существующей в данном государстве разбивки объективного права на отрасли), но лежащих в сфере международного хозяйственного (гражданского) оборота (в широком смысле слова). Во многих определениях, даваемых учеными, фигурирует такой признак рассматриваемых отношений, как "иностраный элемент" (И.С. Перетерский. С.Б. Крылов, Л.А. Лунц, Г.К. Матвеев, М.М. Богуславский, С.Н. Лебедев и др.).

Нельзя согласиться, что этот признак является конститутивным для объекта регулирования данной совокупности норм: просто присутствие так называемого "иностранного элемента" – скажем, наличие в отношении иностранного участника – далеко не всегда обеспечивает включенность в орбиту регулирования, иными словами, действие именно МЧП. В частности, бытовые сделки, совершаемые иностранцами гражданами за границей, повсюду в мире регулируют гражданским правом государства, где совершается сделка, а не его МЧП. "Иностраный элемент" присутствует, а МЧП – нет. Решающим, конститутивным фактором в этом отношении выступает проявление юридической связи данного отношения с правовопорядками двух или более государств.

Значительное число споров в науке МЧП возникало и продолжает возникать и по вопросу о месте в юридической системе и правовой природе МЧП. Палитра взглядов чрезвычайно широка: от квалификации его международно-правовой природы до принципиального отрицания вообще качеств, свойственных собственно праву как таковому. Наиболее ярко выражены в данном отношении три направления в отечественной правовой науке. Это международно-правовая концепция правовой природы МЧП (ее сторонниками были В.Э. Грабарь, С.А. Голунский, А.М. Ладыженский, С.Б. Крылов, М.А. Плоткин, а также Ф.И. Кожевников, С.А. Малинин, Л.Н. Галенская, И.П. Блищенко и др.); концепция МЧП как внутригосударственного права (И.С. Перетерский, Л.А. Лунц, В.М. Корецкий, М.И. Брагинский, И.А. Грингольц, В.П. Звеков, С.Н. Лебедев, Г.К. Матвеев, А.Л. Маковский, М.М. Богуславский, В.С. Поздняков, А.А. Рубанов, М.Г. Розенберг, О.Н. Садиков и т. д.); наконец, третья группа позиций формируется вокруг взгляда на МЧП как комплекс норм, вбирающих в себя как международно-правовые, так и национально-правовые нормы (А.Н. Макаров, в известной степени Г.И. Тункин, Р.А. Мюллерсон. воспринявший в 80-е гг. XX столетия точку зрения Макарова и придавший ей современное звучание, М.Н. Кузнецов, В.Г. Храбсков и др.).

Указанные концепции не являются монолитными, однако общим стержнем каждой из них выступает какая-либо одна идея. Например, ряд ученых (Перетерский, Лунц, Богуславский, Матвеев, Звеков, Зыкин и т. д.) считают, что МЧП – самостоятельная отрасль внутригосударственного права в системе отраслей российского права: другие (О.Н. Садиков, М.И. Брагинский, И.А. Грингольц) считают его частью гражданского права, тем не менее не выводя его за национально-правовые, т. е. внутригосударственные рамки. Одни «международники» полагают, что МЧП – отрасль международного права (С.А. Малинин), другие – что МЧП есть часть международной системы права, т. е. международного права в широком смысле слова. Ю.М. Колосов придерживается концепции о принадлежности МЧП к

третьей – особой – системе права, которая существует наряду с системами внутригосударственного и международного права. Известна точка зрения Г.И. Тункина о том, что МЧП не является ни особой системой, ни отраслью права, хотя и имеет свой специфический предмет регулирования – "выходящие за рамки системы одного государства отношения между субъектами различных национальных правовых систем".

МЧП в большинстве случаев признается самостоятельной правовой отраслью. Особой категорией, определяющей своеобразие, а значит, и самостоятельность МЧП, помимо объекта регулирования, методов и принципов регулирования – известной триады, формирующей отрасль права как таковую, – являются коллизионные нормы. Коллизионная природа МЧП продолжает оставаться его существенной особенностью. Воздействие на регулируемый объект в МЧП обеспечивается с помощью двух методов – коллизионно-правового и материально-правового. Коллизионный метод регулирования – исторически первый в МЧП (см. *Коллизионное право*). Материально-правовой метод в современном МЧП большинством авторов связывается прежде всего с унификацией национально-правовых норм, регулирующих отношения гражданско-правового характера, которые лежат в сфере международного оборота, посредством международно-правового договора. Процессы унификации на многосторонней основе начинают активизироваться в МЧП в основном с конца XIX в., вследствие чего в его нормативном составе укореняется еще одна разновидность материально-правовых норм – единообразные нормы, созданные международными договорами, сфера которой существенно расширяется за счет вовлечения в нее все новых видов международного экономического сотрудничества (лизинга, факторинга, вексельных отношений, торгового посредничества, отношений по перевозке и т. д.).

Вместе с тем некоторые ученые рассматривали и возможность регулирования общественных отношений этого вида с помощью национальных материально-правовых норм, т. е. норм "прямого действия" (И.С. Перетерский, М.М. Богуславский, М.Н. Кузнецов, О.Н. Садилов, Н.И. Марышева, Л.А. Лунц). Однако квалификация их в качестве норм МЧП не соответствует коллизионной природе МЧП, поскольку материально-правовые нормы национального права, хотя и рассчитаны на регламентацию общественных отношений, составляющих объект регулирования, специфичный именно для МЧП, тем не менее сами не входят в нормативный состав МЧП (более ранние, основные труды Л.А. Лунца, Г.К. Матвеева, А.Б. Левитина, Г.К. Дмитриевой и др.). Таким образом, вопрос о нормативном составе МЧП представляет собой достаточно сложную проблему. В то же время нельзя не отметить, что для отнесения к МЧП национальных норм, специально существующих во внутреннем правопорядке для регулирования особых отношений, лежащих вне сферы юрисдикции одного государства, т. е. отношений МЧП, объект регулирования может служить самостоятельным критерием – в противном случае у такого рода норм не оказывается собственной отраслевой "обители".

МЧП как система норм характеризуется определенным своеобразием источников права, регулирующих подпадающие под его действие общественные отношения. Традиционным для отечественной науки выступало положение о двойственности источников МЧП, что выражалось в их делении на международные и национальные (Мартене, Макаров, Корецкий, Перетерский, Лунц, Богуславский, Мюллерсон, Кузнецов и др.). К международным принято относить договоры и обычаи, к национальным – внутригосударственный (национальный) закон (включая и подзаконные акты), а применительно к практике ряда соответствующих государств – судебное решение (прецедент).

Международно-правовой договор – основная форма унификации национально-правовых норм различных государств (материально-правовых, или коллизионных). Следовательно, принадлежность договора к источникам МЧП выступает краеугольным камнем в учении о нормативном составе МЧП. Однако при этом необходимо уточнить, что международный договор регулирует затрагиваемые МЧП отношения не прямо, а опосредствованно, благодаря механизмам трансформации содержащихся в нем положений в нормы



внутригосударственного права. Так, положение п. 4 ст. 15 Конституции РФ о том, что общепризнанные принципы и нормы международного права, а также международные договоры РФ являются частью правовой системы РФ, выступает «генеральной» трансформационной нормой, которая обеспечивает соблюдение правил, содержащихся в договоре, всеми соответствующими субъектами национального права, в том числе и в сфере, относящейся к МЧП. Сходные положения содержатся в конституциях других государств (Великобритании, Германии, США, Франции, Нигерии и т. д.).

Собственно говоря, принципиальной и основной юридической обязанностью любого государства-участника по всякому международно-правовому соглашению является обеспечение всеми доступными государству средствами того, чтобы соблюдались положения заключенного договора. В реальности исполнение государством своих международно-правовых обязательств осуществляется именно в национально-правовой сфере за счет материальной (в противовес формальной) трансформации, т. е. путем создания каких-либо специальных органов либо их упразднения, издания или отмены соответствующих актов, приведения в соответствие с содержанием и целями договора внутреннего правопорядка в целом и т. д. Перечень и характер таких средств имплементации (осуществления) международным правом не определяется, поскольку это – область исключительно внутригосударственная.

Таким образом, государство как бы дважды «пропускает» международный договор через свою волю: первый раз, когда оно в той или иной форме соглашается на юридическую обязательность для себя данного договора (путем подписания, ратификации, присоединения и т. д.), а во второй – посредством трансформации положений международного договора в национальное право. Однако международный договор не утрачивает своих качеств источника МЧП, поскольку в том, что касается его содержания, юридической обязательности его норм, они уже получили соответствующее волеизъявление рассматриваемого суверена. Непреложным также остается и другой постулат науки международного права, касающийся правовой природы таких обязательств, – международный договор обязывает только государства, а не физических или юридических лиц, несмотря на то что в ряде случаев внешне положения договора могут восприниматься как раз противоположным образом (и это особенно проявляется в международно-правовых соглашениях сферы МЧП, например в Венской конвенции о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г., или Конвенции о международной аренде оборудования 1988 г., или вексельных конвенциях 1930 г., подписанных в Женеве, и др.) – как обязательство, взятое на себя и подлежащее реализации именно государством. Заключается же оно в обязанности подвластных государству субъектов национального права следовать положениям, сформулированным в договоре (формы и средства такого обязывания определяются самим государством). Таким образом, рассмотрение международного договора в качестве источника МЧП возможно при обязательном условии отказа от формально-юридического подхода к соответствующим квалификациям.

Решение вопроса о международном обычае как источнике МЧП в принципе аналогично тому, как это происходит в случае с международным договором. Л.А. Лунц указывал, что особенно часто применяемые в сфере международного хозяйственного оборота обычаи – это обычаи международной торговли. Всякий раз, когда речь идет о международном обычае в аспекте источника МЧП, необходимо иметь в виду, что он должен быть «освоен» государством, т. е. признан им в соответствии с критериями, свойственными квалификации обычая как такового в качестве источника права.

Наконец, судебное решение (прецедент) как отдельный вид источников МЧП не представляет особых трудностей в смысле квалификации его в качестве такового, если это касается практики государств, устойчиво следующих системе "общего права", а также ряда континентальных стран (Франция, Германия, Венгрия и др.). Для ситуации в РФ в этом плане характерно то, что судебное решение не признается источником права де-юре, хотя де-факто оно таковым является, по поводу чего в юридической литературе высказывались

соответствующие соображения.

**Лит.:**

- Мартенс Ф.Ф.* Современное международное право цивилизованных народов. Спб., 1896;  
*Казанский П.* Учебник международного права публичного и гражданского. Одесса, 1902;  
*Перетерский И.С., Крылов С.Б.* Международное частное право. М., 1959;  
*Раане Л.* Международное частное право. М., 1960;  
*Луниц Л.А.* Курс международного частного права: Общая часть. М., 1970; Особенная часть. М., 1973;  
*Луниц Л.А., Марышева Н.И.* Международный гражданский процесс. М., 1976;  
*Чешир Дж., Норт П.М.* Международное частное право. М., 1982;  
*Мюллерсон Р.А.* Соотношение международного и национального права. М., 1982;  
*Рубанов А.А.* Имущественные отношения в международном частном праве//Правоведение, 1983. № 6;  
*Матвеев Г.К.* Международное частное право. Киев, 1985;  
*Иссад М.* Международное частное право. М., 1989;  
*Ануфриева Л.П.* Об источниках международного частного права (некоторые вопросы теории)//Московский журнал международного права, 1994, № 4;  
*Богуславский М.М.* Международное частное право. М., 1997.  
*Ануфриева Л.П.*

## Международные конференции

см. *Конференция межправительственная* .

## Международные межправительственные организации (ММО)

МЕЖДУНАРОДНЫЕ МЕЖПРАВИТЕЛЬСТВЕННЫЕ ОРГАНИЗАЦИИ (ММО) – добровольные объединения суверенных государств или международных, организаций, созданные в соответствии с международным правом на основе межгосударственного договора или резолюции ММО общей компетенции для координации деятельности государств в конкретной области сотрудничества, имеющие соответствующую систему главных и вспомогательных органов, обладающие автономной волей, объем которой определяется волей государств-членов. Любая ММО должна обладать по крайней мере следующими шестью признаками.

а) Создание в соответствии с международным правом. Этот признак, по существу, имеет решающее значение. Любая ММО должна быть создана на правомерной основе. В частности, учреждение любой организации не должно ущемлять признанные интересы отдельного государства и международного сообщества в целом. Учредительный документ организации должен соответствовать общепризнанным принципам и нормам международного права, и прежде всего принципам *jus cogens* .

б) Учреждение на основе международного договора. Как правило, ММО создаются на основе международного договора (конвенции, соглашения, трактата, протокола и т. д.). Объектом такого договора является поведение его сторон и самой международной организации. Стороны учредительного акта – суверенные государства. Однако в последние годы полноправными участниками международных организаций являются и другие ММО. Например, Европейский Союз (ЕС) – полноправный член многих международных организаций. ММО могут быть созданы в соответствии с резолюциями других организаций, имеющих более общую компетенцию. Так, в соответствии с резолюциями Совета Продовольственной и сельскохозяйственной организации ООН (ФАО) созданы Комиссия по рыболовству в Индийском океане. Комитет по рыболовству в Центрально-Восточной Атлантике. В данном случае резолюции ФАО характеризуются не только как акт международной организации, но и как специфическая форма межгосударственного соглашения и, следовательно, являются учредительными актами международных организаций. Все созданные таким образом ММО имеют организационную структуру,

присущую межправительственным организациям.

в) Сотрудничество в конкретных областях деятельности. ММО создаются для координации усилий государств в политической (Организация по безопасности и сотрудничеству в Европе – ОБСЕ), военной (НАТО), научно-технической (Европейская организация ядерных исследований), экономической (Европейское сообщество), валютно-финансовой (Международный банк реконструкции и развития (МБРР), Международный валютный фонд (МВФ)), социальной (Международная организация труда (МОТ)) и во многих других областях. Вместе с тем ряд организаций уполномочен координировать деятельность государств практически во всех областях (ООН, СНГ и др.). ММО становятся посредниками между государствами-членами; государства зачастую передают в организации для обсуждения и решения наиболее сложные вопросы. Однако никакая организация не может претендовать на равное с государствами положение в соответствующих областях международных отношений. Любые полномочия таких организаций производны от прав самих государств. Наряду с другими формами международного общения (многосторонние консультации, конференции, совещания, семинары и т. д.) ММО выступают в качестве органа сотрудничества по специфическим проблемам международных отношений.

г) Наличие соответствующей организационной структуры. Этот признак как бы подтверждает постоянный характер организации и тем самым отличает ее от других форм международного сотрудничества. ММО имеют штаб-квартиру, членов в лице суверенных государств и необходимую систему главных и вспомогательных органов. Высший орган – сессия, созываемая раз в год (иногда раз в 2 года). Исполнительными органами являются советы. Административный аппарат возглавляет исполнительный секретарь (генеральный директор). Все организации имеют постоянные или временные исполнительные органы с различным правовым статусом и компетенцией.

д) Права и обязанности. Выше подчеркивалось, что они производны от прав и обязанностей государств-членов. Ни одна организация (без согласия государств-членов) не может предпринять действий, затрагивающих интересы своих членов. Права и обязанности любой организации в общей форме закреплены в ее учредительном акте, резолюциях высших и исполнительных органов, в соглашениях между организациями. Эти документы отражают намерения государств-членов, которые далее должны быть имплементированы соответствующей международной организацией. Государства вправе запретить организации предпринять те или иные действия, и организация не может превысить свои полномочия. Например. Устав Международного агентства по атомной энергии (МАГАТЭ) запрещает Агентству при выполнении функций, связанных с предоставлением помощи своим членам, руководствоваться политическими, экономическими, военными или иными требованиями, несовместимыми с положениями Устава этой организации.

е) Самостоятельные международные права и обязанности организации. Этот признак означает, что в пределах своей компетенции любая организация вправе самостоятельно избирать средства и способы выполнения прав и обязанностей, возложенных на нее государствами-членами. При этом государства-члены осуществляют контроль за тем, правомерно ли организация использует свою автономную волю.

Правосубъектность ММО включает следующие четыре элемента:

- а) правоспособность, т. е. способность иметь права и обязанности;
- б) дееспособность, т. е. способность организации своими действиями осуществлять права и обязанности;
- в) способность участвовать в процессе международного правотворчества;
- г) способность нести международно-правовую ответственность за свои действия.

Важными чертами правосубъектности ММО являются также участие в обеспечении права на выполнение норм международного права, обладание дипломатическими привилегиями и иммунитетами. Один из главных атрибутов правосубъектности ММО – возможность непосредственно участвовать в международных отношениях и успешно

осуществлять свои функции. Большинство российских юристов, которые признают международную правоспособность международных организаций, отмечают, что ММО обладают автономной волей. После того как организация создана государствами, она (воля) представляет собой уже новое качество по сравнению с индивидуальными волями членов организации. Воля ММО – не сумма волей государств-членов, равно как и не их слияние. Она «обособлена». Каждая ММО обладает только ей приписанным объемом правосубъектности. пределы которой определены прежде всего в учредительном акте. Организация не может совершать иные действия, чем те, которые предусмотрены в ее уставе и других документах (например, в правилах процедуры и резолюциях высшего органа).

Учредительные акты практически всех ММО устанавливают, что прием в члены организации открыт для всех государств, разделяющих принципы этой организации. Как правило, члены ММО подразделяются на две категории: первоначальные и все остальные. Первоначальные члены – это государства, участвовавшие в разработке и принятии учредительного акта организации. Для них устанавливаются несколько более льготные условия вступления. В частности, любой первоначальный член может стать членом организации, сообщив высшему должностному лицу о своем формальном принятии обязательств, вытекающих из учредительного акта ММО. Другие государства принимаются большинством в 2/3 голосов. Членами ММО могут быть государства, другие международные организации, автономные территории, зависимые территории. Ассоциированными членами, как правило, являются зависимые территории. Например, Британские Виргинские острова, острова Терке и Кайкос в качестве ассоциированных членов входят в Карибское сообщество и Карибский общий рынок.

Ряд ММО наряду с общим требованием – строгое соблюдение положений учредительного акта – выдвигают дополнительные требования к претендентам. Так, членами Организации стран – экспортеров нефти (ОПЕК) являются страны, в значительных масштабах экспортирующие сырую нефть. Статус ассоциированного члена может быть предоставлен странам, которые не получили большинства голосов, необходимого для статуса полноправного члена (ст. 7 Устава). В Черноморское экономическое сотрудничество другие (нечерноморские) государства вправе вступить только при согласии черноморских государств-членов. Членами международной финансовой корпорации (МФК), МВФ могут быть только государства – члены МБРР.

Проблема выхода из ММО непосредственно связана с более общим вопросом – порядком денонсации международного договора, являющегося так называемым институциональным документом (т. е. документом, на основе которого создается организация). В учредительных актах ММО закреплены, как правило, пять способов прекращения членства:

- добровольный выход;
- автоматический выход;
- исключение;
- прекращение существования государства;
- ликвидация организации.

Для добровольного выхода необходимо:

- а) письменно заявить о денонсации учредительного акта;
- б) установить определенный период, по истечении которого заявление о выходе вступает в силу; в) установить период, начиная со дня вступления учредительного акта в силу, после которого государство-член может возбудить ходатайство о выходе из организации;
- г) выполнить перед выходом ряд обязательств;
- д) согласовать условия выхода с организациями более общей компетенции.

Автоматический выход-разновидность добровольного. Он состоит в том, что государство *ipso facto* в силу сложившихся обстоятельств обязано прекратить членство в организации. Например, любое государство, переставшее быть членом МВФ, через 3 месяца автоматически выбывает из числа членов МБРР. Исключение применяется в качестве

санкции и в целях защиты интересов самой организации. Государство, систематически нарушающее уставные положения ММО, может быть исключено из организации, если даже ее устав прямо не предусматривает такую возможность. Под прекращением существования государства-члена понимается правопреемство государств. Проблема правопреемства может возникнуть в случае возникновения нового независимого государства, объединения или отделения территории государства. В соответствии с международным правом новое независимое государство не обязано становиться членом ММО в силу исключительно того факта, что в момент правопреемства государств учредительный акт организации охватывал территорию, являющуюся объектом правопреемства. Новое независимое государство вправе путем уведомления о правопреемстве установить свой статус (т. е. полного члена или наблюдателя) в отношении любой организации. В случае объединения двух или нескольких государств, как правило, государство-преемник решает, кто должен покинуть организацию и кто будет представлять такое сообщество в ММО. Ликвидация организации означает *ipso facto* прекращение членства. Функционирующие ныне ММО могут быть ликвидированы различными способами. Наиболее реален выход из нее определенного количества государств. Например, в уставе Генерального совета по рыболовству в Средиземном море указано, что эта организация прекращает свою деятельность, если число оставшихся в ней государств окажется менее 5.

*Бекяшев К.Д.*

## **Международные неправительственные организации (МНО)**

МЕЖДУНАРОДНЫЕ НЕПРАВИТЕЛЬСТВЕННЫЕ ОРГАНИЗАЦИИ (МНО) – согласно резолюции Генеральной Ассамблеи ООН от 23 мая 1968 г. № 1296 (XIV) любая международная организация, не учрежденная на основании межправительственного соглашения.

Основные признаки МНО:

- а) отсутствие целей извлечения прибыли;
- б) признание по крайней мере одним государством или наличие консультативного статуса при международных межправительственных организациях;
- в) получение денежных средств более чем из одной страны;
- г) осуществление деятельности по крайней мере в двух государствах;
- д) создание на основе учредительного акта.

В МНО не могут входить субъекты международного права.

МНО возникли в начале XIX в. В настоящее время их насчитывается более 8 тыс. Первые МНО в социально-политической области были в основном профессиональными, просветительскими, религиозными, пацифистскими.

МНО играют активную роль во всех аспектах современных международных отношений. Более того, в ряде областей они являются лидерами. В частности, Международный институт по гуманитарному праву (создан в 1970 г.) регулярно созывает семинары по обучению офицеров законам и обычаям войны и нормам, направленным на защиту беженцев. Ассоциация международного права (создана в 1873 г.) координирует исследования по актуальным проблемам международного публичного и международного частного права, уделяя внимание исследованиям в области коллизионного права и права договоров. Международная ассоциация по уголовному праву (создана в 1924 г.) разрабатывает принципы применения конвенций по международному уголовному праву. Она разрабатывает рекомендации по коррективам национального законодательства и развитию науки международного уголовного права. созывает конференции и семинары в этой области. Международный комитет Красного Креста (МККК), принципами деятельности которого являются гуманность, беспристрастность, нейтральность, независимость, добровольность, единство и универсальность, внес огромный вклад в разработку норм международного гуманитарного права. При его активном участии разработаны Женевская

конвенция об улучшении участи раненых и больных в действующих армиях 1906 г., Гагская конвенция по применению к войне на море принципов Женевской конвенции о защите жертв войны 1949 г., два дополнительных протокола к Женевским конвенциям 1949 г.

Многие МНО активно сотрудничают с межправительственными организациями. Основная форма такого сотрудничества – консультативный статус. Каждая межправительственная организация имеет собственные правила предоставления консультативного статуса МНО. Получение такого статуса означает не только признание полезной деятельности МНО, но и отражает рост авторитета и влияния МНО на развитие современных международных отношений.

Согласно ст. 71 Устава ООН ЭКОСОС уполномочивается проводить надлежащие консультации с МНО, заинтересованными в вопросах, входящих в его компетенцию. Отношения ООН с МНО регламентируются резолюцией ЭКОСОС "Мероприятия по консультации с неправительственными организациями", принятой в 1946 г. (в дальнейшем неоднократно пересматривалась). Консультативный статус при Совете предоставлен более 150 МНО.

Они подразделяются на три категории:

– к категории I относятся организации, связанные с большинством аспектов деятельности Совета;

– к категории II – организации, обладающие особым опытом в конкретных областях;

– к категории III – содействующие Совету, его вспомогательным и другим органам ООН по мере необходимости.

МНО, которым предоставлен консультативный статус, могут направлять своих наблюдателей на открытие заседания ЭКОСОС и его вспомогательных органов, а также представлять письменные заявления, касающиеся работы Совета, консультироваться с Секретариатом ООН.

Специализированные учреждения ООН имеют свои правила предоставления консультативного статуса. Так, Международная морская организация (ИМО) предоставляет консультативный статус тем МНО, которые могут внести существенный вклад в ее работу, если цели и функции этих организаций полностью гармонируют с функциями и принципами ИМО. МНО, с которой может поддерживать отношения ЮНЕСКО, считается любая международная организация с целями и функциями, неправительственными по своему характеру, если она отвечает следующим условиям:

а) должна заниматься вопросами, входящими в компетенцию ЮНЕСКО, желать и быть в состоянии оказывать действенную помощь в реализации ее задач согласно принципам, содержащимся в Уставе ЮНЕСКО;

б) должна объединять значительное число групп или отдельных лиц, заинтересованных в одном или нескольких видах деятельности, входящих в ведение ЮНЕСКО, и иметь постоянных членов в достаточно большом числе различных стран, что дает такой организации возможность выступать в качестве действительного представителя различных культурных регионов мира;

в) в случае, когда дело идет об организации регионального характера (с географической или культурной точки зрения), она должна иметь достаточно большое число членов, чтобы быть в состоянии выступать в качестве действительного представителя всего данного региона;

г) она должна иметь постоянный руководящий орган, созданный на международной основе, и располагать рабочим аппаратом и процедурой, позволяющими ей поддерживать регулярную связь со своими членами в различных странах.

Отношения между ЮНЕСКО и МНО могут быть отнесены к трем категориям:

– категория А (консультативная и сотрудничающая);

– категория В (информационная и консультативная);

– категория С (взаимная информация).

МНО, отнесенные к этим категориям, имеют строго определенные права и

обязанности.

*Бекашев К.А.*

## **Международные организации**

**МЕЖДУНАРОДНЫЕ ОРГАНИЗАЦИИ** – постоянные объединения межправительственного и неправительственного характера, созданные на основе международного соглашения (устава, статута или иного учредительного документа) в целях содействия решению международных проблем, предусмотренных соответствующим учредительным документом, и развития всестороннего сотрудничества государств. По правовому статусу различают международные межправительственные" международные неправительственные организации, а по географическому признаку – также всемирные и региональные М.о. (см. также *Право международных операций* ).

## **Международные преступления**

**МЕЖДУНАРОДНЫЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ** – особо опасные для человеческой цивилизации нарушения принципов и норм международного права, основополагающих для обеспечения мира, защиты личности и жизненно важных интересов международного сообщества в целом. При этом наибольшую опасность представляют деяния должностных лиц, реализующих на практике преступную политику государств и персонифицирующих М.п. государства. Наряду с государствами, несущими за эти преступления международную политическую и материальную ответственность, их субъектами становятся руководители государств, высшие должностные лица и другие исполнители преступной политики. Впервые перечень М.п. был сформулирован в Уставе Международного военного трибунала (МВТ) 1945 г. и аналогичном Уставе по Дальнему Востоку 1946 г. МВТ подразделены на 4 группы.

а) Преступления против мира – планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны или войны в нарушение международных договоров, соглашений или заверений или участие в общем плане или заговоре, направленных к осуществлению любого из вышеперечисленных действий. С объективной стороны «планирование» не охватывается понятием "подготовка войны". Это позволило в свое время привлечь к ответственности должностных лиц, Германии и Японии, принимавших участие в производстве и закупке вооружения и боевой техники, строительстве фортификационных сооружений и т. п. В понятие «развязывание» входит деятельность как до начала войны, так и в ходе ее, т. е. провокационные заявления руководителей, концентрация войск на границах, провокация противной стороны на вооруженный конфликт, вероломное нападение вооруженных сил и т. п. Что касается понятия "участие в общем плане или заговоре", то имеются в виду различные формы соучастия других государств в преступной агрессивной войне. Поэтому все они без исключения должны нести ответственность в полной мере.

б) Военные преступления, нарушающие законы и обычаи войны:

- убийство, истязание или увод в рабство или для других целей гражданского населения оккупированной территории;
- убийство, истязание военнопленных или лиц, находящихся в море;
- убийство заложников, ограбление общественной или частной собственности;
- бессмысленное разрушение городов и деревень, разорение, не оправданное военной необходимостью, и другие преступления.

в) Преступления против человечности – убийство, истребление, порабощение, ссылка и другие жестокости, совершенные в отношении гражданского населения до или во время войны, или преследование по политическим, расовым или религиозным мотивам, связанное с любым преступлением, подлежащим юрисдикции Трибунала, независимо от того, являлись ли эти действия нарушением внутреннего права страны. Перечень военных преступлений и

преступлений против человечности был существенно дополнен Женевскими конвенциями о защите жертв войны 1949 г.

Так, к ним отнесены:

– преднамеренное убийство, пытки, бесчеловечное обращение, включая биологические эксперименты, преднамеренное причинение тяжких страданий или серьезного увечья, нанесение ущерба здоровью, незаконное, произвольное и проводимое в большом масштабе разрушение и присвоение имущества, не вызываемое военной необходимостью;

– принуждение военнопленного служить в вооруженных силах неприятельской державы или лишение его прав на беспристрастное и нормальное судопроизводство;

– взятие заложников и преступные посягательства на их имущество.

И наконец, ст. 85 Дополнительного протокола I (1977) к Женевским конвенциям к числу "серьезных нарушений" относит следующие умышленные деяния, явившиеся причиной смерти или серьезного телесного повреждения или ущерба здоровью:

– превращение гражданского населения или отдельных гражданских лиц в объект нападения;

– совершение нападения неизбирательного характера, затрагивающего гражданское население или гражданские объекты, когда известно, что такое нападение явится причиной чрезмерных людских потерь, ранений среди гражданских лиц или причинит ущерб гражданским объектам;

– нападение на установки или сооружения, содержащие опасные силы, когда известно, что такое нападение явится причиной чрезмерных потерь жизней, ранений среди гражданских лиц или причинит ущерб гражданским объектам;

– превращение необороняемых местностей и демилитаризованных зон в объект нападения;

– совершение нападения на лицо, когда известно, что оно прекратило принимать участие в военных действиях;

– вероломное использование отличительной эмблемы Красного Креста, Красного Полумесяца или Красного Льва и Солнца или других защитных знаков, признанных Конвенциями или настоящим Протоколом.

"Серьезными нарушениями" Протокола I считаются также следующие умышленные действия:

– перемещение оккупирующей державой части ее собственного гражданского населения на оккупированную ею территорию или депортация или перемещение всего или части населения оккупированной территории в пределах этой территории или за ее пределы;

– неоправданная задержка репатриации военнопленных или гражданских лиц;

– применение практики апартеида и других негуманных и унижающих действий, оскорбляющих достоинство личности, основанных на расовой дискриминации;

– превращение ясно опознаваемых исторических памятников, произведений искусства или мест отправления культа, признанных культурными ценностями с особой защитой, в объект нападения, в результате чего им наносятся большие разрушения;

– лишение пользующихся защитой лиц права на беспристрастное и нормальное судопроизводство.

В этой же статье Протокола подчеркнуто, что перечисленные

"серьезные нарушения" Женевских конвенций и Протокола I рассматриваются как военные преступления.

г) Преступления против человечества впервые были выделены в отдельную группу Конвенцией о неприменимости сроков давности к военным преступлениям и преступлениям против человечества 1968 г. К их числу были отнесены: изгнание в результате вооруженного нападения или оккупации, бесчеловечные действия, являющиеся следствием политики апартеида, а также геноцид.

Конвенция о пресечении апартеида и наказании за него 1973 г. признала преступными сходные с апартеидом расовую сегрегацию и расовую дискриминацию. В 1976 г. Комиссия



международного права ООН одобрила проект статей об ответственности государств, в котором в числе других к преступлениям против человечества отнесены колониальное господство, рабство и экоцид. С развитием международного права перечень рассматриваемых преступлений будет расти. Об этом свидетельствует Проект Кодекса преступлений против мира и безопасности человечества, принятый Комиссией международного права в 1991 г. В нем нет традиционного деления на М.п. и преступления международного характера. Поэтому, руководствуясь общепризнанными правилами, в числе М.п. в нем предусмотрены: агрессия, угроза агрессии, вмешательство во внутренние дела других государств, колониальное господство и другие формы иностранного господства, геноцид, апартеид, систематическое и массовое нарушение прав человека, исключительно серьезные военные преступления и преднамеренный и серьезный ущерб окружающей среде. О росте числа этих преступлений свидетельствуют новые в международном уголовном праве Устав Международного трибунала по Югославии и подобный Устав по Руанде. В них включены не только известные ранее основные М.п., но и устанавливаются другие деяния и подчеркивается, что их перечень не является исчерпывающим. Например, среди нарушений законов и обычаев войны указаны: применение отравляющих веществ или других видов оружия, предназначенных для причинения излишних страданий людям: бессмысленное разрушение городов, поселков или деревень или разорение, не оправданное военной необходимостью: захват, разрушение или умышленное уничтожение и повреждение культовых, благотворительных, учебных, художественных, научных учреждений, исторических памятников, художественных и научных произведений и др.

Нюрнбергский процесс утвердил принцип уголовной ответственности отдельных физических лиц за М.п. В его Приговоре записано: "преступления против международного права совершаются людьми, а не абстрактными категориями, и только путем наказания отдельных лиц, совершающих такие преступления, могут быть соблюдены установления международного права". В целях обеспечения неотвратимости наказания за указанные выше преступления нормы международного уголовного права регулируют особенности розыска, ареста и выдачи преступников. Еще в 1946 г. Генеральная Ассамблея ООН в специальной резолюции рекомендовала государствам "принять немедленно все меры для того, чтобы военные преступники были арестованы и высланы в те страны, где они совершили свои ужасные деяния, для суда и наказания согласно законам этих стран". Позже Комиссия по правам человека ООН на своей 29-й сессии рассмотрела и одобрила проект принципов международного сотрудничества по обнаружению, аресту, выдаче и наказанию лиц, виновных в военных преступлениях и преступлениях против человечества.

В резолюции № 3074 Генеральная Ассамблея провозгласила девять таких принципов:

а) военные преступления и преступления против человечества, когда бы и где бы они ни совершались, подлежат расследованию, а лица, совершившие такие преступления, – розыску, аресту, привлечению к судебной ответственности и в случае признания их виновными – наказанию;

б) каждое государство обладает правом судить своих собственных граждан за совершение М.п.;

в) для пресечения и предотвращения этих преступлений государства берут на себя обязательство сотрудничать друг с другом и принимать в этих целях внутренние и международные меры (учреждение специальных следственных органов и судов, заключение международных договоров о сотрудничестве в целях предотвращения и пресечения этих преступлений);

г) государства будут оказывать друг другу содействие в целях обнаружения, ареста, привлечения к суду лиц, подозреваемых в совершении таких преступлений и в случае признания виновными – наказания их;

д) государства обязуются сотрудничать друг с другом по вопросам выдачи международных преступников, как правило, в те страны, где они совершили преступления;

е) государства будут сотрудничать в сфере оказания друг другу правовой помощи по

уголовным делам рассматриваемой категории в деле сбора информации и следственных материалов, способствующих привлечению к судебной ответственности виновных и обмену имеющейся информацией;

ж) государствам запрещается предоставлять военным преступникам политическое или территориальное убежище;

з) государства не должны принимать законодательные или иные меры, которые противоречили бы взятым ими на себя международным обязательствам по борьбе с этими преступлениями;

и) сотрудничество государств в целях обнаружения, ареста, выдачи и наказания лиц, виновных в этих преступных деяниях, следует осуществлять на основе Устава ООН.

*Панов В.Н.*

## **Международные расчеты**

МЕЖДУНАРОДНЫЕ РАСЧЕТЫ – расчеты юридических и физических лиц (резидентов и нерезидентов), находящихся на территории РФ, с юридическими и физическими лицами, находящимися на территории других государств, за приобретенные (проданные) ими товары (работы, услуги). Особенность правового регулирования М.р. заключается прежде всего в том, что при их проведении в платежной операции могут принимать участие субъекты международного права – государства и их органы, национальные банки, международные финансовые организации, а также иностранные юридические и физические лица. Технологически эта особенность проявляется в том, что при проведении международного платежа расчетным центром может выступать, во-первых, национальный (государственный) банк, во-вторых, корреспондентская сеть коммерческих банков. При проведении расчетов и платежей с учреждениями банков других государств, находящимися вне юрисдикции РФ, участники расчетов руководствуются в своей работе целым рядом международно-правовых документов. Важно отметить, что все международные нормативные акты, ратифицированные РФ, имеют преимущественное положение по отношению к внутреннему законодательству нашей страны, и в случае возникновения коллизий, применяться должны нормы международного акта.

Правовую базу, регулирующую М.р., можно условно разделить на:

- а) нормативную базу специально созданных международных организаций;
- б) национальное законодательство иностранных государств в области расчетов;
- в) нормативную базу двусторонних соглашений РФ.

Последнее, в большей своей части, представляет пакет межгосударственных соглашений со странами СНГ. Безусловно, это связано с особым режимом их взаимоотношений, в том числе и в расчетах.

Субъектами регулирования являются государства СНГ (в меньшей степени это затрагивает предпринимательский рынок). К наиболее заметным документам, регулирующим область М.р., относятся: утвержденные МТП Унифицированные правила; по инкассо (в ред. 1978 г.), для гарантий по первому требованию, для документарных аккредитивов (в ред. 1994 г.). Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международных кредитных переводах, Единообразный закон о переводном и простом векселе (1930). Правовое руководство ЮНСИТРАЛ по электронному переводу средств.

При осуществлении международного платежа применяются аккредитивная, инкассовая, чековая, вексельная формы расчетов, а также банковский перевод.

*Смирнов К.А.*

## **Международные финансово-промышленные группы**

см. *Финансово-промышленная группа* .

## **Международный банк реконструкции и развития (МБРР)**

МЕЖДУНАРОДНЫЙ БАНК РЕКОНСТРУКЦИИ И РАЗВИТИЯ (МБРР) – межправительственная кредитно-финансовая организация, осуществляющая следующие задачи:

- стимулирование экономического развития стран-членов;
- содействие развитию международной торговли и поддержание платежных балансов.

Формально МБРР является (в составе Всемирного банка) специализированным учреждением ООН, однако, в соответствии с Уставом Банка и соглашением, подписанным между ООН и МБРР, он независим в своих решениях.

Цели МБРР:

а) помощь в реконструкции и развитии территорий государств-членов путем содействия капиталовложениям в продуктивных целях, в том числе для восстановления экономики, конверсии производственных предприятий;

б) содействие частным иностранным инвестициям путем предоставления гарантий или участия в займах и иных капиталовложениях;

в) содействие перспективному сбалансированному росту международной торговли и поддержка равновесия платежных балансов путем стимулирования международных инвестиций;

г) организация займов или их гарантий с целью обеспечить приоритет реализации наиболее полезных и неотложных проектов независимо от их масштабов.

В Соглашении о МБРР излагаются основные принципы, определяющие его операции:

– он должен предоставлять займы только для производственных целей (в таких областях, как сельское хозяйство и развитие сельских районов, энергетика, образование, здравоохранение, планирование семьи и питание, шоссейные и железные дороги, электросвязь, морские порты и энергетические установки) и уделять надлежащее внимание перспективам погашения задолженности по этим займам;

– каждый заем должен гарантироваться соответствующим правительством и, за исключением особых обстоятельств, предоставляться под конкретные проекты;

– МБРР должен убедиться, что необходимые средства невозможно получить из других источников на приемлемых условиях;

– использование займов не может быть ограничено покупками в какой-либо конкретной стране-члене или странах-членах;

– решения Банка о предоставлении займов должны основываться только на экономических соображениях.

С 1980 г. МБРР предоставляет займы в поддержку программ конкретных изменений политики и институциональных реформ. С 1992 г. Банк выделяет кредиты РФ и другим странам СНГ. Руководящие и постоянные вспомогательные органы Банка: Совет управляющих, директора-исполнители (их 24), Совместный комитет по развитию Всемирного банка и МБРР (состоит из 24 членов) и президент Банка. МБРР имеет отделение в Африке, Азии, Европе и Латинской Америке. Членами МБРР являются около 180 стран, в том числе РФ. Штаб-квартира Банка расположена в Вашингтоне.

*Бекяшев К.А.*

## **Международный валютный фонд (МВФ)**

МЕЖДУНАРОДНЫЙ ВАЛЮТНЫЙ ФОНД (МВФ) – международная валютно-финансовая организация, специализированное учреждение ООН: создан в 1944 г. на международной валютно-финансовой конференции в Бреттон-Вудсе (приступил к деятельности с марта 1947 г.). В соответствии со ст. 1 Соглашения 1944 г. МВФ:

а) содействует международному сотрудничеству путем обеспечения механизма для консультаций и согласованных действий по международным валютным вопросам;

б) способствует сбалансированному росту международной торговли и тем самым – повышению уровней занятости и реального дохода;

в) проводит меры по стабилизации валют и упорядочению валютных отношений, включая противодействие конкурентному обесцениванию валют;

г) содействует созданию многосторонней системы платежей и переводов по текущим операциям и стремится устранить валютные ограничения, препятствующие росту мировой торговли;

д) временно предоставляет общие ресурсы Фонда государствам-членам при надлежащих гарантиях, с тем чтобы они могли исправить нарушения равновесия их платежных балансов;

е) осуществляет меры по сокращению продолжительности и масштабов дефицита платежных балансов.

Уставный капитал МВФ составляет около 150 млрд. долл. Он формируется за счет взносов государств-членов. Наибольшими квотами располагают США – 18,8, Великобритания – 6,5, ФРГ – 5,7. Франция – 4,7, Япония – 4,2 %. Квота РФ составляет 3 % уставного капитала. Фонд выполняет три основные функции. Во-первых, он следит за соблюдением "кодекса поведения", касающегося политики валютных курсов и ограничений в отношении платежей по текущим операциям. Во-вторых, он предоставляет членам Фонда финансовые ресурсы, с тем чтобы они могли соблюдать "кодекс поведения" в то время, когда они исправляют нарушения равновесия платежного баланса или стремятся избежать таких нарушений. В-третьих, он обеспечивает форум, на котором члены Фонда могут консультироваться друг с другом и сотрудничать по международным валютным вопросам.

В апреле 1993 г. МВФ принял решение ввести в действие новый вид кредита – кредит системных преобразований для стран, которые испытывают трудности в связи с отменой централизованной системы внешней торговли и переходом к торговле по мировым ценам. Кредиты предоставляются в размере до 50 % квоты сроком на 10 лет с началом погашения через 4,5 года на условиях значительно более мягких, чем традиционный резервный кредит. Руководящие и постоянные вспомогательные органы МВФ; Совет управляющих, Временный комитет (состоит из 24 членов), Комитет по развитию, Исполнительный совет (состоит из 24 членов), директор-распорядитель, Фонд системной трансформации, Фонд компенсационного финансирования, Фонд структурной адаптации. В рамках МВФ функционирует институт, который организует курсы и семинары по повышению квалификации государственных служащих из стран – членов МВФ. Членами МВФ являются 179 государств, в том числе РФ. Штаб-квартира МВФ находится в Вашингтоне.

*Бекяшев К.А.*

## **Международный военный трибунал**

*см. Трибуналы международные .*

## **Международный гражданский процесс**

МЕЖДУНАРОДНЫЙ ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС – условная категория. существующая в науке международного частного права; обозначает особый комплекс вопросов, относящихся к гражданско-процессуальному праву, действующему в рамках каждого национального государства, который включает:

а) процессуальное положение иностранных физических и юридических лиц, а также лиц, без гражданства;

б) процессуальное положение иностранного государства и его дипломатических представителей, международных организаций;

в) иммунитет государства;

г) разграничение компетенции национальных судов (вопросы международной

подсудности);

д) судебные доказательства в гражданских делах с участием указанных категорий субъектов;

е) выполнение поручений иностранных судов;

ж) признание и исполнение иностранных судебных решений;

з) проблемы юридического значения производства, возбужденного в иностранном суде и там не законченного;

и) признание и исполнение иностранных арбитражных решений.

М.г.п. также включает вопросы, связанные с рассмотрением споров в рамках коммерческого (торгового, морского) арбитража, с установлением содержания иностранного права, применимого к рассмотрению дела по существу, вопросы совершения нотариальных действий, внесудебного порядка расторжения брака и решения дел об усыновлении, опеке, попечительстве и т. д. Выделение указанного комплекса вопросов обусловлено прежде всего тем, что наряду с общими нормами гражданского судопроизводства они имманентно связаны с гражданскими, семейными, трудовыми и иными отношениями цивилистического характера, которые лежат в сфере международного хозяйственного (гражданского) оборота, а следовательно, и с правопорядками различных государств в том, что касается материального права. Ввиду этого отечественная правовая доктрина практически единодушна в признании того, что проблемы М.г.п. необходимо изучать в рамках науки международного частного права.

К особенностям правовой регламентации отношений в области М.г.п. относится то обстоятельство, что соответствующие нормы содержатся как во внутригосударственном законодательстве, так и в международных договорах. Основные инструменты регулирования, имеющие международно-правовую природу, представлены договорами о правовой помощи. В настоящее время для РФ действует порядка 40 договоров о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам, в том числе одно соглашение многостороннего характера – Конвенция стран СНГ 1993 г. В рамках данного содружества существует также Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности 1992 г. Один из основных многосторонних документов, имеющий общее значение для М.г.п., – Гагская конвенция по вопросам гражданского процесса 1954 г., к которой СССР присоединился в 1966 г. (другие участники: Австрия, Бельгия, Ватикан, Венгрия, Дания, Египет, Израиль, Испания, Италия, Ливан, Люксембург, Марокко, Нидерланды, Норвегия, Польша, Португалия, Румыния, Словакия, Суринам, Турция, Финляндия, Франция, ФРГ, Чехия, Швейцария, Швеция, Югославия, Япония).

Конвенция закрепляет общие принципы сотрудничества государств в правовой области (порядок вручения судебных и внесудебных документов, исполнения судебных поручений, бесплатную выдачу выписок из актов записи гражданского состояния и т. п.) компетентными учреждениями договаривающихся государств, а также устраняет главное обстоятельство, дискриминирующее иностранцев по сравнению с собственными гражданами, – судебный залог истцов-иностранцев в обеспечение судебных издержек в случае проигрыша дела. В других областях М.г.п. действуют Нью-Йоркская конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 г., Европейская конвенция о внешнеторговом арбитраже 1961 г., Гагская конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов. 1961 г., в которых участвует и РФ.

Поскольку в международном праве отсутствуют общепризнанные (единообразно установленные) предписания, регулирующие вопросы подсудности в международной жизни, ответы на них дает, как правило, внутреннее законодательство конкретных государств либо заключенные ими (в основном двусторонние) партикулярные договоры. Термин «подсудность» используется в различных смыслах: распределение компетенции между судами, входящими в судебную систему данного государства; компетентность суда по данной категории дел. Мирная практика определения международной подсудности разнообразна, однако можно сформулировать ряд типичных правовых принципов,

действующих в данной сфере. К таковым относятся:

- установление подсудности по признаку гражданства сторон или стороны в деле;
- установление подсудности по признаку места жительства ответчика;
- личное присутствие ответчика или наличие принадлежащего ему имущества на территории данного государства;
- местонахождение спорной вещи либо иная связь дела с территорией государства суда (место причинения вреда, место исполнения договора, местожительство (местонахождение) истца и т. д.).

Так, для ряда стран континентальной системы права, прежде всего Франции, а также других государств, воспринявших Кодекс Наполеона, характерен принцип гражданства сторон (стороны) в деле ("латинская система"). Германский Устав гражданского судопроизводства 1877 г. базируется на критерии местожительства (местонахождении) ответчика ("германская система"). Англо-американские страны (система "общего права") в основание юрисдикции собственных судов закладывают критерий "физического присутствия", или фактическую возможность вручить судебную повестку.

Право РФ строится на территориальном начале. Статья 117 ГПК закрепляет принцип предъявления иска по месту нахождения ответчика, а ст. 118 определяет случаи подсудности по выбору истца. При этом подсудность судам РФ гражданских дел по спорам, в которых участвуют иностранный гражданин или лицо без гражданства, иностранные предприятия и организации, а также по спорам, в которых хотя бы одна из сторон проживает за границей, устанавливается на основании общих правил подсудности, предусмотренных в процессуальном законодательстве. В Конвенции стран СНГ 1993 г. также закрепляется территориальный принцип: иски к лицам, имеющим место жительства на территории одной из договаривающихся сторон, предъявляются, независимо от их гражданства. При этом иски к юридическим лицам предъявляются по месту нахождения органа управления этого юридического лица, его представительства либо филиала.

Кроме того, Конвенция определяет следующие критерии для установления компетенции судов, когда на территории конкретной страны, во-первых, осуществляется торговля, промышленная или иная хозяйственная деятельность предприятия (филиала) ответчика; во-вторых, исполнено или должно быть исполнено обязательство из договора, являющегося предметом спора; в-третьих, имеется постоянное местожительство или местонахождение истца по иску о защите чести, достоинства и деловой репутации. Основанием для исключительной компетенции судов договаривающихся государств выступает местонахождение имущества при рассмотрении исков о праве собственности и иных вещных правах на недвижимость. Договорная подсудность служит общим началом М.г.п. в современных условиях. Она допускается как конвенционным регулированием (в том числе и вышеупомянутым соглашением), так и внутригосударственными актами различных государств. Однако предусматривается, что исключительная подсудность не может быть изменена соглашением сторон.

**Лит.:**

- Луц Л.А., Марышева Н.И.* Курс международного частного права. Международный гражданский процесс. М., 1976;
- Чешир Дж., Норт П.М.* Международное частное право. М., 1982;
- Яблочков Т.М.* Курс международного гражданского процессуального права. Ярославль. 1909;
- Сборник международных договоров Российской Федерации по оказанию правовой помощи. М., 1996;
- Гусев Е.В.* Производство по признанию и исполнению в СССР иностранных судебных решений (процессуальные стадии)//Советское государство и право, 1988, № 10.
- Ануфриева Л.П.*

## **Международный договор**

МЕЖДУНАРОДНЫЙ ДОГОВОР – родовое понятие, используемое в дипломатической практике для обозначения юридических актов, добровольно заключаемых субъектами

международного права друг с другом главным образом в письменной форме с целью установления, закрепления, изменения или отмены (прекращения) прав и обязанностей в какой-либо из областей их взаимных отношений. Независимо от различия в наименованиях (договоры, соглашения, конвенции, пакты, трактаты, регламенты, протоколы и др.) или присущих тому или иному акту особенностей по объекту правового регулирования, числу участников, срокам либо масштабу пространственного действия, все они одинаково обязательны для их участников, имеют равное правообразующее значение, представляя собой источник норм международного права. Складывавшиеся в течение тысячелетий правила заключения М.д., определения их действительности, толкования, применения, прекращения действия, продления и пересмотра в настоящее время кодифицированы Венской конвенцией о праве международных договоров 1969 г. и Венской конвенцией о праве договоров между государствами и международными организациями или между международными организациями 1986 г. Однако еще и сегодня некоторые важные вопросы договорной практики остаются за рамками кодификации и регулируются на основе международного обычая. Таковы вопросы наличия и объема договорной правоспособности федеративных и конфедеративных государств, их составных частей, а также наций и народов, борющихся за свою независимость. Положения международного права, касающиеся конвенционных процедур, инкорпорируются национальным правом, государств, детализируются и дополняются им. как это имеет место, например, в ФЗ РФ от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ "О международных договорах Российской Федерации".

М.д. заключаются представителями субъектов международного права, которые снабжены специальными управомочивающими документами либо обладают необходимым юридическим статусом (главы государств, правительств, ведомств иностранных дел, дипломатических представительств и представительств государств в международных организациях, а также высшие должностные лица таких организаций). Подписание документов, относящихся к заключению М.д., лицами, не имеющими надлежащих полномочий, не имеет юридического значения, если впоследствии не были подтверждены субъектом международного права.

Установлены особые процедуры, призванные засвидетельствовать, что разработанный текст М.д. является аутентичным (подлинным, верно передающим волю договаривающихся сторон) и может быть ими принят. Таковы процедуры подписания, подписания *ad referendum* (под условием последующего подтверждения соответствующей договаривающейся стороной), парафирования (скрепления текста инициалами участников переговоров). Окончательно договор принимается по результатам переговорного процесса, если речь идет о многостороннем договоре, путем голосования за него участвующих в переговорах субъектов международного права, если сами они не установят иного. Следующая стадия заключения М.д. имеет целью определить наличие согласия каждого из заинтересованных субъектов международного права на обязательность М.д., что осуществляется посредством:

а) подписания, если это предусмотрено самим договором или особой договоренностью участников по этому вопросу или вытекает из полномочий данного представителя;

б) обмена документами, образующими договор, если в них предусмотрено, что такой обмен будет иметь соответствующую силу или если на этот счет существует специальная договоренность участников;

в) ратификации, принятия или утверждения, если одна из указанных процедур предусмотрена данным договором или особой договоренностью участников;

г) присоединения, если договором либо в результате иной договоренности предусмотрена такая возможность.

При осуществлении любой из процедур выражения согласия на обязательность принятого М.д. каждый из участников может сформулировать оговорку к нему, т. е. сделать одностороннее заявление, что он намерен исключить или изменить определенное положение договора, если только она не запрещена самим договором, не выходит за рамки допускаемых им оговорок, совместима с объектом и целями данного договора. Сделанные в письменной

форме и доведенные до сведения других договаривающихся сторон оговорки изменяют соответствующие положения договора во взаимоотношениях между заявителем и теми из его участников, которые согласятся (ясно выражено или молчаливо) с конкретной оговоркой. Во взаимоотношениях между заявителем оговорки и остальными договаривающимися сторонами ни оговорка, ни положение договора, к которым она заявлена, применяться не будут. Заключенные договоры должны быть опубликованы государствами-участниками и соответствующими международными организациями, причем последние регистрируют представленные им тексты. Согласно ст. 102 Устава ООН на договор, не зарегистрированный в Секретариате Организации, его стороны не могут ссылаться в ее органах.

Заключенный М.д. считается действительным, если не будет доказано иное. Так, М.д. признается ничтожным, если согласие на его обязательность было получено в результате применения силы или угрозы силой в отношении представителя соответствующей договаривающейся стороны или в отношении нее самой, а также если договор противоречит императивной норме международного права *jus cogens*, существовавшей в момент его заключения или возникшей позднее. Недействительными могут быть признаны и М.д., заключенные в нарушение норм внутреннего права данной стороны, касающегося компетенции на заключение М.д., либо в результате ошибки, затрагивающей основу достигнутой договоренности, либо вследствие обмана со стороны другого участника, либо с использованием прямого или косвенного подкупа представителя данной договаривающейся стороны. М.д. прекращает свое действие по истечении указанного в нем срока, по достижении предусматриваемой им цели (исполнение договорных обязательств), в связи с заключением нового договора относительно того же предмета, в случае исчезновения предмета или прекращения стороны договора, а также в случае его денонсации или аннулирования. Процедура денонсации предполагает отказ участника от М.д. с предварительным предупреждением контрагентов, если эта возможность обусловлена самим договором. Аннулирование М.д. означает отказ от его дальнейшего исполнения, если другой участник существенно нарушил договорные условия, либо имеет место невозможность исполнения, либо произошло коренное изменение обстоятельств, с учетом которых данный договор был заключен. Важнейший из основных принципов международного права, которые должны учитываться участниками любого М.д., - принцип добросовестного и неукоснительного выполнения М.д. (*pacta sunt servancia*), о чем прямо говорится в ст. 26 Венской конвенции о праве международных договоров 1969 г.: "Каждый действующий договор обязателен для его участников и должен добросовестно ими выполняться".

*Волосов М.Е.*

## **Международный договор РФ**

М.д. РФ – международное соглашение, заключенное РФ с иностранным государством (или государствами) либо с международной организацией в письменной форме и регулируемое международным, правом, независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования. В соответствии с Конституцией РФ заключение, прекращение и приостановление действия М.д. РФ находятся в ведении РФ. Порядок заключения, выполнения и прекращения М.д. РФ определяется ФЗ РФ от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ "О международных договорах Российской Федерации". М.д. РФ заключаются с иностранными государствами, а также с международными организациями от имени РФ (межгосударственные договоры). Правительства РФ (межправительственные договоры), федеральных органов исполнительной власти (договоры межведомственного характера). М.д. РФ, затрагивающий вопросы, относящиеся к ведению субъекта РФ, заключается по согласованию с органами государственной власти заинтересованного субъекта РФ, на которые возложена соответствующая функция. М.д. РФ являются, наряду с



общепризнанными принципами и нормами международного права, составной, частью ее правовой системы. Если М.д. РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора. Положения официально опубликованных М.д. РФ, не требующие издания внутригосударственных актов для применения, действуют в РФ непосредственно. Для осуществления иных положений принимаются соответствующие правовые акты.

Согласие РФ на обязательность для нее международного договора может выражаться путем:

- подписания договора;
- обмена документами, образующими договор;
- ратификации договора;
- утверждения договора;
- принятия договора;
- присоединения к договору;
- применения любого другого способа выражения согласия, о котором условились договаривающиеся стороны.

В соответствии с Конституцией РФ ратификация М.д. РФ осуществляется в форме ФЗ. Прекращение (в том числе денонсация) и приостановление действия международных договоров РФ осуществляется в соответствии с условиями самого договора и нормами международного права органом, принявшим решение о согласии на обязательность международного договора для РФ.

## **Международный коммерческий арбитраж**

МЕЖДУНАРОДНЫЙ КОММЕРЧЕСКИЙ АРБИТРАЖ – третейский суд в области разрешения споров по сделкам международного характера. Наиболее известны постоянно действующие М.к.а.: Международный арбитражный суд МТП в Париже, Арбитражный институт Торговой палаты г. Стокгольма, Международный арбитраж Американской арбитражной ассоциации, Лондонский международный третейский суд, Международный коммерческий арбитражный суд, Морская арбитражная комиссия при ТПП РФ и т. д.

Органы М. к.а. (торгового арбитража) рассматривают споры по отношениям, возникающим в области торговли и иных экономических связей между организациями и фирмами различных государств. Так, согласно Положению о Международном коммерческом арбитражном суде (МКАС) при ТПП РФ в последний передаются, в частности, по соглашению "споры из договорных и иных гражданско-правовых отношений, возникающие при осуществлении внешнеторговых и иных видов международных экономических связей, если коммерческое предприятие хотя бы одной из сторон спора находится за границей, а также споры предприятий с иностранными инвестициями и международных объединений и организаций, созданных на территории РФ, между собой, споры между их участниками, а равно их споры с другими субъектами права РФ". Органы М.к.а. могут принимать к своему рассмотрению также и споры, подлежащие их юрисдикции в силу международных договоров. В таких случаях наличия соглашения об арбитраже между сторонами не требуется.

Современное содержание понятия М.к.а. связывается прежде всего с изъятием спора из сферы действия судов общей компетенции конкретной страны, а термины «арбитраж» и "третейский суд" в законодательстве, научной литературе и практике используются большей частью как синонимы. Категория «международный» в обозначении рассматриваемого понятия имеет тот же смысл, что и в выражении "международное частное право", и используется в широком значении, указывая на то, что спорное отношение, подпадающее под разбирательство третейским судом, находится в сфере международного хозяйственного (гражданского) оборота.

Правовой основой для М.к.а. служит соглашение сторон (арбитражное соглашение) о

подчинении возникшего или могущего возникнуть из договора (контракта) спора или разногласия третейскому разбирательству. В этом плане различают несколько видов арбитражных соглашений: арбитражную оговорку, т. е. договорную клаузулу об арбитраже, направленную на урегулирование будущих (эventуальных) споров и именуемую иногда "договором в договоре", и третейскую запись – соглашение об арбитражном рассмотрении уже возникшего спора. Можно говорить и об арбитражном соглашении *proprio vigore*, когда стороны отдельным от основного контракта документом оформляют одновременно с ним и договоренность в отношении третейского разбирательства. Одним из основных принципов, характеризующих правовую природу арбитражного соглашения, служит принцип его автономности от основного договора, что закрепляется непосредственно в правовых актах (Регламент МКАС при ТПП РФ), в противовес ранее существовавшему положению, когда данный принцип выводился из арбитражной практики и конкретных решений М.к.а.

Поскольку третейский суд – орган негосударственный, деятельность М.к.а. не подчиняется нормам гражданско-процессуального законодательства определенного государства. М.к.а. рассматривает споры на основе принципа *ex aequo et bono* ("по справедливости", "по доброму разумению"). В соответствии с Типовым законом о международном коммерческом арбитраже ЮНСИТРАЛ 1985 г. стороны могут по своему усмотрению договориться о процедуре ведения разбирательства. В отсутствие такой договоренности арбитражный суд ведет разбирательство таким образом, как он сочтет надлежащим. "Полномочия, предоставленные арбитражному суду, включают полномочия на определение допустимости, относимости, существенности и значимости любого доказательства" (Закон РФ от 7 июля 1993 г. № 5338-1 "О международном коммерческом арбитраже РФ"). Что касается существа спора, М.к.а. разрешает его на основе норм материального права, которые стороны избрали в качестве применимых, либо – при отсутствии каких-либо указаний сторон – в соответствии с коллизионными нормами, которые суд считает применимыми. Однако во всех случаях М.к.а. принимает решения, как правило, с учетом торговых обычаев и обычаев делового оборота, применимых к сделке, а также непосредственно договорных положений.

В современных условиях область функционирования М.к.а. регулируется не только национально-правовыми актами, но и международными договорами, а также рекомендательными документами. К первой категории относятся прежде всего Европейская конвенция о внешнеторговом арбитраже 1961 г. имеющая своим содержанием регулирование арбитража *ad hoc* ("разового" арбитража), Нью-Йоркская конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 г., Вашингтонская конвенция 1965 г. о разрешении инвестиционных споров между государствами и национальными субъектами права иных государств. Конвенция о разрешении арбитражным путем гражданско-правовых споров, вытекающих из отношений экономического и научно-технического сотрудничества 1972 г., заключенная странами – членами СЭВ. В числе документов второй группы следует назвать: Арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже 1976 г., Арбитражный регламент Экономической комиссии ООН для Европы 1966 г., Правила международного коммерческого арбитража, разработанные Экономической комиссией ООН для Азии и Дальнего Востока (ЭКАДВ. в последующем – ЭСКАТО) 1966 г., Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном коммерческом арбитраже 1985 г.

**Лит.:**

Волков А.Ф. Торговые третейские суды. Историко-догматическое исследование. СПб., 1913;

Лебедев С.Н. Международное сотрудничество в области коммерческого арбитража. М., 1980;

Комаров А. Разрешение международных коммерческих споров // Закон, 1994. № 2;

Комаров В.В. Международный коммерческий арбитраж. Харьков. 1995;

Розенберг М.Г. Контракт международной купли-продажи. Современная практика заключения. Разрешение споров. М., 1996;

David R. L'arbitrage dans le commerce international. P., 1982.

Ануфриева Л.П.

## **Международный обычай**

*см. Обычай международно-правовой .*

## **Международный союз электросвязи (МСЭ)**

МЕЖДУНАРОДНЫЙ СОЮЗ ЭЛЕКТРОСВЯЗИ (МСЭ) – международная межправительственная организация: основан в 1865 г. как Международный телеграфный союз. В 1934 г., после подписания Международной конвенции электросвязи, стал именоваться МСЭ. Устав организации официально вступил в силу 1 июля 1994 г. (ратифицирован РФ 30 марта 1995 г.). МСЭ в качестве специализированного учреждения относится к системе Объединенных Наций.

Цели МСЭ:

- сотрудничество в целях улучшения и рационального использования электросвязи;
- содействие технической помощи развивающимся странам;
- содействие развитию технических средств и их оптимальной эксплуатации;
- поощрение сотрудничества с другими международными организациями.

В структуру МСЭ входят: Полномочная конференция; Административный совет; Всемирная конференция по международным службам электросвязи; Сектор радиосвязи; Сектор стандартизации электросвязи; Сектор развития электросвязи; Генеральный секретариат; Совет по глобальным проблемам телекоммуникаций.

В каждый из перечисленных секторов МСЭ входят соответствующие всемирные и региональные конференции, научные комиссии, директор, бюро и группа советников.

## **Международный суд ООН**

МЕЖДУНАРОДНЫЙ СУД ООН – согласно Уставу ООН один из главных органов Организации и ее главный судебный орган, учрежденный для разрешения возникающих между государствами – членами ООН либо другими государствами споров по вопросам, специально предусмотренным Уставом или действующими международными договорами, в том числе касающимся толкования договора, любого вопроса международного права, наличия факта нарушения международного обязательства и, наконец, характера и размеров возмещения, причитающегося за такое нарушение. В правомочия М.с. ООН входит также дача консультативных заключений, запрашиваемых Генеральной Ассамблеей ООН или Советом Безопасности ООН по любому юридическому вопросу; другие органы ООН и ее специализированные учреждения могут запрашивать такие заключения лишь по вопросам, возникающим в пределах их круга деятельности и только по специальному разрешению Генеральной Ассамблеи.

Хотя все члены ООН автоматически (*ipso facto*) являются участниками Статута Мх. ООН – его учредительного акта, каждый из них вправе поручать разрешение своих разногласий другим международным судам в силу уже существующих или будущих международных соглашений. В то же время каждое государство, обратившееся в М.с. ООН за разрешением спора, обязуется безоговорочно выполнить его решение по тому делу, в котором оно выступает в качестве стороны; в случае невыполнения какой-либо стороной обязательства, возложенного на нее решением М.с. ООН, другая сторона может обратиться в Совет Безопасности ООН с жалобой, а последний, если признает это необходимым, даст рекомендации или примет решение о применении мер для приведения решения в исполнение (ст. 94).

М.с. ООН состоит из 15 членов, избираемых Генеральной Ассамблеей и Советом Безопасности ООН на 9 лет с обновлением 1/3 этого числа каждые 3 года, причем в любом случае среди судей не может быть одновременно граждан одного и того же государства.

Члены М.с. ООН выступают в личном качестве: они не могут исполнять никаких политических или административных обязанностей; никто из судей не может посвящать себя никакому другому занятию профессионального характера, в частности не может исполнять обязанностей представителя, поверенного или адвоката ни в каком деле, а также участвовать в разрешении дела, в котором он ранее участвовал в указанной роли либо был членом национального или международного суда, следственной комиссии и т. п. (ст. 16 и 17).

Юрисдикция М.с. ООН в отношении каждого конкретного дела возникает либо в силу специального соглашения между спорящими сторонами – компромисса, – либо на основании заявления государств о принятии юрисдикции этого органа в качестве обязательной. Решения М.с. ООН окончательны и обжалованию не подлежат; их пересмотр возможен лишь на основании вновь открывшихся обстоятельств и с соблюдением ряда процессуальных требований. Для решения рассматриваемых споров М.с. ООН применяет следующие источники норм международного права: международные конвенции общего или специального характера, международный обычай и общие принципы международного права. В качестве вспомогательных средств для определения наличия или отсутствия таких норм могут использоваться судебные решения и доктрины наиболее квалифицированных специалистов по публичному праву; если спорящие стороны согласятся, то М.с. ООН может разрешать дела в соответствии с принципом *aeque et bona* (по справедливости и доброй совести).

*Колосов М.Е.*

### **Международный фонд сельскохозяйственного развития (ИФАД)**

МЕЖДУНАРОДНЫЙ ФОНД СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННОГО РАЗВИТИЯ (ИФАД) – одно из специализированных учреждений ООН. Образован в 1977 г. Членами ИФАД являются около 160 государств, среди которых – развитые страны, развивающиеся страны – члены ОПЕК и развивающиеся страны, получающие помощь от указанных стран. РФ в ИФАД не участвует. Официальные цели Фонда состоят в том, чтобы мобилизовать дополнительные средства для развития сельского хозяйства путем осуществления проектов и программ, предназначенных для беднейшего сельского населения. Кредитная политика Фонда и критерии представления помощи государствам-членам предусматривают, что его средства должны использоваться на проекты, направленные на: увеличение производства продовольствия, занятости и дополнительных поступлений для бедных и безземельных фермеров, а также улучшение системы питания и распределения продовольствия. Местонахождение ИФАД – Рим.

### **Межпарламентская ассамблея государств – участников СНГ**

МЕЖПАРЛАМЕНТСКАЯ АССАМБЛЕЯ ГОСУДАРСТВ – УЧАСТНИКОВ СНГ – орган межпарламентского сотрудничества СНГ, созданный в интересах сближения законодательств государств – участников СНГ. Работа регулируется соглашением Верховных советов (парламентов) государств – участников СНГ "О межпарламентской ассамблее" от 27 марта 1992 г. и Регламентом Ассамблеи. Подготовлен проект Конвенции о Межпарламентской Ассамблее. По предложению ГД общая численность Ассамблеи установлена пропорционально численности государств – участников СНГ (всего 286 человек, в том числе от РФ- 148 голосов). Использует в своей работе опыт деятельности Европейского парламента и других международных межпарламентских, объединений. Важная часть работы Ассамблеи – подготовка модельных законодательных актов, на основе которых должны разрабатываться и национальные законы стран СНГ. Ассамблея принимает также заявления политического характера.

### **Мелкое хищение**

**МЕЛКОЕ ХИЩЕНИЕ** – противоправное, безвозмездное, корыстное изъятие и обращение чужого имущества в пользу виновного в размере, не превышающем МРОТ. М.х. совершается путем кражи, присвоения, растраты, злоупотребления служебным положением или мошенничества. Квалифицированным видом М.х., влекущим повышенные санкции, законом признаются деяния, повлекшие разукомплектование автомобилей, тракторов, сельскохозяйственной и иной техники при перевозках железнодорожным, водным или иным транспортом, а также в местах постоянного или временного хранения (ч. 2 ст. 49 КоАП).

Ответственность за М.х. наступает с 16-летнего возраста. Для наступления ответственности за М.х. путем злоупотребления служебным положением требуется специальный субъект административной ответственности – должностное лицо (ст. 15 КоАП). При решении вопроса о квалификации хищения как административного правонарушения, предусмотренного ст. 49 КоАП, учитывается не только стоимость имущества (сырье, готовая продукция, ценные бумаги и т. п.), но и количество похищенного, объем, вес, значимость в данной ситуации. Дела о М.х. рассматривают судьи единолично, а в отношении лиц, не достигших 18 лет, – комиссии по делам несовершеннолетних.

*Колодкин Л.М.*

### **Мелкое хулиганство**

**МЕЛКОЕ ХУЛИГАНСТВО** – административное правонарушение, посягающее на общественный порядок и спокойствие граждан, выражающееся в игнорировании правил приличия и благопристойности, в пренебрежении интересами и правами окружающих лиц и общества в целом. В соответствии со ст. 158 КоАП М.х. признается нецензурная брань в общественных местах, оскорбительное приставание к гражданам и другие подобные действия. Перечень таких действий в законе не дается, и под иными действиями по усмотрению уполномоченных органов и должностных лиц понимается широкий круг проступков, нарушающих общественный порядок на производстве, в быту, в культурно-просветительных учреждениях, на улицах и других общественных местах, на транспорте, в подъездах и квартирах домов, в загородной зоне и т. д. Обычно М.х. считаются действия, совершаемые в присутствии других граждан. Однако в качестве М.х. может рассматриваться нанесение непристойных надписей на стенах, заборах в ночное время в отсутствие очевидцев, элементы тайного вандализма и т. п. М.х. совершается умышленно.

Ответственность за М.х. могут нести граждане, достигшие 16-летнего возраста. Мера административного взыскания за М.х. – штраф или исправительные работы в пределах, указанных в ст. 158 КоАП. Административный арест на срок до 15 суток применяется только судьей в случаях, если по обстоятельствам дела и с учетом личности правонарушителя применение иных мер признано недостаточным. М.х. отличается от хулиганства, предусмотренного ч. 1 ст. 213 УК РФ, отсутствием общественной опасности и меньшей степенью нарушения общественного порядка (Постановление Пленума ВС РСФСР от 24 декабря 1991 г. "О судебной практике по делам о хулиганстве").

*Колодкин Л.М.*

### **Меморандум**

**МЕМОРАНДУМ** (лат. *memorandus* – достойный упоминания; *memorandum* – что надо помнить) – вид письменного дипломатического акта, используемый в качестве официального документа при переписке между внутригосударственными и зарубежными органами внешних сношений или между правительствами различных государств. В отличие от других подобных дипломатических документов – нот и памятных записок, в которых предмет переписки обычно излагается в возможно более краткой форме, охватывается лишь в общих чертах, затрагивает наиболее существенную его часть, – в М. поднимаемые вопросы

освещаются детально, проводится анализ соответствующих фактических данных, дается аргументация выводов, обосновывается позиция государства-адресанта, а также может вестись полемика с доводами, высказывавшимися другой стороной.

М. может быть направлен как приложение к личной или вербальной дипломатической ноте; в иных случаях он направляется адресату в виде самостоятельного документа дипломатической переписки и передается (вручается) лично либо с курьером. В него не включаются обращение и заключительная протокольная формула вежливости – комплимент, не требуется заверения текста мастичной печатью отправителя. В последнее время М. используется как разновидность международного договора, устанавливающего согласованный порядок действий сторон. В таком случае М. подписывается представителями всех договаривающихся сторон.

*Волосов М.Е.*

## **Мена**

*см. Договор мены .*

## **Мера наказания**

*см. Наказание .*

## **Меры пресечения**

**МЕРЫ ПРЕСЕЧЕНИЯ** – в уголовном процессе предусмотренные законом меры процессуального принуждения, применяемые к обвиняемому при наличии достаточных оснований считать, что он может скрыться от следствия или суда, или воспрепятствовать установлению истины по уголовному делу, или заниматься преступной деятельностью, а также для обеспечения исполнения приговора. По сравнению с другими мерами процессуального принуждения (привод, отстранение от должности, наложение ареста на имущества и т. д.) М.п. наиболее существенно затрагивают права и ограничивают личную свободу человека. К М.п. относятся: подписка о невыезде, личное поручительство или поручительство общественных организаций, заключение под стражу, залог, наблюдение командования воинской части (по отношению к военнослужащим), отдача несовершеннолетнего под присмотр. Исчерпывающий перечень этих мер содержится в ст. 89 УПК (кроме последней, предусмотренной ст. 394 УПК). Не является М.п. обязательство являться по вызову и сообщать о перемене места жительства.

В исключительных случаях М.п. может быть применена в отношении лица, подозреваемого в совершенном преступлении, и до предъявления ему обвинения. В этом случае обвинение должно быть предъявлено не позднее 10 суток с момента применения М.п., иначе М.п. отменяется (ст. 90 УПК).

К обвиняемому (подозреваемому) применяется лишь одна из М.п.; она может быть изменена по ходу уголовного производства.

М.п. применяются на основе постановления лица, производящего дознание, следователя, прокурора либо определения суда. Эти акты необходимо мотивировать; в них должны содержаться указание на преступление, в котором подозревается данное лицо, и основание для примененной М.п. Заключение под стражу и залог применяются только с санкции прокурора или по определению суда. Постановление или определение объявляется лицу, в отношении которого оно вынесено; одновременно ему разъясняется порядок обжалования примененной М.п.

При разрешении вопроса о необходимости применить М.п., а также об избрании той или иной из них. лицо. производящее дознание, следователь, прокурор, суд обязаны принимать во внимание, помимо указанных выше обстоятельств, тяжесть предъявленного

обвинения, личность подозреваемого или обвиняемого, род его занятия, возраст, состояние здоровья, семейное положение и т. п.

*Крутских В.Е.*

## **Меры экономической политики**

МЕРЫ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ПОЛИТИКИ – в таможенном праве ограничения на ввоз в РФ и вывоз из РФ товаров и транспортных средств, установленные исходя из соображений экономической политики РФ и могущие включать в себя квотирование, лицензирование, установление минимальных и максимальных цен, а также другие меры регулирования взаимодействия российской экономики с мировым хозяйством.

## **Местное самоуправление (МСУ)**

МЕСТНОЕ САМОУПРАВЛЕНИЕ (МСУ) – в РФ самостоятельная и под свою ответственность деятельность населения по решению непосредственно или через избираемые им органы (органы местного самоуправления) вопросов данной территории, исходя из своих интересов, исторических и иных местных традиций.

Категория М.с. появилась в конституционном законодательстве сравнительно недавно. 9 апреля 1990 г. был принят Закон СССР "Об общих началах местного самоуправления и местного хозяйства в СССР". В РСФСР категория М.с. включена впервые в Конституцию при реформе 24 мая 1991 г. Позднее был принят Закон РФ от 6 июля 1991 г. № 1550-1 "О местном самоуправлении в РФ".

В настоящее время М.с. является одной из основ конституционного строя РФ и одной из форм осуществления власти народа. Согласно ст. 3 Конституции РФ народ осуществляет свою власть непосредственно, а также через органы государственной власти и органы местного самоуправления. В Конституции РФ имеется также гл. 8 "Местное самоуправление", в которой определяются в самом общем виде формы, уровни, задачи, функции, полномочия и гарантии М.с.

Конституция РФ (ст. 72) отнесла "установление общих принципов организации системы органов государственной власти и местного самоуправления" к совместному ведению РФ и субъектов РФ. На основе этой нормы принят ФЗ РФ от 28 августа 1995 г. № 154-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации". Каждый субъект РФ регулирует вопросы М.с. в своих конституциях, уставах и в законах о М.с. К 1998 г. собственные законы о М.с. были приняты в большинстве субъектов РФ.

Основу нормативной базы М.с. составляют конституционно-правовые нормы. Однако немаловажное значение в регулировании института М.с. имеют также нормы административного, финансового, земельного и некоторых иных отраслей права. Из всех этих норм к середине 90-х гг. в РФ сформировалась особая комплексная отрасль законодательства – муниципальное право, а также одноименная научная и учебная дисциплина.

Основные идеи, которые сторонники введения института М.с. на конституционном уровне связывают с ним, заключаются в следующем:

– М.с. способствует тому, чтобы граждане по месту своего жительства сами непосредственно и через избираемые ими органы активно участвовали в управлении делами территории;

– М.с. отделено от государственной власти, а вопросы, которыми оно занимается, суть вопросы местного значения;

– для того, чтобы осуществлять свои задачи. М.с. наделяется экономической и финансовой базой, прежде всего имеет свою муниципальную собственность и самостоятельно формируемый местный бюджет;

– М.с. может осуществлять и отдельные государственные полномочия по поручению

государства, но тогда оно наделяется дополнительными средствами;

– М.с. самостоятельно от государства в пределах своих прав, гарантированно от произвольного вмешательства государственных органов в свою деятельность и необоснованной отмены актов, пользуется поддержкой государства.

Органы М.с. не входят в систему органов государственной власти. Эти идеи нашли отражение в положениях Конституции РФ и Закона 1995 г.

М.с. осуществляется в РФ на уровне городов, районов (уездов), сельсоветов (волостей, сельских округов), отдельных поселков и сельских населенных пунктов.

В систему (структуру) М.с. входят:

а) представительный орган М.с. – избираемые населением дума, собрание, совет, состоящие из депутатов (представителей), решающие ключевые вопросы М.с., в том числе установление общеобязательных правил по предметам ведения муниципального образования, принятие местных бюджетов, установление местных налогов и сборов и др. (уставом муниципального образования могут быть предусмотрены также и иные коллегиальные выборные органы М.с.);

б) глава муниципального образования – избираемое населением или представительным органом М.с. должностное лицо М.с. (глава города, района, мэр и т. д.), возглавляющее деятельность по осуществлению М.с. на территории муниципального образования (уставом муниципального образования могут быть предусмотрены должности иных выборных должностных лиц М.с.);

в) институты непосредственной демократии – местный референдум, муниципальные выборы, собрания (сходы) граждан, народная правотворческая инициатива;

г) территориальное общественное самоуправление – самоорганизация граждан на части территории муниципального образования.

*Авакьян С.А.*

## **Местное управление**

МЕСТНОЕ УПРАВЛЕНИЕ – управление делами, главным образом местного значения, осуществляемое органами и должностными лицами, назначенными центральными или иными вышестоящими государственными органами и подотчетными последним (например, комиссарами Республики во Франции, префектами административных округов в Москве) либо исполнительными органами, избираемыми непосредственно населением (мэрами, исполнительными комитетами, старостами). Если мэр избирается муниципальным советом (а не гражданами) и находится под его непосредственным контролем, он становится частью местного самоуправления, а не М.у.

## **Местные налоги**

МЕСТНЫЕ НАЛОГИ – обязательные платежи физических и юридических лиц, поступающие в бюджеты административно-территориальных единиц. М.н. являются элементом налоговой системы страны. В большинстве зарубежных стран М.н. – основной метод мобилизации финансовых ресурсов в местные бюджеты, поскольку на их долю в доходах местных органов развитых государств приходится от 30 (Япония, Великобритания) до 70 % (США) всех налоговых поступлений. За счет них финансируются затраты на развитие транспорта, строительство школ, больниц, прочих объектов инфраструктуры, расходы на реконструкцию городов, благоустройство дорог и т. п. Для большинства развитых стран характерна множественность М.н. и сборов: их количество колеблется от 20 до 100 разновидностей (в Ита-лии – свыше 70, во Франции – более 50). Наиболее распространены прямые М.н. – с имущества, земельный, промысловый, на прибыль, подоходный и др., а также косвенные налоги с продаж, акцизы. Местное обложение отличает регрессивность – оно недостаточно учитывает доходность различных социальных групп, не



имеет необлагаемого минимума. Как правило, введение М.н. санкционируется или одобряется центральной властью.

Все зарубежные М.н. и сборы можно разделить на три группы:

а) собственно М.н., устанавливаемые местными органами самоуправления и взимаемые только на данной территории (поимущественный, поземельный, промысловый налог, акцизы, налог с продаж);

б) надбавки к государственным налогам в пользу местных бюджетов, устанавливаемые местными органами;

в) налоги, взимаемые в виде платы за услуги, предоставляемые на данной территории (налог за проживание в гостинице, за пользование коммунальными услугами).

Законом РФ от 27 декабря 1991 г. № 2118-1 "Об основах налоговой системы в Российской Федерации" предусматривался перечень М.н. и сборов, вначале включавший 21, а позже дополненный еще 2 налогами. Органы государственной власти всех уровней не вправе вводить дополнительные налоги и обязательные отчисления, не предусмотренные законодательством РФ, равно как и повышать установленные ставки. Конституционность данного положения была подтверждена постановлением КС 21 марта 1997 г. Местные органы самоуправления имеют право предоставлять целевые налоговые льготы (в том числе уменьшать ставки) на основе налоговых соглашений в пределах сумм, зачисляемых в их бюджеты, предприятиям любых организационно-правовых форм и форм собственности в случае выполнения ими особо важных заказов по социально-экономическому развитию территорий или оказания особо важных услуг населению.

К основным М.н., установленным ФЗ РФ и взимаемым на территории страны, относятся:

- налог на имущество физических лиц;
- земельный налог;
- регистрационный сбор с физических лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью.

На территории курортов взимается курортный сбор, установленный соответствующим законом РФ. К другим М.н. относятся: налог на рекламу, целевые сборы на содержание милиции, благоустройство территорий, налог на содержание жилищного фонда и объектов социально-культурной сферы, сбор с торговли, налог на перепродажу автомобилей, вычислительной техники и др. По некоторым налогам предусмотрены предельные размеры ставок.

Так, налог на рекламу взимается до 5 % стоимости услуг по рекламе; налог на перепродажу автомобилей и вычислительной техники – до 10 % суммы сделки; налог на имущество физических лиц составляет 0,1 % его инвентаризационной стоимости; налог на содержание жилищного фонда и объектов социально-культурной сферы не может превышать 1,5 % от объема реализации продукции (работ, услуг). По некоторым видам налогов ограничений нет, и их введение и ставка зависят от местных органов управления: сборы за право торговли, за парковку автомобилей и др.

**Лит.:**

*Козырин А.П.* Налоговое право зарубежных стран: вопросы теории и практики. М., 1993;

Налоги: Учебн. пособ./Под. ред. Д.Г. Черника. М., 1997;

Основы налогового права. Учебно-метод. пособ./Под ред. С.Г. Пепеляева. М., 1995;

*Химичева Н.И.* Налоговое право Российской Федерации. Саратов, 1993.

*Грачева Е.Ю.*

## **Метод правового регулирования**

**МЕТОД ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ** – совокупность приемов и способов регламентации общественных отношений, воздействия на человеческое поведение. Если предмет отвечает на вопрос, какие отношения регулирует право, то метод – как

осуществляется это регулирование. М.п.р. определяется, во-первых, способом создания прав и обязанностей участников урегулированных правом общественных отношений, характером взаимосвязей субъектов права. Так, административно-правовой (императивный) метод характеризуется созданием правоотношений власти и подчинения. Он характерен, например, для административного, уголовно-исполнительного права. Нормы этих отраслей воздействуют на общественную жизнь путем установления властных предписаний, категорических требований, предъявляемых к участникам отношений.

В гражданском праве стороны правоотношения выступают как равноправные субъекты, а само правоотношение возникает путем выражения их свободной воли (диспозитивный метод).

Основным методом регулирующего воздействия уголовного права является запрет совершать определенные деяния (действия или бездействия), опасные для общества, государства, отдельной личности. Кроме того, в правовом регулировании используются и другие методы: поощрительный, рекомендательный, метод гарантий и др. Метод определяется тем, на базе каких юридически значимых актов возникают правоотношения. В административном праве, например, они возникают на основе актов применения права, т. е. принимаемых полномочными органами властных актов индивидуального значения, в гражданском праве – на основе договора, заключаемого между равноправными контрагентами, в гражданском процессуальном праве – по заявлению (иску) лица или иного субъекта права, которому причинен моральный или материальный ущерб.

Наконец, для М.п.р. характерны различные по содержанию и порядку назначения меры государственного воздействия, применяемые к нарушителям правовых установлений (уголовные, административные, дисциплинарные, гражданско-правовые и иные санкции). М.п.р. конкретной отрасли права складывается из указанных компонентов. Различное сочетание таких компонентов создает отраслевой метод, определяет его специфику, которая отражается на всех институтах и нормах соответствующей отрасли права.

*Пиголкин А.С.*

## **Милиция**

**МИЛИЦИЯ** (лат. *militia* – военная служба, гражданское ополчение) – в РФ система государственных органов исполнительной власти, призванных защищать жизнь, здоровье, права и свободы граждан, собственность, интересы общества и государства от преступных и иных противоправных посягательств. Во всем мире соответствующие органы носят название полиции, а термин "М." означает ополчение, вооруженный народ. Использование в РФ термина "М." для обозначения органов охраны правопорядка является своего рода данью традиции, идущей с 1917 г., когда была ликвидирована царская полиция – символ "старого строя".

Правовую основу деятельности М. РФ составляет Закон РФ от 18 апреля 1991 г. № 1026-1 "О милиции". Закон устанавливает задачи и принципы деятельности М., ее организацию, права и обязанности, порядок применения оружия и спецсредств сотрудниками М., порядок прохождения милицейской службы, гарантии правовой и социальной защищенности сотрудников М.

М. входит в систему МВД РФ. Задачами М. являются:

- а) обеспечение личной безопасности граждан;
- б) предупреждение и пресечение преступлений и административных правонарушений;
- в) раскрытие преступлений;
- г) охрана общественного порядка и обеспечение общественной безопасности;
- д) оказание помощи в пределах, установленных Законом, гражданам, должностным лицам, предприятиям, учреждениям, организациям и общественным объединениям в осуществлении их законных прав и интересов.

Деятельность М. строится в соответствии с принципами законности, гуманизма,

уважения прав человека, гласности.

Закон подразделяет М., имея в виду все ее структуры и весь контингент, на М. криминальную и М. общественной безопасности (местную М.). Такое разделение проведено с учетом опыта других стран с целью повысить эффективность работы М. за счет некоторой специализации. Задачами криминальной М. являются предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений по делам, где предварительное следствие обязательно, а также организация и осуществление розыска лиц, скрывающихся от органов дознания, следствия и суда, уклоняющихся от исполнения уголовного наказания, без вести пропавших и иных лиц в случаях, предусмотренных законодательством. В соответствии с этими задачами состав криминальной М. включает оперативно-розыскные, научно-технические и другие подразделения.

Задачи криминальной М. определяют общегосударственные масштабы ее деятельности, в силу чего криминальная М. в системе МВД РФ составляет централизованную структуру в масштабе страны, находящуюся под единым руководством министра внутренних дел. Начальники криминальной М. субъектов РФ назначаются на должность и освобождаются от нее министром внутренних дел РФ и являются по должности заместителями министров внутренних дел субъектов РФ. Начальники криминальной М. районов, городов, районов в городах назначаются на должность и освобождаются от нее вышестоящими руководителями органов внутренних дел.

Второй составной частью М. РФ является местная М., создаваемая в районах, городах, районах городов и содержащаяся за счет средств местного самоуправления. Указом Президентом РФ от 12 февраля 1993 г. № 209 утверждено Положение о милиции общественной безопасности (местной милиции) в Российской Федерации. Местная М. находится в непосредственном подчинении руководителей органов внутренних дел субъектов РФ и органов местного самоуправления в пределах их компетенции. Создание, реорганизация и ликвидация местной М., а также назначение начальников местной М. осуществляются региональными органами власти по согласованию с МВД РФ. Местная М. является самостоятельным структурным звеном в системе органов внутренних дел.

В ее состав входят:

- дежурные части, участковые инспектора милиции, подразделения патрульно-постовой службы, в том числе отряды милиции особого назначения (ОМОН);
- подразделения охраны объектов по договорам;
- лицензионно-разрешительной работы;
- по исполнению административного законодательства и иные подразделения, необходимые для решения служебных задач.

В соответствии со ст. 117 УПК М. является органом дознания по уголовным делам. Органы М. рассматривают дела по значительному количеству составов административных правонарушений, перечень которых установлен ст. 203 КоАП.

Неповиновение законному распоряжению или требованию работника М. влечет административную ответственность. Сотрудники М. как представители власти пользуются также повышенной уголовно-правовой охраной.

*Колодкин Л.М.*

## **Министерство**

МИНИСТЕРСТВО (лат. *ministro* – служу, управляю) – родовое название наиболее важных центральных органов государственного управления, входящих в структуру правительства. Впервые были образованы в Западной Европе в XVI–XVII вв. В России первые 7 М. были учреждены в 1802 г. В некоторых странах М. образуются на основе актов высших законодательных органов (например, США) или главы государства (например, во Франции), в некоторых странах – на основе законов или актов правительства. Число М. и распределение компетенции между ними определяются главой правительства или главой

исполнительной власти (премьер-министром, президентом). М. можно классифицировать по сфере деятельности (например, М. федеральные и субъектов федерации), по функциям (общей компетенции, отраслевые и т. д.), по принципам построения (внутренняя структура).

М. состоит из руководства (министр, его заместители, коллегия М.) и аппарата. М. вместе с подчиненными ему органами на местах, предприятиями, учреждениями составляет систему М.

В РФ М. существуют не только на федеральном уровне, но и в республиках в составе РФ, а также в некоторых других субъектах РФ. В отдельных отраслях управления (оборона, иностранные дела и др.) могут существовать только федеральные М. В других отраслях, которых большинство (культура, здравоохранение, внутренние дела, управление государственным имуществом и др.), действуют как федеральные М., так и М. субъектов РФ.

Многие федеральные М. имеют свои органы на местах: в одних М. это органы централизованного подчинения (например, в системе Министерства обороны), в других – эти органы находятся в так называемом двойном подчинении, т. е. кроме отраслевого подчинения еще и в подчинении местных органов, например, в системе Министерства образования, Министерства культуры и др.

Федеральные М. образуются указами Президента РФ, Задачи, функции, права и обязанности М. регламентируются в положениях, которые утверждаются указами Президента РФ либо постановлениями Правительства РФ.

Указом Президента РФ от 30 апреля 1998 г. № 483 "О структуре федеральных органов исполнительной власти" был утвержден следующий перечень федеральных М.:

- Министерство РФ по атомной энергии;
- Министерство внутренних дел РФ;
- Министерство государственного имущества РФ;
- Министерство РФ по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий;
- Министерство РФ по земельной политике, строительству и жилищно-коммунальному хозяйству;
- Министерство здравоохранения РФ;
- Министерство иностранных дел РФ;
- Министерство культуры РФ;
- Министерство науки и технологий РФ;
- Министерство обороны РФ;
- Министерство региональной и национальной политики РФ;
- Министерство общего и профессионального образования РФ;
- Министерство природных ресурсов РФ;
- Министерство промышленности и торговли РФ;
- Министерство путей сообщения РФ;
- Министерство сельского хозяйства и продовольствия РФ;
- Министерство топлива и энергетики РФ;
- Министерство транспорта РФ;
- Министерство труда и социального развития РФ;
- Министерство финансов РФ;
- Министерство экономики РФ;
- Министерство юстиции РФ.

В соответствии с ФКЗ от 17 декабря 1997 г. № 2-ФКЗ "О Правительстве Российской Федерации" федеральные М. подчиняются Правительству РФ и ответственны перед ним за выполнение порученных задач. Однако руководство деятельностью отдельных М. (обороны, внутренних дел, иностранных дел, по чрезвычайным ситуациям) осуществляет непосредственно Президент РФ, в то время как Правительство может лишь координировать их деятельность.

М. в рамках своих полномочий издает приказы, инструкции и иные подзаконные

нормативные акты. Все М. в РФ являются юридическими лицами.

## Министр

МИНИСТР (фр. *ministre* от лат. *minister* : – слуга) – родовое название руководителей наиболее важных органов государственного управления, входящих в структуру правительства – министерств. В США, Великобритании, Мексике и некоторых других государствах все или часть М. именуются государственными секретарями, в Великобритании отдельных М. называют канцлерами и т. д. Во многих странах существует деление М. на особые категории.

Например, в Великобритании существуют:

- а) М., возглавляющие отраслевые министерства;
- б) М. без портфеля, выполняющие отдельные поручения премьер-М. и имеющие право решающего голоса на заседаниях правительства;
- в) государственные М., являющиеся фактически заместителями глав министерств;
- г) младшие М. - парламентские секретари, обеспечивающие связь М. с парламентом.

Конституционно-правовой статус и фактическая роль М. в разных странах существенно различаются. Так, в конституционном праве современных стран существуют три основных подхода в вопросе о совместимости поста М. с депутатским мандатом. В первой группе (Великобритания, Ирландия) такое совмещение необходимо, во второй (ФРГ, Италия, Австрия, Польша) – допускается, в третьей (РФ, Болгария, Литва, Норвегия, Нидерланды) – запрещено. Фактическая роль М. различается в связи с тем, что в парламентских государствах посты М. занимают, как правило, профессиональные политики, а в президентских республиках – профессиональные администраторы (кадровые чиновники).

В РФ в соответствии с Конституцией и ФКЗ от 17 декабря 1997 г. № 2-ФКЗ "О Правительстве Российской Федерации" федеральные М. назначаются на должность и освобождаются от должности Президентом РФ по предложению Председателя Правительства РФ.

Федеральные М. участвуют с правом решающего голоса в заседаниях Правительства РФ, принимают участие в подготовке его постановлений и распоряжений, обеспечивают их исполнение.

М. руководит деятельностью соответствующего министерства на основе единоначалия, распределяет обязанности между своими заместителями, вносит на рассмотрение Правительства РФ проекты нормативных правовых актов по вопросам, входящим в компетенцию своего министерства; утверждает положения о структурных подразделениях министерства, назначает на должность и освобождает от должности работников центрального аппарата министерства и руководителей территориальных органов министерства, утверждает уставы подведомственных организаций, заключает, изменяет и расторгает трудовые договоры (контракты) с их руководителями и т. д.

М. несет персональную ответственность за выполнение возложенных на министерство задач. При осуществлении своих полномочий федеральные М. подотчетны Правительству РФ, а по вопросам, отнесенным Конституцией РФ, ФКЗ РФ и ФЗ РФ к полномочиям Президента РФ, – и Президенту РФ.

## Мирное население

МИРНОЕ НАСЕЛЕНИЕ – лица, находящиеся на территории воюющих государств, но не входящие в состав комбатантов, т. е. не состоящие на службе в регулярных вооруженных силах какой-либо из воюющих сторон и не принимающие непосредственного участия в боевых действиях. Права и интересы М.н. охраняются нормами международного права (где их еще именуют "покровительствуемые лица"), содержащимися, в частности, в Гаагских конвенциях о законах и обычаях сухопутной войны 1899 и 1907 гг., Женевской конвенции о

защите гражданского населения во время войны 1949 г., также в Дополнительных протоколах I и II к Женевским конвенциям 1949 г., принятых в 1977 г. Общие цели установленного на этой базе правового регулирования состоят в том, чтобы находящиеся в конфликте страны способствовали смягчению страданий М.н., порождаемых войной.

Лица, относящиеся к М.н., при любых обстоятельствах имеют право на уважение к их личности, чести, семейным, правам, религиозным убеждениям и обрядам, привычкам и обычаям, на гуманное обращение, включая охрану от любых актов насилия или запугивания, от оскорблений и любопытства толпы. Особо оговариваются права женщин на охрану от изнасилования, принуждения к занятию проституцией или любой другой формы покушения на их нравственность. Никакие меры принуждения физического или морального порядка не должны применяться к М.н. с целью получения от них каких-либо сведений. Воспрещается взятие заложников, применение репрессалий, ограбление, применения санкций к лицу за правонарушение, совершенное не им лично.

М.н. не может быть подвергнуто угону или депортации на территорию оккупирующего государства: оно не может принуждать М.н. служить в его вооруженных силах или вспомогательных контингентах. Запрещается уничтожение движимого и недвижимого имущества, находящегося в индивидуальной или коллективной собственности таких лиц, если только это не является абсолютно необходимым для ведения военных операций. Любой иностранец, в том числе являющийся гражданином другой воюющей стороны, оказавшийся на территории противника, имеет право покинуть эту территорию при условии, что его выезд не противоречит государственным интересам страны его нахождения. Рассмотрение ходатайств этих лиц о выезде должно производиться в соответствии с установленными процедурами как можно быстрее.

*Колосов М.Е.*

## **Мирные средства разрешения международных споров**

МИРНЫЕ СРЕДСТВА РАЗРЕШЕНИЯ МЕЖДУНАРОДНЫХ СПОРОВ – комплекс установленных международным правом процедурных способов и практических мер, которые могут быть предприняты в соответствующих случаях субъектами международного права (в основном государствами) для урегулирования возникших между ними разногласий без применения силы. Правовым фундаментом для использования указанных средств служит один из основных принципов международного права – принцип мирного разрешения международных споров, закрепленный, в частности, в Уставе ООН, согласно которому все члены этой Организации "разрешают свои международные споры мирными средствами таким образом, чтобы не подвергать угрозе международный мир и безопасность и справедливость".

Выработанные в процессе многовековой практики международного общения государств средства разрешения споров впервые получили нормативное закрепление в Гаагских конвенциях 1899 и 1907 гг. о мирном разрешении международных столкновений, предусматривающих в числе таких средств добрые услуги и посредничество, международные следственные комиссии, международный третейский суд, Принятый Лигой Наций в 1928 г. Общий акт о мирном разрешении споров дополнил этот перечень установлением обязательной юрисдикции Постоянной палаты международного правосудия, если межгосударственный спор не был урегулирован путем переговоров. Статья 33 Устава ООН предусматривает возможность использовать в качестве средств переговоры, обследование, посредничество, примирение, арбитраж, судебное разбирательство, обращение к региональным органам или соглашениям, а также иные подобные средства по выбору участников спора. Конвенция ООН по морскому праву 1982 г. содержит положения о согласительной и обязательной процедурах в отношении межгосударственных споров в морской области, по которым не было достигнуто урегулирования, в том числе обращение в Международный трибунал по морскому праву.

В ст. 17 Устава СНГ записано:

"Государства-члены будут добросовестно и в духе сотрудничества прилагать усилия к справедливому мирному разрешению своих споров посредством переговоров или достижению договоренностей о надлежащей альтернативной процедуре урегулирования спора". Главный орган СНГ – Совет глав государств – уполномочен "в любой стадии спора, продолжение которого могло бы угрожать поддержанию мира или безопасности в Содружестве, рекомендовать сторонам надлежащую процедуру или методы его урегулирования" (ст. 18).

*Волосов М.Е.*

## **Мирный договор**

**МИРНЫЙ ДОГОВОР** – один из видов международного договора, который закрепляет соглашение находившихся в состоянии вооруженного конфликта субъектов международного права о прекращении военных действий и восстановлении мира. Являясь основным юридическим средством прекращения войны, М.д. обычно решает вопросы прохождения границы между договаривающимися сторонами, принадлежности тех или иных участков территории, урегулирования политических проблем, определения порядка демобилизации вооруженных сил, демилитаризации и(или) нейтрализации каких-либо пространств, уничтожения военных сооружений, всех или некоторых видов вооружений, сокращения их численности, а также вывода оккупационных войск.

Весьма важное значение имеют разделы М.д., посвященные улаживанию взаимных имущественных, финансовых и других претензий, вытекающих из вреда, причиненного в ходе военных действий, посредством установления системы компенсаций (ранее – контрибуции) – репарационных обязательств, реституций и т. д. Нередко М.д. используется как юридическая форма урегулирования послевоенных экономических, культурных и т. п. отношений между договаривающимися сторонами, для определения судьбы довоенных двух- и многосторонних международных договоров, военнопленных, перемещенных лиц, ответственности военных преступников. К числу процедурных вопросов, затрагиваемых при заключении М.д., следует отнести установление или возобновление дипломатических и(или) консульских отношений.

Окончание второй мировой войны было юридически оформлено заключением в 1947 г. на Парижской мирной конференции М.д. между державами-союзницами по антигитлеровской коалиции, с одной стороны, и Италией, Румынией, Болгарией, Венгрией и Финляндией – с другой. Согласно положениям Договора об окончательном урегулировании в отношении Германии, заключенного 12 сентября 1990 г., "объединенная Германия обретает полный суверенитет над своими внутренними и внешними делами", а Великобритания, США, СССР и Франция "прекращают действие своих прав и ответственности в отношении Берлина и Германии в целом".

От М.д. следует отличать другие юридические формы прекращения военных действий: перемирие, акт о капитуляции и прелиминарное мирное соглашение, имеющие временный или предварительный (до заключения М.д.) характер.

*Волосов М.Е.*

## **Мирный проход в территориальных водах**

**МИРНЫЙ ПРОХОД В ТЕРРИТОРИАЛЬНЫХ ВОДАХ** – установленное международным правом изъятие из суверенитета прибрежного государства, осуществляемого им в территориальном море (территориальных водах); право гражданских и военных судов всех государств, как прибрежных, так и не имеющих выхода к морю, плавать через это морское пространство с целью:

а) пересечь его, не заходя во внутренние воды или не становясь на рейде или у портового сооружения за пределами внутренних вод;  
либо б) пройти во внутренние воды или выйти из них или стать на таком рейде или-у такого портового сооружения.

Регулирование права мирного прохода осуществляется на основе Женевской конвенции о территориальном море и прилежащей зоне 1958 г. и Конвенции ООН по морскому праву 1982 г., согласно которым проход должен быть непрерывным и быстрым, хотя и может включать остановку и стоянку на якоре, если это связано с обычным плаванием, необходимо вследствие непреодолимой силы, бедствия или с целью оказания помощи лицам, судам или летательным аппаратам, находящимся в опасности или терпящим бедствие.

Нахождение иностранных судов в территориальном море считается мирным проходом, если в действиях не усматривается:

а) угрозы силой или ее применения против суверенитета, территориальной целостности или политической независимости;

б) любых военных маневров, сбора информации в ущерб обороне или безопасности, актов пропаганды, имеющих те же цели;

в) запуска, посадки или принятия на борт любого летательного аппарата или военного устройства, погрузки или выгрузки любого товара или валюты, посадки и выгрузки любого лица, вопреки таможенным, фискальным, иммиграционным или санитарным законам и правилам;

г) преднамеренного и серьезного загрязнения окружающей среды, рыболовной, исследовательской или гидрографической деятельности, создания помех функционированию систем связи или сооружений и установок прибрежного государства.

Иностранные суда обязаны соблюдать законы и правила, издаваемые прибрежным государством для регулирования судоходства в территориальном море в соответствии с нормами международного права. Приведенные положения инкорпорированы в национальное законодательство большинства прибрежных государств, детализированы и развиты. Это относится и к РФ (ФЗ РФ от 1 апреля 1993 г. № 4730-1 "О государственной границе Российской Федерации").

*Волосов М.Е.*

## **Мировое соглашение**

МИРОВОЕ СОГЛАШЕНИЕ – соглашение сторон о прекращении судебного спора на определенных условиях (чаще на основе взаимных уступок). Результатом заключения М.с. является окончание процесса без вынесения решения. М.с. возможно только по делам искового производства. При заключении М.с. стороны могут предусмотреть порядок распределения судебных расходов и расходов по оплате помощи адвоката и иных представителей сторон (ст. 93 ГПК). М.с. может быть заключено в суде как первой, так и кассационной инстанции, на стадии исполнительного производства. М. с, заключается под контролем суда, который отказывает в его утверждении, если оно противоречит закону или нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц. Условия М.с., изложенные сторонами устно, заносятся в протокол судебного заседания и подписываются истцом и ответчиком. М.с., представленное в письменном виде, приобщается к делу. В арбитражном процессе М.с. оформляется только в письменном виде (ст. 121 АПК). Об утверждении М.с. суд выносит определение, в котором излагаются его условия, а также прекращается производство по делу. Это определение может быть обжаловано путем подачи частной жалобы или опротестовано прокурором. Определение суда об утверждении М.с. и прекращении производства по делу по своему процессуальному значению аналогично судебному решению, и в случае неисполнения в добровольном порядке подлежит принудительному исполнению.



## **Мировой суд**

МИРОВОЙ СУД – в ряде государств низшее звено судебной системы; разбирает дела о малозначительных уголовных преступлениях, проводит предварительное разбирательство более значительных уголовных дел и рассматривает в упрощенном порядке мелкие дела. Впервые М.с. были созданы в Англии (в XIV в.), затем в Северной Америке (в XVII в.), во Франции (в конце XVIII в., в 1959 г. ликвидированы).

В дореволюционной России М.с. были учреждены в 1864 г. и действовали на территории судебных участков (по несколько в уезде). В каждом из таких судов должен был работать как минимум 1 мировой судья, избираемый на 3 года земским собранием (органом местного самоуправления). Одновременно допускалось избрание добавочных мировых судей (заместителей или помощников) и почетных мировых судей, которые выполняли некоторые судебные функции безвозмездно. К ведению М.с. относились незначительные споры имущественного характера и дела о малозначительных преступлениях либо о проступках (например, неприставление подпор к ветхим заборам, появление "в безобразном от опьянения" виде, травля собаками, неохранение пьяного хозяином питейного заведения). Самым строгим наказанием, которое мог налагать М.с., было лишение свободы в тюрьме сроком до 1 года. Проверку законности и обоснованности приговоров и решений М.с. должны были осуществлять съезды М.с. В состав этих съездов намечалось включать всех мировых судей (участковых, добавочных и почетных), работавших на территории конкретного уезда. Им предписывалось, что время от времени они должны собираться и рассматривать жалобы. Законность решений съездов М.с. при определенных условиях могла быть проверена окружным судом.

Процесс внедрения системы М.с. натолкнулся на многочисленные препятствия. Не везде можно было найти достойных кандидатов, не всегда земские собрания достаточно серьезно относились к избранию судей, нередко местные власти саботировали формирование М.с., поскольку видели в них угрозу своим привилегиям и полномочиям и т. д. Кое-где (в Киевской, Подольской, Волынской и других губерниях, Варшавском округе, Прибалтийском крае) пришлось отказаться от выборности судей этого уровня. Их стал назначать министр юстиции. В 1889 г. М.с. вообще упразднили почти на всей территории России (кроме Московской и Санкт-Петербургской губерний). Их полномочия были переданы земским начальникам, уездным съездам под председательством уездного предводителя дворянства. Это был существенный шаг назад, ибо функция правосудия передавалась в руки административной власти. Под давлением ряда обстоятельств в 1912 г. система мировой юстиции была восстановлена. Но было уже поздно: в 1914 г. началась первая мировая война. К 1917 г. М.с. были введены лишь в 20 губерниях из 97. В результате Октябрьской революции М.с. исчезают на многие десятилетия. ФКЗ РФ от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" вновь предусмотрено введение института М.с.

Мировые судьи субъектов РФ входят в судебную систему РФ. Они являются носителями судебной власти, обладают единым с федеральными судьями правовым статусом. При осуществлении правосудия они независимы и подчиняются только Конституции РФ, федеральным законам, Конституции (уставу) и законам соответствующего субъекта РФ, в своей деятельности по осуществлению правосудия никому не подотчетны. Требования и распоряжения мировых судей, вынесенные в пределах их компетенции, обязательны для всех государственных органов, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, граждан, юридических лиц. На мировых судей распространяются установленные Законом РФ от 26 июня 1992 г. № 3132-1 "О статусе судей в Российской Федерации" гарантии независимости и неприкосновенности судей, их материального обеспечения и социальной защиты.

Должности мировых судей создаются и упраздняются законами субъектов РФ.

Мировым судьей может быть гражданин РФ, достигший 25-летнего возраста, имеющий высшее юридическое образование и стаж работы по юридической профессии не менее 5 лет, сдавший квалификационный экзамен. Мировые судьи назначаются (избираются) представительным органом государственной власти субъекта РФ либо населением соответствующего судебного участка сроком на 5 лет.

М.с. являются судами общей юрисдикции субъектов РФ. Особенность института мировых судей состоит в том, что они действуют только как судьи первой инстанции и осуществляют свои функции в пределах территории закрепленных за каждым из них судебных участков, которые образуются решением органа законодательной власти субъекта РФ. В компетенции мировых судей находятся отнесенные к их подсудности федеральным процессуальным законодательством: уголовные дела о преступлениях небольшой тяжести, гражданские дела по искам и заявлениям, а также дела об административных правонарушениях и жалобы по ним в случаях, предусмотренных федеральным законодательством об административных правонарушениях, а также законодательством соответствующего субъекта РФ. Судопроизводство по уголовным, гражданским и административным делам осуществляется М.с. в порядке, установленном уголовно-, гражданско- и административно-процессуальным законодательством. Федеральный районный суд осуществляет апелляционный контроль за применением мировыми судьями материального и процессуального закона.

*Кошенов В.П.*

## **Мисдиминор**

МИСДИМИНОР (англ. *misdemeanour*) – в уголовном праве США и Великобритании категория наименее опасных преступлений, граничащих с административными правонарушениями. Более опасные преступления носят название фелония.

## **Миссия дипломатическая**

МИССИЯ ДИПЛОМАТИЧЕСКАЯ – 1) одна из категорий зарубежных органов внешних сношений – постоянное дипломатическое представительство, которое в отличие от посольства, возглавляемого Чрезвычайным и Полномочным Послом, возглавляется посланником или поверенным в делах, т. е. дипломатическими агентами 2-го и 3-го классов, хотя и выполняет те же функции представительского характера. Венская конвенция о дипломатических сношениях 1961 г., определяющая юридический статус зарубежных органов внешних сношений всех категорий, круг их прав и обязанностей, не установила каких-либо различий в объеме таких прав, и в частности в том, что касается привилегий и иммунитетов, предоставляемых посольствам и М.д. Не проводит различий между таковыми и внутригосударственное право различных стран, в том числе и применимое законодательство РФ. Дипломатические отношения на уровне М.д. существовали ранее между СССР и Бельгией (1985–1943), Болгарией (1943–1948), Швейцарией (1946–1955) и некоторыми другими странами.

2) Выполнение специально уполномоченным представителем (группой представителей) какого-либо субъекта международного права разового дипломатического поручения правительства или ведомства внешних сношений либо соответствующей международной организации. Такова, например, "Миссия Ярринга" – поручение, возложенное на шведского дипломата Генеральным секретарем ООН, в связи с резолюцией Совета Безопасности ООН № 242 от 22 ноября 1967 г., направленной на установление и поддержание контактов между рядом арабских стран и Израилем.

*Волосов М.Е.*

## **Миссия специальная**

**МИССИЯ СПЕЦИАЛЬНАЯ** – особая категория зарубежных органов внешних сношений, которые имеют временный характер и направляются одним (или несколькими) государством в другое с согласия последнего для выполнения определенной задачи. В отличие от постоянных дипломатических представительств (посольств и миссий) и консульских учреждений М.с. наделяется обычно ограниченным кругом полномочий, выполняя значительно более узкие функции, определенные по взаимному согласию заинтересованных государств. К категории М.с. могут быть отнесены поездки глав государств в зарубежные страны, правительственные делегации. Правовые нормы, регулирующие юридический статус и режим деятельности М.с., кодифицированы в Конвенции о специальных миссиях 1969 г. Такой статус имела встреча президентов РФ и США, состоявшаяся 21–22 марта 1997 г. в Финляндии (г. Хельсинки) для обсуждения и решения ряда вопросов, связанных с расширением членского состава Организации Североатлантического договора (НАТО). Объем привилегий и иммунитетов М.с. и входящих в ее состав лиц определяется обычно по согласованию между принимающим и направляющим государствами на основе упомянутой Конвенции. Особо оговаривается требование о предоставлении наибольших по объему привилегий и иммунитетов главам государств, правительств и ведомств иностранных дел, если перечисленные лица возглавляют М.с. Миссии могут осуществляться и между государствами, не состоящими в дипломатических или консульских сношениях; разрыв отношений не влияет на осуществление М.с.

*Волосов М.Е.*

## **Мнимая сделка**

см. *Сделки* .

## **Многогражданство**

см. *Двойное гражданство* .

## **Многомандатные округа**

см. *Избирательные округа* .

## **Многопартийность**

**МНОГОПАРТИЙНОСТЬ** – один из основных конституционных принципов организации политической жизни демократических государств, являющийся выражением более общего принципа политического и идеологического плюрализма (многообразия). В РФ принцип М. впервые был провозглашен в Декларации о государственном суверенитете РСФСР 1990 г.; закреплен в п. 3 ст. 13 Конституции РФ. Юридически принцип М. означает, что государство признает и гарантирует право граждан объединяться в соответствии со своими воззрениями в политические партии, равенство всех партий перед законом, свобода их деятельности.

Принцип М. не исключает права компетентных государственных органов в установленном законом порядке запрещать и распускать политические партии, проповедующие национальную, расовую, религиозную или социальную нетерпимость, насильственное свержение законных органов государственной власти или иным образом нарушающие действующее законодательство. От юридической (формальной) следует отличать реальную М. Последняя выражается в существовании системы партий конкретного государства.

## Многоступенчатые выборы

см. *Выборы* .

### Множественность преступлений

**МНОЖЕСТВЕННОСТЬ ПРЕСТУПЛЕНИЙ** – в уголовном праве совершение одним и тем же лицом двух или более умышленных преступлений. В их число не могут включаться преступления, в отношении которых лицо, их совершившее, на предварительном расследовании или судебном разбирательстве освобождено от уголовной ответственности или наказания в связи с:

- недостижением возраста (по достижении которого возможна уголовная ответственность);
- примирением с потерпевшим;
- деятельным раскаянием;
- изменением обстановки;
- истечением сроков давности привлечения к уголовной ответственности или исполнения приговора, а равно погашением или снятием судимости, в том числе в силу акта амнистии или помилования.

УК РФ выделяет три формы М.п. – неоднократность, совокупность и рецидив преступлений. Неоднократностью признается совершение лицом двух или более преступлений, предусмотренных одной статьей или частью статьи УК РФ. Совершение двух или более преступлений, предусмотренных различными статьями, признается неоднократным только в случаях, прямо предусмотренных уголовным законодательством (примечание к ст. 158 УК РФ). Совокупностью преступлений признается совершение лицом двух или более умышленных преступлений, предусмотренных различными статьями или частями статьи УК РФ, ни за одно из которых оно не было осуждено. Поэтому совокупность преступлений отсутствует при конкуренции уголовно-правовых норм, т.е. когда совершенное деяние одновременно предусмотрено общей и специальной нормами Особенной части УК РФ (например, получение взятки должностным лицом). Нельзя рассматривать как совокупность последовательное совершение отдельных этапов одного и того же преступления (например, приготовление к краже, покушение на кражу и совершение кражи), так как в этих случаях предшествующая стадия поглощается последующей. Не требует квалификации по совокупности преступлений, если одно деяние является квалифицирующим признаком другого, более тяжкого (например, умышленное убийство с целью грабежа).

Совокупность преступлений подразделяется на реальную и идеальную. Для реальной совокупности характерен разрыв во времени между первым и последующими преступлениями (например, лицо в июне совершило кражу, а в июле – хулиганство). Поэтому реальной совокупностью преступлений является совершение лицом в разное время и несколькими самостоятельными действиями двух или более преступлений, предусмотренных различными статьями либо частями статьи УК РФ. Идеальной совокупностью признается одно деяние, но содержащее признаки двух или более преступлений, предусмотренных различными статьями УК РФ (например, побег из мест лишения свободы, сопряженный с умышленным убийством караульного). Идеальная совокупность отсутствует, когда виновный одним действием совершает преступления, предусмотренные одновременно двумя или более частями одной и той же статьи УК РФ, имеющими одну общую санкцию (например, кража в крупном размере, совершенная с проникновением в помещение).

Уголовное законодательство РФ внесло существенное изменение в понятие рецидива в уголовном праве: отказалось от понятия "особо опасный рецидивист", а вместо него ввело

институт рецидива преступлений. Тем самым в вопросах дифференциации ответственности законодатель переместил акцент с деятеля на деяние. В силу этого Особенная часть УК РФ не содержит ни одной нормы, которая закрепляла бы повышенную уголовную ответственность за особые качества личности виновного, как это было предусмотрено в УК РСФСР. В уголовном законодательстве рецидив преступлений делится на общий, опасный и особо опасный (ст. 18 УК РФ). Общим рецидивом признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление.

Рецидив преступлений признается опасным при совершении лицом:

- а) умышленного преступления, за которое оно осуждается к лишению свободы, если ранее оно два раза было осуждено к лишению свободы за умышленное преступление;
- б) умышленного тяжкого преступления, если ранее оно было осуждено за умышленное тяжкое преступление.

Рецидив преступлений признается особо опасным при совершении лицом:

- а) умышленного преступления, за которое оно осуждается к лишению свободы, если ранее оно три или более раз было осуждено к лишению свободы за умышленное тяжкое преступление или умышленное преступление средней тяжести;
- б) умышленного тяжкого преступления, если ранее лицо два раза было осуждено за умышленное тяжкое или особо тяжкое преступление;
- в) особо тяжкого преступления, если ранее оно было осуждено за умышленное тяжкое или особо тяжкое преступление.

В науке уголовного права признается еще одна разновидность – специальный рецидив, под которым подразумевается совершение умышленного преступления лицом, ранее осужденным за совершение однородного (например, ранее был судим за вымогательство и совершил грабеж) или тождественного (например, имел судимость за изнасилование и вновь совершил изнасилование) преступления. В ст. 18 УК РФ не предусмотрен специальный рецидив как таковой. Однако он закреплен в отдельных статьях Особенной части в качестве квалифицирующего признака того или иного преступления (например, ст. 16-1- 163 УК РФ).

При решении вопроса о наличии или отсутствии общего, специального, опасного или особо опасного рецидива не учитываются судимости за преступления, совершенные лицом в возрасте до 18 лет, а также те, которые сняты или погашены. УК РФ обходит молчанием вопрос о признании судимости за преступление, совершенное лицом в иностранном государстве. Представляется, что такая судимость учитываться не должна. Рецидив преступлений влечет более строгое наказание.

Так, в соответствии со ст. 68 УК РФ срок наказания не может быть ниже:

- при общем рецидиве преступлений – 1/3;
- при опасном рецидиве преступлений – менее 2/3;
- при особо опасном рецидиве преступлений – менее 3/4 максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление.

Изданного правила законодатель делает одно исключение: при наличии исключительных обстоятельств, перечисленных в ст. 64 УК РФ, наказание при общем, опасном и особо опасном рецидиве преступлений назначается без учета этих правил.

*Аликперов Х.Д.*

## **Мобилизация**

**МОБИЛИЗАЦИЯ** – комплекс мероприятий по переводу:

- а) экономики РФ, субъектов РФ и муниципальных образований, органов государственной власти, местного самоуправления и организаций на работу в условиях военного времени;
- б) Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований, органов и специальных формирований на организацию и состав военного времени.

Мобилизационная подготовка осуществляется в мирное время, а сама М. проводится

накануне или с началом вооруженного конфликта. М. может быть общей или частичной. Правовое основание М. составляют Конституция РФ, ФЗ РФ от 31 мая 1996 г. № 61-ФЗ "Об обороне", от 26 февраля 1997 г. № 31-ФЗ "О мобилизационной подготовке и мобилизации в Российской Федерации", от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе" и другие нормативные правовые акты в данной области. Общую или частичную М. объявляет Президент РФ в случаях агрессии против РФ или непосредственной угрозы агрессии, возникновения вооруженных конфликтов, направленных против РФ. Для организации мероприятий по М. и контроля за их проведением в органах государственной и исполнительной власти, а также в органах местного самоуправления создаются мобилизационные органы.

Граждане в период М. и в военное время привлекаются к выполнению работ в целях обеспечения обороны страны и безопасности государства, а также зачисляются в специальные формирования. Для обеспечения Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований, органов и специальных формирований транспортными средствами в период М. и в военное время устанавливается специальный порядок исполнения военно-транспортной обязанности. В целях своевременного перевода Вооруженных Сил РФ на организацию и состав военного времени граждане, пребывающие в запасе, заблаговременно приписываются к воинским частям.

*Шатицкий В.И.*

## **Модельный закон**

МОДЕЛЬНЫЙ ЗАКОН – имеющий рекомендательный характер акт, принимаемый либо международной организацией, либо законодательным органом федеративного государства в целях унификации законодательства разных государств или субъектов федерации: ориентир на согласованную законодательную деятельность. М.з., формируя образцы будущих законодательных решений, получают официальную юридическую силу в границах государства или государственного образования лишь после принятия их национальным парламентом. Содержание М.з. может быть различным. Это или определение целей и общих принципов будущего регулирования, т. е. концепции, или формулирование главных, принципиальных его норм, нормативных дефиниций, или рекомендация различных вариантов решения, или создание цельного и законченного акта, который парламент может принять за основу либо утвердить без внесения изменений и дополнений.

Внешние формы М.з. разнообразны – основные начала, общие принципы, главные положения, примерный закон и др. Так, в США широко развита практика создания типовых для штатов кодексов и иных законов для установления максимального единообразия в тех отраслях законодательства, где это необходимо. Их подготовка осуществляется Общенациональной комиссией представителей всех штатов совместно с Американским институтом права и Американской ассоциацией адвокатов. Для того чтобы М.з. стал законом для штата, он должен быть официально им утвержден. Среди подобных законов первым и наиболее известным является Торговый кодекс, содержащий 400 статей. Первоначально он был выработан в 1952 г., а затем несколько раз пересмотрен. Ныне кодекс принят практически во всех штатах. Были созданы также типовые кодексы по уголовному праву, уголовному процессу, закон о предпринимательских корпорациях.

М.з. создаются также в рамках межпарламентских объединений. Таковы, например, законодательные акты, создаваемые Межпарламентской Ассамблеей СНГ. Они адресуются законодательным органам государств – участников Содружества для использования в их работе. Ассамблеей уже приняты акты о принципах экологической безопасности, таможенном деле, принципах регулирования информационных отношений, согласованных принципах регулирования гражданства, нормативных актах. Решения Межпарламентской Ассамблеи о принятии М.з. считаются утвержденными на основе общего согласия (консенсуса). т. е. если отсутствует любое официальное возражение делегаций,

присутствующих на заседании.

Парламентская Ассамблея Совета Европы принимает такие акты, как резолюции, конвенции, заключения, указания, служащие рекомендациями соответствующим правительствам. В качестве примера можно назвать Европейский кодекс социальных гарантий, который служит образцом для национального законодательства. Акты рекомендательного характера принимаются также Союзом африканских парламентов, Андским парламентом, Межпарламентской организацией Ассоциации государств Юго-Восточной Азии и др. В ряде случаев подобные акты принимают международные организации. Например. Комиссия ООН по праву международной торговли приняла специальный акт под названием "О международных кредитных переводах", а Комиссия по рекламе МТП – Международный кодекс рекламной практики. М.з. могут создаваться и научными подразделениями. Так, в 1992 г. в Гарвардском университете разработан "Базовый международный налоговый кодекс" в рамках осуществления международной налоговой программы. Иберо-американский институт процессуального права в 1993 г. подготовил доктринальный проект модельного гражданского процессуального кодекса для государств Латинской Америки.

*Пиголкин А.С.*

### **Модус вивенди**

МОДУС ВИВЕНДИ (лат *modus vivendi* – образ жизни, способ существования) – 1) условия, обеспечивающие возможность совместного существования каких-либо противостоящих сторон, хотя бы временные мирные отношения между ними;

2) в международном праве-дипломатический термин, означающий наименование одного из видов международных договоров, заключаемого обычно на непродолжительное время при наличии обстоятельств, из-за которых достичь постоянного или длительного соглашения невозможно.

М.в. предполагается впоследствии заменить на постоянное или более продолжительное соглашение. хотя оно может и не носить этого наименования. Поэтому в качестве М.в. могут рассматриваться соглашения о перемирии, а также прелиминарные (предварительные) мирные договоры, поскольку в таких документах, помимо прочего, оговариваются условия взаимоотношений сторон в промежуточный период. Таким же образом в качестве примера М.в. может служить Решение Совета глав государств Содружества Независимых Государств, принятое 22 января 1993 г. в Минске, согласно которому до вступления в силу Устава СНГ это межгосударственное объединение "функционирует в соответствии с заключенными соглашениями и принятыми решениями в рамках СНГ".

*Волосов М.Е.*

### **Модус проседенти**

МОДУС ПРОСЕДЕНДИ (лат *modus procedendi* – образ действий) – используемое в дипломатической практике выражение, подразумевающее согласованную заинтересованными сторонами либо предлагаемую одной из них процедуру выполнения договорных обязательств или совершения определенных действий. В качестве синонима иногда применяется формула "модус операнди" (лат. *modus operandi* ), имеющая примерно то же значение.

*Колосов М.Е.*

### **Молчаливое согласие**

МОЛЧАЛИВОЕ СОГЛАСИЕ – используемая в дипломатической практике процедурная форма (процедурный прием), с помощью которого возможно определение

позиции того или другого участника международного правоотношения или стороны в международном договоре в отсутствие ясно выраженного ими волеизъявления. Особенно часто М.с. применяется в практике пересмотра или внесения поправок в многосторонние международные договоры, как это предусмотрено, в частности, в Конвенции ООН по морскому праву 1982 г., согласно которой:

"Любое государство-участник может путем направления письменного сообщения на имя Генерального секретаря Организации Объединенных Наций предложить поправку к настоящей Конвенции, для принятия по упрощенной процедуре, без созыва конференции.

Если через 12 месяцев с даты распространения этого сообщения ни одно из государств-участников не возразит против предложенной поправки или предложения о ее принятии по упрощенной процедуре, предложенная поправка считается принятой.." Венская конвенция о праве международных договоров 1969 г. устанавливает правило эстоппеля, означающее, что государство, если оно не предприняло шагов для прекращения действия договора, заключенного в нарушение его внутреннего права, в результате ошибки, обмана, подкупа его представителя, принуждения или вопреки императивной норме международного права (*jus cogens*), в разумный срок после того, как ему стало известно об указанных фактах, считается молчаливо согласившимся с тем, что этот договор действителен.

Концепция М.с. применяется также в международной судебной и арбитражной практике при рассмотрении территориальных споров, причем и в этой области используется правило эстоппеля, в соответствии с которым государство, не проявившее несогласия с фактически установившейся границей или устоявшимся владением территорией, считается признавшим сложившееся положение. Наконец, понятие М.с. рассматривается как один из способов нормообразования, когда речь идет об установлении обычной нормы международного права, т. е. общеобязательного правила поведения, сформировавшегося в результате длительной, единообразной и устойчивой практики многих (большинства) субъектов международного права при отсутствии ясно выраженного (*expressis verbis*) несогласия с таким со стороны остальных участников международного общения.

*Волосов М.Е.*

## Монарх

МОНАРХ (греч. *monarch* – единоличный правитель от *mona* – один и *archia* – власть) – единоличный глава государства, осуществляющий власть по собственному праву, а не в порядке делегации. За редким исключением, власть М. является пожизненной и передается по наследству. Во всех монархических странах М. является по закону неприкосновенной особой и никакой ответственности не подлежит. В разных странах М. носит различные названия: король – в Великобритании, Испании, Дании, Швеции, Бельгии, султан – в Малайзии, Брунее, Омане, эмир – в Кувейте, ОАЭ, великий герцог – в Люксембурге, князь – в Лихтенштейне.

## Монархия

МОНАРХИЯ (греч. *monarchia* – единовластие) – наряду с республикой одна из двух форм правления, известных истории государства и права; при этой форме главой государства является единоличный правитель – монарх: власть монарха, как правило, является пожизненной и передается в порядке престолонаследия, что означает переход власти монарха от одного представителя царствующего дома (династии) к другому в установленном законом порядке. Еще один важный институт монархической формы правления – регентство (от лат. *regere* – управлять) – временное коллегиальное (регентским советом) или единоличное (регентом) осуществление полномочий главы государства в М. в случае вакантности престола, малолетства, продолжительной болезни или временного отсутствия монарха.



М. как форма правления весьма неоднородна и показала на протяжении веков свою гибкость и изменчивость? благодаря чему ей и удалось «выжить» в высокоразвитых демократических государствах. С большими оговорками можно выстроить следующую схему развития монархической формы правления от ее зарождения до наших дней. В ранних азиатских государствах М. обычно приобретала форму неограниченной деспотии (иногда теократии). В период средневековья она первоначально выступала как раннефеодальная М. (иногда принимала форму обширных феодальных империй). затем – как М. периода феодальной раздробленности, характеризующейся слабой центральной властью: за ней следовала М. сословно-представительная? превратившаяся затем в М. абсолютную (см. *Абсолютизм* ). В результате буржуазно-демократических революций абсолютная М. была ликвидирована и заменена М. конституционной (также называемой ограниченной). Конституционная М. в свою очередь прошла две фазы развития: от дуалистической М. до парламентской. Парламентская М. - заключительная стадия развития этого института. Раннефеодальная М. в настоящее время исчезла.

В современном мире сохраняются два исторических типа М. - абсолютная – светская и теократическая, и конституционная – дуалистическая и парламентарная, различающиеся степенью ограничения власти монарха. Абсолютная М. представляет собой разновидность монархической формы правления, характеризующуюся юридическим и фактическим сосредоточением всей полноты государственной власти(законодательной, исполнительной, судебной) в руках монарха (по формуле Петровского Военского устава – "самовластный монарх, который никому на свете о своих делах ответу дать не должен"). В настоящее время в мире сохраняются 8 абсолютных М.: Бахрейн, Бруней, Ватикан, Катар, Кувейт, ОАЭ, Оман, Саудовская Аравия. В некоторых из этих стран в последние десятилетия были сделаны первые шаги по переходу к конституционной М. В частности, в Кувейте (в 1962 г.), ОАЭ (в 1971 г.), Катаре (в 1972 г.), Бахрейне (в 1973 г.) были приняты конституции, а в Кувейте и Бахрейне также проведены выборы в законосовещательные парламенты (впоследствии распущенные). Однако эти реформы пока не изменили абсолютного характера М. В Саудовской Аравии и Омане конституции отсутствуют, а соответствующие отношения регулируют отдельные государственно-правовые акты (в Саудовской Аравии конституцией страны официально считается Коран). Согласно конституциям и другим государственно-правовым актам в абсолютных М. монарх осуществляет исполнительную власть совместно с правительством, а законодательную – при помощи разного рода законосовещательных органов (выборных или назначаемых). функцией которых является рассмотрение законопроектов без права их принятия.

Особую разновидность абсолютной М. представляет теократическая М. - при которой власть принадлежит церковной иерархии. В настоящее время пример такой М. - город-государство Ватикан. Законодательная, исполнительная и судебная власть в Ватикане принадлежат папе, пожизненно избираемому коллегией кардиналов.

При конституционной М. власть монарха ограничена конституцией, выборный законодательный орган – парламент и независимые суды. Конституционная (ограниченная) М. впервые возникла в Великобритании в конце XVII в. в результате буржуазной революции. Характерные институты – так называемые контрасигнатура и цивильный лист. Контрасигнатура представляет собой скрепление акта монарха подписью главы правительства или министра, означающее, что юридическую и политическую ответственность за данный акт несет скрепивший его министр. Формально она объясняется тем, что монарх как глава государства неответствен за свои действия. Фактически же контрасигнатура была введена в Англии в начале XVIII в. как эффективное средство ограничения власти короля. Именно ее появление можно считать моментом окончательной победы конституционной М. в Англии, как и в других странах. Цивильный лист – сумма денег, ежегодно выделяемая на содержание монарха в конституционных М. Размер этой суммы устанавливается законом в начале каждого царствования и в дальнейшем может быть увеличен, но не уменьшен.

Дуалистическая М. - исторически переходная форма от абсолютной М. к парламентарной. При дуалистической М. власть монарха ограничена конституцией, но и формально (т. е. в силу конституционных норм) и еще больше фактически (в силу слабости, неразвитости демократических институтов) он сохраняет обширные властные полномочия, что ставит его в центр всей политической системы данного государства. Так, при дуалистической М. правительство несет формально двойную ответственность перед монархом и парламентом, но реально подчиняется, как правило, воле монарха. Именно как дуалистическую М. можно охарактеризовать форму правления, существовавшую в Российской Империи с 17 октября 1905 г. до февральской революции 1917 г., а также в кайзеровской Германии (1871–1918). В настоящее время такая М. существует в Марокко, Иордании, Таиланде, Непале, Малайзии.

Парламентарная М. - более прогрессивный вид конституционной М. Она характеризуется тем, что монарх чисто номинально выполняет свои функции. Даже если конституция наделяет его большими полномочиями (Нидерланды, Дания), он в силу конституционно-правового обычая не может ими самостоятельно воспользоваться. Все исходящий от монарха акты нуждаются в официальном одобрении министров. В ряде парламентарных М. (Япония, Швеция) монарх по конституции даже формально не имеет сколько-нибудь значительных полномочий. Правительство при парламентарной М. формально и фактически ответственно перед парламентом, которому по конституции принадлежит верховенство среди других органов государства.

Особая разновидность М. - выборная (или избирательная), сочетающая элементы М. и республики. Такая М. существует ныне только в Малайзии, где главой государства является монарх, избираемый на 5 лет особым совещанием из представителей монархических штатов, входящих в федерацию. М. и республика являются одинаково древними формами правления, однако вплоть до начала XIX в. М. была правилом для всех государственно-организованных народов, а республика – скорее исключением. С начала прошлого века соотношение неуклонно изменяется. Сейчас абсолютное большинство государств мира является республиками, а М. (все еще достаточно распространенная) рассматривается как пережиток прошлого, иногда даже просто как дань традиции (в Европе, Японии, странах Содружества). Безусловно, монархическая форма правления плохо согласуется с господствующими идеями народного суверенитета и равноправия людей.

Но несмотря на это, процесс «республиканизации» в последние годы замедлился. Государства, имеющие монархов, не спешат расставаться со своими традициями. Наоборот, во многих регионах мира на восстановление М. смотрят как на последний шанс достичь национального примирения. Именно с этой целью была восстановлена М. в Камбодже в 1993 г. Поднимался вопрос о возвращении власти афганскому королю в изгнании Захир-Шаху. В отдельных случаях попытки восстановить М. предпринимаются и диктаторами-авантюристами (классический пример – провозглашение в 1976 г. императором Бокассы в ЦАР). Свои монархические движения существуют во Франции, Италии, Греции и ряде других стран.

*Додонов В.Н.*

## **Мониторинг земель**

МОНИТОРИНГ ЗЕМЕЛЬ – система наблюдений (съемки, обследования и изыскания) за состоянием земель. Объектами М.з. являются все земли РФ. К его задачам относятся: своевременное выявление изменений состояния земель, оценка этих изменений, прогноз и выработка рекомендаций о предупреждении и об устранении последствий негативных процессов; информационное обеспечение ведения государственного земельного кадастра, землепользования, землеустройства, государственного контроля за использованием и охраной земель, иных функций управления земельными ресурсами, а также владельцев земельных участков.

В зависимости от целей наблюдения и охватываемой территории М.з. может быть федеральным, региональным и локальным. Поэтому М.з. осуществляется в соответствии с федеральными, региональными и местными программами. Собранные путем М.з. материалы служат правовым основанием для принятия необходимых решений в области использования и охраны земель и обеспечения экологической безопасности населения. Такие решения могут принимать государственные органы, осуществляющие земельный кадастр, контроль за использованием земель, землеустройство и др. М.з. повышает эффективность деятельности этих органов по управлению земельными ресурсами. Полученные материалы объективно характеризуют физические, химические, биологические процессы в природной среде, уровень загрязнения почв, водных объектов, последствия его влияния на растительный и животный мир. Это дает возможность органам предъявлять определенные требования к землепользователям, а также привлекать к ответственности лиц, виновных в этих нарушениях.

Общий М.з. за состоянием окружающей природной среды в целом возлагается на МПР РФ и его территориальные органы в субъектах РФ. М.з. – часть общего мониторинга. Положение о мониторинге земель в Российской Федерации утверждено постановлением Правительства РФ от 15 июля 1992 г. № 491.

Постановлением Правительства РФ от 5 февраля 1993 г. № 100 утверждена Государственная программа мониторинга земель Российской Федерации. Она предусматривает поэтапное введение на территории РФ.

*Лит.:* Земельно-аграрная реформа в России. Законодательство. М., 1994.

*Жариков Ю.Г.*

## **Монокамерализм**

см. *Однопалатная система* .

## **Монополистическая деятельность**

**МОНОПОЛИСТИЧЕСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ** – действия (бездействие) хозяйствующих субъектов или органов исполнительной власти (органов местного самоуправления), направленные на недопущение, ограничение или устранение конкуренции и в силу этого противоречащие антимонопольному законодательству (ст. 4 Закона РСФСР от 22 марта 1991 г. № 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" – далее Закон о конкуренции). Данное определение, если строго следовать сфере применения Закона о конкуренции, относится только к товарным рынкам. Общего определения термина "М.д." в законодательстве не содержится. Кроме того, не всякие действия, например, хозяйствующих субъектов, формально подпадающие под указанные признаки, могут быть квалифицированы как М.д. (например, не относятся к М.д. действия, образующие состав недобросовестной конкуренции).

Признание деятельности монополистической зависит не только от состава деяния, но и от того, кто это деяние совершает. Не субъект становится монополией от того, что начинает заниматься М.д., а наоборот – деятельность становится монополистической из-за того, что ею начинает заниматься монополия. Природа (причина появления) этой монополии может быть различной. Обыкновенно монополией называется хозяйствующий субъект или несколько взаимосвязанных хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее, т. е. исключительное, положение на рынке товара, не имеющего аналога, либо взаимозаменяемых товаров (далее – определенного товара), дающее ему (им) возможность влиять на соответствующем товарном рынке или затруднять доступ на рынок другим хозяйствующим субъектам (см. *Доминирующее положение* ).

Правовое регулирование М.д. может осуществляться двумя способами. Первый условно называют американским, второй – европейским. Американский способ исходит из

принципа презумпции вредности монополий, а потому запрещает их деятельность. И лишь тогда, когда конкретная компания (несколько объединяющихся компаний) докажет, что именно ее монополия будет полезна публичным интересам, государственные органы могут санкционировать возникновение и деятельность такой монополии. Европейский же способ исходит из принципа "нет худа без добра", допуская существование монополий, но под всесторонним и эффективным законодательным контролем. И только лишь тогда, когда доказано, что от возникновения той или иной конкретной монополии будет больше вреда, чем пользы, полномочные органы вправе запретить ее создание или деятельность. Законодательство, устанавливающее понятие монополии и регламентирующее систему критериев, в соответствии с которыми определяется полезность (вредность) М.д., и, кроме того, устанавливающее ограничения на нее, традиционно называется антимонопольным законодательством.

Антимонопольное законодательство РФ пошло по чисто европейскому пути – монополии могут существовать, М.д. допустима, но в определенных рамках, а именно при условии недопущения злоупотреблений монополистом своим доминирующим положением на рынке.

Статья 5 Закона о конкуренции устанавливает, что злоупотреблением считаются такие действия хозяйствующего субъекта, которые имеют либо могут иметь своим результатом ограничение конкуренции и (или) ущемление интересов других хозяйствующих субъектов (группы лиц) или физических лиц, в том числе:

- а) изъятие товаров из обращения, целью или результатом которого является создание или поддержание дефицита на рынке либо повышение цен;
- б) навязывание контрагенту условий договора, не выгодных для него или не относящихся к предмету договора (необоснованные требования передачи финансовых средств, иного имущества, имущественных прав, рабочей силы контрагента и др.);
- в) включение в договор дискриминирующих условий, которые ставят контрагента в неравное положение с другими хозяйствующими субъектами;
- г) согласие заключить договор лишь после внесения в него условий, касающихся товаров, в которых контрагент (потребитель) не заинтересован;
- д) создание препятствий доступу на рынок (выходу с рынка) другим хозяйствующим субъектам;
- е) нарушение установленного нормативными актами порядка ценообразования;
- ж) установление монополично высоких (низких) цен;
- з) сокращение или прекращение производства товаров, на которые имеются спрос или заказы потребителей, при наличии безубыточной возможности их производства;
- и) необоснованный отказ от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) при наличии возможности производства или поставки соответствующего товара.

Перечисленные действия могут быть признаны правомерными только в исключительных случаях, если хозяйствующий субъект докажет, что положительный эффект от его действий, в том числе в социально-экономической сфере, превысит негативные последствия для рассматриваемого товарного рынка.

Законом запрещен также и такой вид М.д., как заключение соглашений и совершение согласованных действий, ограничивающих конкуренцию. Запрещаются и в установленном порядке признаются недействительными полностью или частично достигнутые в любой форме соглашения (согласованные действия) конкурирующих хозяйствующих субъектов (потенциальных конкурентов), имеющих (могуших иметь) в совокупности долю на рынке определенного товара более 35 %, если такие соглашения направлены на:

- а) установление (поддержание) цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок;
- б) повышение, снижение или поддержание цен на аукционах и торгах;
- в) раздел рынка по территориальному принципу, по объему продаж или закупок, по ассортименту реализуемых товаров либо по кругу продавцов или покупателей (заказчиков);

г) ограничение доступа на рынок или устранение с него других хозяйствующих субъектов в качестве продавцов определенных товаров или их покупателей (заказчиков);

д) отказ от заключения договоров с определенными продавцами или покупателями (заказчиками).

Данные соглашения не могут быть признаны правомерными ни при каких условиях. Кроме того, запрещаются и в установленном порядке признаются недействительными полностью или частично достигнутые в любой форме соглашения (согласованные действия) неконкурирующих хозяйствующих субъектов, один из которых занимает доминирующее положение, а другой является его поставщиком или покупателем (заказчиком), а также действия объединений коммерческих организаций (союзов или ассоциаций), хозяйственных обществ и товариществ по координации предпринимательской деятельности коммерческих организаций, если такие соглашения или действия имеют либо могут иметь своим результатом ограничение конкуренции. Они могут быть признаны правомерными, если хозяйствующие субъекты докажут, что положительный эффект от их действий, в том числе в социально-экономической сфере, превысит негативные последствия для рассматриваемого товарного рынка.

Статьей 7 Закона о конкуренции к разряду М.д. отнесено также принятие актов и совершение действий федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов РФ и органами местного самоуправления, направленных на ограничение конкуренции. Строго говоря, данные действия не должны относиться к категории М.д. – они составляют особую группу действий, направленных на ограничение конкуренции.

Федеральным органом, регулирующим М.д., является МАП РФ.

Наряду с М.д., субъектом которой являются обыкновенные монополии, законодательство РФ выделяет и подвергает особому правовому регулированию деятельность субъектов естественных монополий. Арсенал правовых средств регламентации М.д. в условиях естественной монополии весьма ограничен, поскольку сферы деятельности, признаваемой естественной монополией, таковы, что какие-либо директивные ограничения или запрещения могут существенно повлиять на эффективность этой деятельности, а также на экономическое положение государства в целом. Все способы регулирования ее деятельности могут быть сведены к нескольким большим группам: правовое ограничение размеров цен и тарифов на товары, работы и услуги субъектов естественных монополий; установление разрешительной системы сделок, влекущих приобретение каких-либо прав, получение доходов и т.п. вне сферы своей непосредственной профессиональной деятельности.

Вопрос о М.д. на рынке банковских услуг законодательство РФ обходит почти полным молчанием, если не считать ст. 32 Закона РФ "О банках и банковской деятельности" в редакции ФЗ от 3 февраля 1996 г. 17-ФЗ – "Антимонопольные правила". Эти правила заключаются в следующем:

а) кредитным организациям запрещается заключать соглашения и осуществлять согласованные действия, направленные на монополизацию рынка банковских услуг, а также на ограничение конкуренции в банковском деле;

б) приобретение акций (долей) кредитных организаций, а также заключение соглашений, предусматривающих контроль за деятельностью кредитных организаций (групп кредитных организаций), не должны противоречить антимонопольным правилам;

в) соблюдение антимонопольных правил в сфере банковских услуг контролирует МАП РФ совместно с ЦБ.

Из числа правил, упоминающих о правовой регламентации М.д. в иных сферах, можно назвать:

– указание ст. 23 Закона РСФСР от 4 июля 1991 г. № 1545-1 "Об иностранных инвестициях в РСФСР" о том, что предприятия с иностранными инвестициями могут на добровольных началах объединяться в союзы, ассоциации, межотраслевые, региональные и

другие объединения на условиях, не противоречащих антимонопольному законодательству;

- норму ст. 4 Закона РФ от 20 февраля 1992 г. № 2383-1 "О товарных биржах и биржевой торговле" о запрете создания биржевых союзов, ассоциаций и других объединений, если это противоречит требованиям антимонопольного законодательства РФ, а также о недействительности соглашений и действий бирж, имеющих целью или влекущих за собой устранение либо ограничение конкуренции в биржевой торговле;

- предписание ст. 17 Закона РФ от 21 февраля 1992 г. № 2395-1-"О недрах" о запрете или признании неправомерными действий органов государственной власти, а также любых хозяйствующих субъектов(пользователей недр), направленных на ограничение(вопреки условиям конкурса или аукциона) доступа к участию в них юридических лиц и граждан, желающих приобрести право пользования недрами в соответствии с Законом;

- уклонение от предоставления лицензий победителям в конкурсе либо на аукционе;

- замену конкурсов и аукционов прямыми переговорами;

- дискриминацию пользователей недр, создающих структуры, конкурирующие с хозяйствующими субъектами, занимающими доминирующее положение в недропользовании;

- дискриминацию пользователей недр в предоставлении доступа к объектам транспорта и инфраструктуры.

Аналогичные правила действуют в области страхования, связи, культуры и т. п.

**Лит.:**

*Бурлинов Ю.И.* Рынок и антимонопольное законодательство России. М., 1992;

*Жидко в О.А.* Законодательство о капиталистических монополиях. М., 1968;

*Жидко в О., Яковлев Л.* Монополизм и право//Хозяйство и право, 1989, № 10;

*Загорский С.О.* Синдикаты и тресты. Учение о капиталистических монополиях. Лекции. СПб., 1914;

*Иванов И.Д.* Современные монополии и конкуренция. М., 1980;

*Мозолин В.П.* Корпорации, монополии и право в США. М., 1966;

*Разумов К.Л.* «Антимонопольное» регулирование и проблема недействительности договоров в условиях капиталистической интеграции//Советское государство и право, 1978, № 8.

*Белов В.А.*

## **Монополистические действия и ограничение конкуренции**

**МОНОПОЛИСТИЧЕСКИЕ ДЕЙСТВИЯ И ОГРАНИЧЕНИЕ КОНКУРЕНЦИИ** – уголовно-наказуемое деяние, ответственность за которое предусмотрена в ст. 178 УК. Данная деятельность считается преступной, если она осуществляется: путем установления монопольно высоких или монопольно низких цен и путем раздела рынка, ограничения доступа на рынок, устранения с него других субъектов экономической деятельности, установления или поддержания единых цен. Содержание указанных понятий устанавливает Закон РСФСР от 22 марта 1991 г. № 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" (см. *Монополистическая деятельность* ). Как и в большинстве случаев установления уголовной ответственности за экономические преступления, совершение перечисленных действий при отягчающих обстоятельствах влечет значительное усиление ответственности. Так, если М.д. и О.К. совершаются с применением насилия или с угрозой его применения, а равно с уничтожением или повреждением чужого имущества либо с угрозой его уничтожения или повреждения (при отсутствии признаков вымогательства), то максимальное наказание достигает 7 лет лишения свободы с конфискацией имущества.

*Яни П.С.*

## **Монтескье (Montesquien) Шарль Луи (1689–1755)**

МОНТЕСКЬЕ (Montesquien) Шарль Луи (1689–1755) – выдающийся французский

политический мыслитель, один из основателей теории разделения властей. Главное сочинение М. "О духе законов" (1748) представляет собой одну из первых попыток естественнонаучной трактовки общественных явлений. Определив понятие закона как "необходимого отношения, вытекающего из природы вещей". М. отождествил законы природы и законы юридические, оговорившись, что первые гораздо совершеннее вторых. По мысли М., законы, господствующие в общественной жизни, не являются результатом произвола законодателя, они предопределяются климатом и почвой страны и ее протяженностью, численностью, родом занятий, богатством и нравами ее жителей.

Теория разделения властей излагается М. на примере конституционной монархии Англии. Следуя отчасти Дж. Локку, М. различает три власти: законодательную, исполнительную и судебную, соединение которых в одном органе неминуемо приводит к деспотизму. Так, "если бы судебная власть была соединена с законодательной, власть над жизнью и свободой граждан стала бы произволом, ибо законодатель был бы и судьей: если бы она была соединена с властью исполнительной, судья смог бы сделаться тираном". По самой природе своей эти власти должны принадлежать разным органам. Законодательство – всему народу, кроме тех граждан, которые "стоят так низко, что не могут иметь собственной воли"; поскольку непосредственное осуществление власти народом в больших государствах невозможно, то оно совершается через представителей, причем рядом с палатой депутатов следует выделить палату лордов, потому-то "во всяком государстве есть люди, отличающиеся преимуществами рождения, богатства или почестей, и если бы они были смешаны с народом, то общая свобода стала бы для них рабством". Власть исполнительную целесообразно предоставить наследственному и ни от кого не зависимому монарху, который сам подбирает себе министров. Судебная власть, как наиболее непосредственно угрожающая свободе граждан, должна быть вверена самому народу в лице его периодически собираемых представителей – присяжных: в целях наилучшего ограждения личной свободы следует, чтобы всегда "судьи были одного общественного положения с подсудимым", процессы же политические надо предоставить верхней палате парламента.

Но недостаточно разделить эти власти; необходимо еще установить равновесие между ними, предоставив каждой возможность тормозить и останавливать другую. Это, по мнению М., в совершенстве выполнено английской «неписаной» конституцией посредством права палат контролировать исполнительную власть, регулярно утверждать налоги и привлекать к ответственности министров и, с другой стороны, права вето и роспуска палат у монарха. Учение М. весьма сильно повлияло на Конституцию США 1787 г., а через нее – на последующее конституционное развитие большинства государств. В самой Франции воззрения М. нашли отражение в ст. 16 Декларации прав человека и гражданина 1789 года, устанавливающей, что "всякое общество, в котором, нет разделения властей, не имеет конституции".

Свои уголовно-правовые воззрения наиболее полно М. изложил в книгах "Персидские письма" (1721) и уже упомянутой "О духе законов". В первой (по жанру это роман в форме переписки между друзьями) дана острая критика основных принципов феодального уголовного права и правосудия. Во второй им сформулирована положительная программа в этих областях. М. выступал за решительное ограничение круга уголовно наказуемых деяний, в особенности в религиозной сфере и в связи с оскорблением монарха. При этом он сформулировал важнейший принцип: уголовный закон должен карать "одни только внешние действия", решительно отвергая возможность уголовной ответственности за мысли и слова, не сопровождаемые действиями. М. настаивал на том, чтобы каждое преступление было "определено точно" в уголовном законе и чтобы "судья не отступал от буквы закона". Им выдвинут и обоснован принцип соразмерности (соответствия) наказания совершенному лицом преступлению.

Исходя из того что смертная казнь была одним из распространенных наказаний эпохи феодализма, М. выступил за ее решительное сокращение, в частности против ее применения за религиозные преступления, за оскорбление монарха и с некоторыми оговорками за

имущественные преступления. В целом он выступал за общее смягчение наказаний. М. пытался решить проблему причин преступности. При решении этой проблемы он был связан своей общеметодологической концепцией: по его мнению, количество преступлений увеличивается по мере удаления от севера к югу. Несомненной заслугой М. является выдвижение на первый план стоящей перед уголовным законом задачи предупреждения преступлений. Предупреждение преступлений М. связывал с улучшением нравов людей и общества.

## **Моральный вред**

**МОРАЛЬНЫЙ ВРЕД** – физические или нравственные страдания, которые претерпевает гражданин в результате действий, нарушающих его личные неимущественные права либо посягающих на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага (ст. 151 ГК РФ). Постановление Пленума ВС РФ от 20 декабря 1994 г. "Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда" содержит более развернутое определение этого понятия: "под моральным вредом понимаются нравственные или физические страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна и т. п.) или нарушающими его личные неимущественные права (право на пользование своим именем, право авторства и другие неимущественные права в соответствии с законами об охране прав на результаты интеллектуальной деятельности) либо нарушающими имущественные права гражданина".

Правовой институт М.в. в нашей стране впервые получил законодательное выражение в сфере правоотношений, связанных с деятельностью СМИ (см. Средства массовой информации).

Введенная в действие с 1 марта 1996 г. часть вторая ГК РФ определяет комплекс правовых условий компенсации М.в. как одного из способов защиты нематериальных, а в специально оговоренных законом случаях и материальных (имущественных) благ. При этом следует учитывать два обстоятельства. Во-первых, компенсация М.в. осуществляется независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда (ст. 1099 ГК РФ). Во-вторых, хотя в ст. 12 ГК РФ компенсация М.в. названа в числе общих гражданско-правовых способов защиты гражданских прав, установление специального режима применения превращает его в специальный способ защиты, не подлежащий распространительному толкованию и произвольному применению.

Статья 1100 ГК РФ перечисляет возможные исключения из общего правила о вине причинителя М.в. как обязательного условия ответственности за его причинение.

Согласно этой норме компенсация М.в. осуществляется независимо от вины причинителя вреда в случаях, когда вред причинен:

– жизни или здоровью гражданина источником повышенной опасности, гражданину в результате его незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ;

- распространителем сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию;
- в иных случаях, предусмотренных законом.

Установление конкретного размера компенсации М.в. – прерогатива судебного усмотрения. Вместе с тем ст. 1101 ГК РФ устанавливает судам определенные ориентиры в решении этих вопросов. В частности, подлежат учету характер причиненных нравственных и физических страданий применительно к индивидуальным особенностям потерпевшего, а также степень вины причинителя в случаях, если вина значима как основание ответственности. Наряду с этими, достаточно традиционными для нашего правоприменения



требованиями, ГК РФ впервые вводит два новых общих требования, также подлежащих учету при определении судом размера компенсации М.в.: требования разумности и справедливости.

Роль этих правовых новаций особенно рельефно проявляется в контексте положений п. 2 ст. 6 ГК РФ, устанавливающего правила применения аналогии права, согласно которым, при невозможности использования аналогии закона, права и обязанности сторон гражданско-правовых отношений определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости. Эти понятия призваны определять некие «берега», "границы" судебного усмотрения при разрешении конкретных дел. И отнюдь не случайно, что компенсация М.в. оказалась единственным гражданско-правовым институтом (понятия разумности и добросовестности присутствуют также в ст. 10 ГК РФ, но имеют там иное содержание), в рамках которого законодатель специально предписал учитывать требования разумности и справедливости. И действительно – точные инструменты для адекватного измерения глубины страданий человека, а также четкие критерии для выражения этих страданий "суммой прописью" просто не существуют. А между тем такая компенсация может и должна быть выражена в деньгах. Но при этом надо иметь в виду, что деньги не служат точным эквивалентом перенесенных страданий, а представляют собой некий штраф, взыскиваемый с причинителя вреда в пользу потерпевшего для того, чтобы в какой-то мере сгладить для него негативные последствия М.в. В этой ситуации весьма разумно и справедливо, что большей глубине страданий должен соответствовать больший размер компенсации и, соответственно, наоборот.

Лит.: Эрделевский А.М. Компенсация морального вреда. М., 1996.

Монахов В.Н.

## Мораторий

МОРАТОРИЙ (лат. *moratorium* – замедляющий, отсрочивающий) – 1) в международном праве отсрочка исполнения договорных обязательств или воздержание от каких-либо действий до наступления или окончания влияющих на данное правоотношение обстоятельств, о чем могут договориться между собой заинтересованные субъекты международного права. В большинстве случаев такая договоренность достигается на основе принципа взаимности, хотя история дипломатии дает немало примеров одностороннего объявления М. в отношении тех или других видов деятельности: так, только в 1985 г. СССР дважды заявлял М. в отношении развертывания своих боевых ракет средней дальности и проведения любых ядерных испытаний. В 1977 г. участниками Договора об Антарктике 1959 г. был объявлен М. на промышленную разведку и разработку в этом регионе минеральных ресурсов до выработки международного соглашения о юридическом режиме их эксплуатации.

2) Во внутригосударственном (гражданском) праве – отсрочка исполнения обязательства, которая вызывается, как правило, обстоятельствами, находящимися вне контроля сторон сделки или иного правоотношения (война, стихийное бедствие, чрезвычайное положение). Из определения М. следует его тесная связь с понятием ответственности за нарушение обязательства. Так, сторона договора, права которой нарушены, может добиваться их защиты в течение определенного времени. Это время, именуемое сроком исковой давности, в некоторых случаях продлевается (либо его течение приостанавливается) на какой-либо период в силу внешних обстоятельств. Статья 202 ГК РФ к таким обстоятельствам причисляет у становление (согласно закону) Правительством РФ отсрочки исполнения обязательств. В Великобритании, к примеру, Закон об исковой давности 1945 г. устанавливает допустимость отсрочки исполнения обязательств вследствие нахождения стороны обязательства в плену. Чаще всего М. налагается на исполнение обязательств по выплате каких-либо сумм. Один из самых известных М. - наложенный в

1931 г. Президентом США Гувером М. на выплату долгов, возникших в результате первой мировой войны.

В подобных случаях М. приводит к необходимости рефинансирования и консолидации долга. Таким образом, М. вводится в тех случаях, когда экономическая целесообразность диктует прекращение договорных отношений между субъектами. Вместе с тем, поскольку произвольное применение данного правила могло бы привести к нарушению интересов многих лиц – участников хозяйственного оборота, юридической доктриной выработаны определенные подходы для разграничения обстоятельств непреодолимой силы, вследствие которых наступает «тщетность» договора или его неисполнимость, и обстоятельств наподобие М., которые способны вызвать лишь отсрочку исполнения обязательств, но не аннулировать их. Указанные подходы в определенной степени обобщены в практике МТП, которая рекомендует включать в договоры детально разработанную оговорку о форс-мажоре и затруднительных обстоятельствах. Ее суть сводится к следующему: законные или незаконные действия властей, равно как и иные обстоятельства непреодолимой силы, могут отодвигать исполнение договорных обязательств на срок, который считается разумным. Тем самым исключается право другой стороны прекратить или расторгнуть договор, причем эта сторона, ожидая возобновления действий контрагента, может сама приостановить исполнение своих обязательств по договору.

*Колосов М.Е., Мельник Д.Ю.*

## **Морские коридоры**

МОРСКИЕ КОРИДОРЫ – введенная Конвенцией ООН по морскому праву 1982 г. юридическая категория, означающая возможность установления прибрежным государством особых условий плавания иностранных судов и военных кораблей в своих территориальных водах (территориальном море), проливах, используемых для международного судоходства, или в архипелажных водах, а также регулирования пролета иностранных летательных аппаратов над перечисленными морскими пространствами. Причем в отношении некоторых категорий судов – танкеров, судов с ядерными двигателями и судов, перевозящих ядерные и другие опасные ядовитые вещества или материалы, – эти государства могут выдвинуть требование следовать по таким М.к. Установление М.к. и схем разделения движения в проливах согласовывается с прибрежным государством Международной морской организацией. Вышесказанное относится и к праву государств-архипелагов устанавливать М.к., которые, пересекая архипелажные воды и прилегающее территориальное море, будут включать все обычные пути прохода и пролета, причем следующие по указанным М.к. и схемам разделения суда и летательные аппараты не должны отклоняться более чем на 25 морских миль в любую сторону от осевых линий, проложенных на соответствующих картах, от точек начала путей прохода (пролета) до их конечных точек.

*Волосов М.Е.*

## **Морской протест**

МОРСКОЙ ПРОТЕСТ – оформленное в установленном порядке письменное заявление капитана судна с целью обеспечения доказательств для защиты прав и законных интересов судовладельца в тех случаях, когда во время плавания или стоянки судна имело место происшествие (авария), которое может явиться основанием для предъявления к судовладельцу имущественных требований. Акт о М.п., составленный нотариусом или должностным лицом консульского учреждения, при определенных обстоятельствах служит юридическим основанием для освобождения от таможенных платежей.

## **Мотив преступления**

**МОТИВ ПРЕСТУПЛЕНИЯ** (лат. *motus* – движение; греч. *moveo* – то, что движет) – осознанное внутреннее побуждение, которое вызывает у человека решимость совершить преступление и которым он затем руководствуется при его осуществлении. Значение М.п. таково, что его образно сравнивают с "сердцем и клеткой" состава преступления. Мотив – субъективный источник деяния, его внутренняя движущая сила. Значение М.п. определяется, во-первых, тем, что он объясняет, почему совершено преступление: во-вторых, тем, что в ряде случаев без установления мотива нельзя правильно решить вопрос о квалификации преступления; в-третьих, тем, что он нередко является отягчающим или смягчающим обстоятельством по делу (см. *Обстоятельства, отягчающие наказание, Обстоятельства, смягчающие наказание* ), играет важную роль для характеристики общественной опасности личности преступника.

Одни мотивы являются низменными по своему содержанию: корысть, зависть, вражда, месть, злоба, ненависть, карьеризм, тщеславие, хулиганские побуждения, трусость, малодушие и т. п.

Другие лишены низменных свойств, как-то: ложно поняты интересы службы, сострадание к неизлечимо больному человеку, мотивы, обусловленные исключительно сложными личными и семейными отношениями, и т. п.

Некоторые преступления могут быть совершены под влиянием нескольких мотивов, различных по своему значению и роли в осуществлении криминального деяния.

Так, при совершении убийств в ряде случаев могут сочетаться такие мотивы, как месть, ревность, корысть. В подобных случаях необходимо устанавливать ведущий мотив, который и должен быть положен в основу квалификации преступления. Ст. 68 УПК обязывает следственные и судебные органы по каждому делу об умышленном преступлении устанавливать и доказывать его мотивы. На это обстоятельство обращается, в частности, серьезное внимание в постановлении Пленума ВС РФ от 22 декабря 1992 г. "О судебной практике по делам об умышленных убийствах" (п. 1). Следует иметь в виду, что в уголовном праве значение мотива ограничивается областью умышленных преступлений. Применительно к неосторожным криминальным деяниям точнее говорить не о М.п., а о мотиве общественно опасного поведения, приведшего к преступлению. Цели деяния здесь другие.

*Лобегайло Э.Ф.*

## **Мошенничество**

**МОШЕННИЧЕСТВО** – хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество путем обмана или злоупотребления доверием (ст. 159 УК). М. - преступление против собственности; одна из ненасильственных форм хищения, поэтому ему присущи все признаки этого понятия.

Предмет М. - не только имущество, но и право на чужое имущество как юридическая категория. Это право может быть закреплено в различных документах, например в завещании, страховом полисе, доверенности на получение тех или иных ценностей, в различных видах ценных бумаг.

С объективной стороны специфика М. заключается в способе его совершения. В отличие от многих других преступлений, которым присущ физический (операционный) способ, при М. способ действий преступника носит «информационный» характер либо строится на особых доверительных отношениях, сложившихся между виновным и потерпевшим. В качестве способа завладения имуществом или приобретения права на имущество закон указывает обман или злоупотребление доверием, которые и характеризуют качественные особенности данной формы хищения. Основное действие при М. - процесс изъятия имущества из владения собственника (иного законного владельца), обусловленный обманом или злоупотреблением доверием со стороны виновного. Именно эти взаимосвязанные акты составляют признаки объективной стороны М. Причем своеобразие

данного преступления состоит в том, что с внешней стороны М. проявляется как бы в «добровольном» отчуждении имущества самим собственником и передаче его преступнику. Последний же, манипулируя сознанием и волей потерпевшего или злоупотребляя его доверием, достигает указанной цели.

Под обманом понимается умышленное искажение или сокрытие истины с целью ввести лицо в заблуждение и таким образом добиться от него добровольной передачи имущества, а также сообщение с этой целью заведомо ложных сведений. Если предумышленный характер искажения истины не установлен, состав М. отсутствует. Обман может заключаться как в сообщении заведомо ложной информации, так и в умышленном умолчании о фактах, сообщение которых было обязательно. Обман может быть как устным, так и письменным, он может заключаться в фальсификации предмета сделки, в применении шулерских приемов при игре в карты и других азартных игр. Часто обман осуществляется путем использования подложных документов. Значительно менее распространен такой способ совершения М., как злоупотребление доверием. В данном случае преступник использует особые доверительные отношения, сложившиеся между ним и собственником или владельцем имущества, в основе которых лежат, как правило, гражданско-правовые либо трудовые отношения, вытекающие из договора. Злоупотребление доверием тесно примыкает к обману. Виновный использует свои отношения с потерпевшим, чтобы сделать обман более убедительным, и, наоборот, использует обман, чтобы войти в доверие.

М. необходимо отличать от кражи, поскольку при ее совершении виновные тоже могут прибегать к обману с целью проникнуть в помещение, жилище, иное хранилище и тайно похитить имущество. Однако при совершении кражи обман – всего лишь условие, облегчающее в дальнейшем тайное изъятие имущества, и в силу этого он не обуславливает переход ценностей от собственника к преступнику. Совершенно иную роль играет обман в составе М., выступая здесь как основная причина передачи имущества субъекту, который и обращает его в свою пользу. Кроме этого, важная особенность М. - передача имущества в собственность или титульное (основанное на праве) владение лица с наделением его по поводу этого имущества определенными правомочиями. Поэтому корыстное завладение имуществом, переданным лицу для осуществления чисто технических операций (присмотреть за вещами на вокзале и т. п.) без наделения субъекта соответствующими правомочиями, образует кражу, а не М.

Субъективная сторона М., как и любой другой формы хищения, характеризуется виной в виде прямого умысла. Обязательные признаки субъективной стороны – корыстные мотив и цель.

Субъектом М. может быть физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Квалифицирующие признаки состава М.:

- а) совершение его группой лиц по предварительному сговору;
- б) неоднократно;
- в) с причинением значительного ущерба гражданину; совершение лицом с использованием его служебного положения.

Это могут быть не только должностные лица государственных (муниципальных) предприятий и учреждений, но и работники коммерческих организаций. Конкретные проявления этой разновидности М. могут быть самыми разнообразными. Главное, обманывая собственника или владельца имущества, виновный использовал при этом свое служебное положение как работник того или иного предприятия, организации или учреждения. Однако обмеривание, обвешивание, обсчет или иной обман потребителей со стороны работников организаций, осуществляющих реализацию товаров или оказывающих услуги населению (при определенных условиях), образуют не М., а самостоятельный состав преступления – обман потребителей.

Часть 3 ст. 159 УК предусматривает особо квалифицированный состав М., если оно совершено:

- а) организованной группой;

- б) в крупном размере;
  - в) лицом, ранее два и более раза судимым за хищение или вымогательство.
- Крутских В.Е.*

## **Мужеложство**

МУЖЕЛОЖСТВО – половое сношение мужчины с мужчиной, при котором половой орган активного партнера вводится в заднепроходное отверстие (прямую кишку) пассивного. Иные формы удовлетворения половой потребности двух партнеров-мужчин М. в юридическом смысле не являются. Ранее в уголовном праве РФ являлось уголовно наказуемым независимо от взаимного согласия совершеннолетних партнеров. В 1993 г. добровольное М. было декриминализовано. По УКМ., совершенное с применением насилия или с угрозой его применения к потерпевшему или к другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшего рассматривается как одно из насильственных действий сексуального характера (см. *Половые Преступления* ).

## **Мультивалютная оговорка**

МУЛЬТИВАЛЮТНАЯ ОГОВОРКА – разновидность валютной оговорки, отличающаяся от традиционной тем, что согласно ей сумма денежного обязательства определяется в эквиваленте не одной, а нескольких валют иностранных. Сумма, подлежащая уплате в валюте национальной, определяется по официальному курсу соответствующих иностранных валют на день платежа, если иной курс или иная дата его определения не установлены законом или соглашением сторон.

## **Муниципалитет**

МУНИЦИПАЛИТЕТ (нем. *Munizipalitatotnat, municipium* – городе правом самоуправления) – в ряде стран совокупность выборных органов местного самоуправления и управления. В большинстве европейских государств правами М. пользуются как городские, так и сельские общины, независимо от размера территории и численности населения. В некоторых государствах (например, в США, Великобритании) М. именуется лишь органы городского управления. М. избираются населением соответствующих административно-территориальных единиц. Как правило, М. состоит из выборной коллегии(муниципального совета) во главе с мэром, бургомистром и т. п. и исполнительного аппарата. М. ведают местными делами, в том числе школами, санитарными службами, местной полицией, а в ряде стран управляют различными учреждениями по медицинскому обслуживанию и социальному обеспечению.

М. также именуется самоуправляющаяся община с правами юридического лица (в США и ряде других стран это публично-правовая корпорация). В РФ является не юридическим лицом, а особым субъектом права. Однако в некоторых субъектах РФ встречаются юридические конструкции М., построенные по западному образцу. М. могут быть собственником муниципальных предприятий, жилищного фонда и другого имущества. Главным источником собственных доходов М. являются местные налоги.

В США и Англии М. действуют на основе своих «хартий», которые наряду с общенормативными законами принимаются для каждого М. Аналогичная практика складывается и в РФ, где муниципальные образования принимают собственные уставы на основе типового образца, утверждаемого на уровне субъекта РФ.

## **Муниципальная служба**

МУНИЦИПАЛЬНАЯ СЛУЖБА – профессиональная деятельность муниципальных

служащих на постоянной основе на должностях в органах местного самоуправления по обеспечению исполнения их полномочий. Часть 2 ст. 130 Конституции РФ предусматривает возможность осуществления гражданами местного самоуправления через выборные органы как представительной, так и исполнительно-распорядительной власти (глава администрации, староста и т. п.) и другие органы местного самоуправления (советы, комитеты микрорайонов, жилищных комплексов, поселков, сельских населенных пунктов). Постоянная работа на профессиональной возмездной основе в этих органах образует М.с. Правовое регулирование общих принципов организации системы органов местного самоуправления находится в совместном ведении РФ и субъектов РФ (п. «н» ст. 72 Конституции РФ). Основные принципы местного самоуправления определены, кроме того, ст. 130–133 Конституции РФ, что не исключает издания правовых норм о местном самоуправлении в законодательстве республик в составе РФ, в уставах краев, областей, автономных округов, автономной области, городов федерального значения. Правовое регулирование М.с. относится к компетенции субъектов РФ. В настоящее время не все они приняли законы о М.с., поэтому правовой статус муниципальных служащих в этих регионах во многом определяется правилами о государственной службе.

*Колодкин Л.М.*

## **Муниципальная собственность**

МУНИЦИПАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ – разновидность публичной собственности, субъектами которой (собственниками) являются муниципальные образования (п. 1 ст. 215 ГК РФ). М.с. – не разновидность государственной, а самостоятельный вид публичной собственности. поскольку муниципальные образования не являются государственными образованиями (хотя их положение как собственников строится по модели государственной собственности).

Субъекты права М.с. – городские и сельские поселения и другие муниципальные образования как целое, но не их органы; последние лишь осуществляют те или иные правомочия собственника в соответствии со своей компетенцией (п. 2 ст. 215, ст. 125 ГК РФ).

Объектами М.с. могут выступать различные виды недвижимости, включая земельные участки, предприятия и другие имущественные комплексы, жилищный фонд и нежилые помещения, здания и сооружения производственного и непроизводственного назначения, оборудование, транспортные средства и иные средства производства, а также предметы бытового, потребительского характера. В состав М.с. входят и принадлежащие муниципальным образованиям ценные бумаги, в частности акции приватизированных предприятий, ставших акционерными обществами, вклады в банках и других кредитных учреждениях, иностранная валюта и валютные ценности, а также различные памятники истории и культуры. Государственное имущество, которое должно относиться к М.с., в основном перечислено в приложении 3 к Постановлению Верховного Совета РФ от 27 декабря 1991 г. № 3020-1. Имущество, изъятое из оборота или ограниченное в обороте, может находиться в М.с. только по специальному разрешению государственных органов. В соответствии с этим в собственности М.с. не могут быть объекты исключительной государственной собственности: участки недр, природные лечебные ресурсы (минеральные воды, лечебные грязи и т. п.). Земля и другие природные ресурсы являются объектами М.с. лишь в той мере, в какой это прямо допускается законами о земле и других природных ресурсах (п. 2 ст. 214, п. 3 ст. 129 ГК РФ).

Находящееся в М.с. имущество подразделяется на закрепленное за муниципальными предприятиями и учреждениями на ограниченных вещных правах хозяйственного ведения или оперативного управления: "распределенное" муниципальное имущество, которое не может служить для обеспечения покрытия возможных долгов муниципального образования, и «нераспределенное» муниципальное имущество (прежде всего средства соответствующего

бюджета), составляющее казну муниципального образования (п. 3 ст. 215 ГК РФ). Последний вид имущества может быть объектом взыскания кредиторов муниципального образования по его самостоятельным долгам (п. 1 ст. 126 ГК РФ).

*Суханов Е.А.*

## **Муниципальное образование**

МУНИЦИПАЛЬНОЕ ОБРАЗОВАНИЕ – особый субъект гражданского права, наделенный законом (ст. 132 Конституции РФ) некоторыми функциями публичной власти и составляющий наряду с государственными образованиями категорию публично-правовых образований, участвующих в гражданских правоотношениях наряду с гражданами и юридическими лицами. М.о. не вправе использовать в этих отношениях свои властные полномочия. М.о. являются городские и сельские поселения, районы (кроме районов в городах) и другие административно-территориальные образования, осуществляющие функции местного самоуправления (ст. 131 Конституции РФ). Поэтому они не входят в систему органов государственной власти и не могут считаться государственными образованиями. Их гражданская правоспособность имеет целевой (ограниченный) характер, определяемый целями деятельности и публичными интересами.

В гражданских правоотношениях М.о. выступают через свои органы, действующие в рамках их компетенции (п. 1 и 2 ст. 125 ГК РФ), причем участником соответствующих отношений, например собственником или стороной в сделке, в этом случае становится М.о. в целом, а не его орган. М.о. являются субъектами права муниципальной собственности. За нарушение гражданских прав или неисполнение обязанностей к ним в судебном порядке могут применяться предусмотренные законом или договором меры имущественной ответственности, которые обращаются на казну М.о. (п. 1 ст. 126 ГК РФ). М.о. не отвечают по долгам созданных ими унитарных муниципальных предприятий (а те, как и муниципальные учреждения, не отвечают своим имуществом по долгам своих учредителей-собственников – М.о.) (п. 2 и 3 ст. 126 ГК РФ). В остальном гражданско-правовой статус М.о. определяется нормами о юридических лицах, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов (п. 2 ст. 124 ГК РФ).

*Суханов Е.А.*

## **Муниципальное право**

МУНИЦИПАЛЬНОЕ ПРАВО – совокупность правовых норм, регулирующих организацию и осуществление местного самоуправления. Конституция РФ использует понятия "местное самоуправление", "органы местного самоуправления". Но вместе с тем в качестве одной из форм она закрепляет муниципальную собственность, устанавливая, что право самостоятельного управления муниципальной собственностью принадлежит органам местного самоуправления.

Понятие "М.п." используется в двух основных значениях: как относительно самостоятельное образование в системе права РФ и как научная дисциплина, изучающая нормы М.п. и регулируемые ими общественные отношения. М.п. не является отраслью права или подотраслью, оно относится к так называемым межотраслевым комплексам правовых норм, формирующимся по обособленному предмету правового регулирования (такую же природу имеют, например, банковское, военное, хозяйственное право).

Предмет М.п. составляют отношения, возникающие в процессе организации и деятельности местного самоуправления в городских, сельских поселениях и на других территориях.

Можно выделить четыре группы таких сношений:

а) отношения, возникающие в процессе выбора населением организационных форм местного самоуправления, его структуры, формирования органов;

б) отношения, связанные с деятельностью местного самоуправления, его органов по управлению муниципальной собственностью, муниципальным хозяйством, формированием и исполнением местного бюджета, управленческой и контрольной деятельностью в различных сферах местной жизни;

в) отношения, возникающие в процессе осуществления органами местного самоуправления отдельных государственных полномочий, переданных им в соответствии с законодательством, организации и исполнения ими законодательных и правовых актов федеральных органов власти и органов власти субъектов РФ;

г) отношения, связанные с реализацией органами местного самоуправления конституционного права на судебную защиту, на компенсацию расходов, возникающих в связи с возложением на них дополнительных полномочий, а также в связи с неправомерными действиями органов государственной власти.

Основу М.п. составляют традиционно нормы конституционного права, а также административного права. Эти отрасли (их нормы) играют ведущую роль в правовом закреплении основных принципов деятельности местной власти – местного самоуправления. Кроме того, в содержание М.п. входят отдельные нормы бюджетного, финансового, экологического, земельного и других отраслей права, которые также определяют полномочия местного самоуправления в различных сферах местной жизни.

Главный источник М.п. – Конституция РФ, в которой закреплены общие принципы организации и деятельности местного самоуправления, его гарантии. Этому посвящена гл. 8 Конституции РФ, а также ст. 3 и 12 Конституции РФ.

Статья 72 (пункт "н") Конституции РФ содержит принципиальное положение о том, что установление общих принципов организации местного самоуправления относится к совместному ведению РФ и субъектов РФ.

Одним из основных источников М.п. является ФЗ РФ от 28 августа 1995 г. № 154-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации". Одновременно продолжает действовать целый ряд норм Закона РФ от 6 июля 1991 г. № 1550-1 "О местном самоуправлении в Российской Федерации", в части, не противоречащей новому закону. Еще один закон, непосредственно посвященный местному самоуправлению, – ФЗ РФ от 26 ноября 1996 г. № 138-ФЗ "Об обеспечении конституционных прав граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в органы местного самоуправления".

Нормы М.п. содержатся не только в федеральных, но и в правовых актах субъектов РФ (Конституции республик в составе РФ, уставы других субъектов РФ, законы и положения о местном самоуправлении, о выборах в органы местного самоуправления и т. д.). Еще одним уровнем правового регулирования муниципальных отношений являются нормативно-правовые акты, принимаемые в соответствии с законодательством органами местного самоуправления (уставы, положения о местном самоуправлении и др.).

М.п. как комплексная отрасль права характеризуется системным строением, включая в себя следующие части:

- а) система, принципы и функции местного самоуправления;
- б) территориальные основы местного самоуправления;
- в) органы местного самоуправления и должностные лица местного самоуправления, муниципальная служба;
- г) формы прямого волеизъявления граждан и другие формы осуществления местного самоуправления;
- д) финансово-экономическая основа местного самоуправления;
- е) гарантии местного самоуправления;
- ж) ответственность органов и должностных лиц местного самоуправления.

Лит.:

*Фалеев В.И.* Муниципальное право России. М., 1994;

*Шурина Е.С.* Муниципальное право Российской Федерации. Основные законодательные акты. Пермь, 1996;



Муниципальное право: Учебн. пособ. Новосибирск. М., 1995;

Таболин В.В. Право муниципального управления. М., 1997.

*Додонов В.Н.*

## **Муниципальные банки**

**МУНИЦИПАЛЬНЫЕ БАНКИ** – кредитные учреждения, входящие в банковскую систему РФ и осуществляющие свою деятельность в соответствии с ФЗ РФ от 3 февраля 1996 г. № 17-ФЗ "О банках и банковской деятельности" и другими законодательными актами РФ. Один из учредителей(участников) – соответствующий орган субъекта РФ или местного самоуправления. Средства бюджетов субъектов РФ, местных бюджетов, свободные денежные средства и иные объекты собственности, находящиеся в ведении государственных органов субъектов РФ и органов местного самоуправления, могут быть использованы для формирования уставного капитала М.б. на основании соответственно акта субъекта РФ или решения органа местного самоуправления в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. М.б. создаются в целях совершенствования расчетно-кассового обслуживания счетов по исполнению бюджетов соответствующих уровней, бюджетных и внебюджетных счетов муниципальных учреждений и организаций, усиления контроля за целевым использованием бюджетных средств, обеспечения бесперебойного функционирования муниципальных предприятий, оперативного управления временно свободными денежными средствами бюджета предприятий. В своей деятельности М.б., как правило, руководствуются приоритетом развития соответствующего регионального или муниципального образования. М.б. ведут работу по упорядочению привлечения кредитных ресурсов муниципальными органами, осуществляют эмиссию муниципальных ценных бумаг, привлечение кредитных ресурсов, независимую экспертизу инвестиционных проектов и программ.

*Прозоров А.Л.*

## **Мусульманское право**

**МУСУЛЬМАНСКОЕ ПРАВО** – одна из основных систем права современности; термин, используемый в нескольких значениях. Как правило, М.п. понимается как синоним шариата (его нормативной стороны) или фикха (в значении права). Считается, что становление классического М.п. связано с разработкой фикхом-доктриной основополагающих правовых понятий, категорий и конструкций на основе интерпретации шариата как системы, позволяющей дать оценку любого поступка мусульманина.

Отношение к шариату как к совокупности предписаний, ниспосланных Аллахом и переданных им людям через своего посланника пророка Мухаммеда, легло в основу мусульманской концепции права, в соответствии с которой право в целом и все конкретные правовые решения должны выводиться в конечном счете из шариата. Сложилось два основных подхода к правовому осмыслению последнего. Одни мусульманские юристы стремились формулировать правовые оценки путем максимально точного следования Корану и сунне, а другие предпочитали «извлекать» право из шариата на основе широкого использования рациональных методов толкования его смысла, а не букв. Сочетание этих двух подходов легло в основу учения об источниках фикха о методах формулирования правовых решений (усуль аль-фикх). Ставшее стержнем мусульманской концепции права, это учение исходит из того, что основными источниками права (фикха) являются Коран и сунна, которые либо непосредственно содержат конкретные правила поведения, либо предлагают пути их «извлечения» из божественного откровения. Другим основным источником считается аль-иджма, под которым мусульманская концепция права постепенно стала понимать единодушное мнение наиболее авторитетных правоведов по вопросам, не прямо урегулированным Кораном и сунной. Еще одним основным источником права (фикха)

признается кьяс – решение вопросов, на которые нет конкретных ответов в Коране и сунне, по аналогии. Кроме того, классическая мусульманская концепция права допускает иные рациональные приемы формулирования правовых оценок в качестве дополнительных, подчиненных источников. Как и кьяс, они считаются изначально предусмотренными Кораном, сунной или аль-иджма и представляют собой различные проявления иджитхада – творческого рационального поиска правовых решений.

Ориентация на источники, авторитет которых опирается на их божественное происхождение, в сочетании с широким использованием рациональных методов формулирования правовых решений – характерная черта мусульманской концепции права. Другая ее яркая особенность – разнообразие оценок, расхождения не только между различными школами фикха-доктрины, но и между последователями одного толка. Еще одна отличительная черта мусульманской концепции права состоит в том, что она предпочитает искать конкретные индивидуально-правовые решения, нежели формулировать общие абстрактные нормы.

Вместе с тем акцент мусульманской концепции права на казуальность сочетается с выработкой общих целей и принципов правового регулирования, правовых концепций, обосновывающих некоторые исходные начала и цели правовых предписаний. В частности, одна из центральных идей мусульманской концепции права заключается в том, что любой поступок мусульманина должен оцениваться на основе установленных Аллахом дозволений и запретов, которые не могут быть нарушены ни властями при принятии законов, ни людьми в их действиях.

Это положение конкретизируется в делении всех поступков человека на обязательные, рекомендуемые, разрешенные, порицаемые и запрещенные. Кроме того, мусульманская концепция права видит назначение права в удовлетворении интересов и потребностей человека, одни из которых являются жизненно необходимыми, другие облегчают его существование, а третьи считаются излишествами. Одновременно предполагается, что любая правовая норма нацелена на поддержание и защиту одной из пяти основных ценностей – религии, жизни, разума, продолжения рода и собственности. Взаимосвязь духовного и мирского, характерная для мусульманской концепции права, прослеживается также в классификации всех защищаемых правом интересов и субъективных прав на принадлежащие Аллаху, отдельным людям либо одновременно как Всевышнему, так и индивидам.

Ряд исходных начал мусульманской концепции права испытывает заметное влияние религиозно-этических идей умеренности, исключения риска и крайностей, необременения человека. Они лежат в основе известной аксиомы, согласно которой исходной оценкой действий, высказываний и ситуаций является дозволение, если иное не предусмотрено Кораном или сунной. Однако, демонстрируя заботу об индивидуальном праве, шариат следит за тем, чтобы оно не использовалось в ущерб интересам других и общему благу. Стремление избежать вреда – одно из исходных начал шариата. Оно тесно связано с идеей справедливости, четко сформулированной в Коране: "А когда вы говорите, то будьте справедливы", "И скажи: "Я уверовал в то, что ниспослал Аллах из писания; мне поведено быть справедливым между вами", "Мы ниспослали наших посланников с ясными знамениями и низвели вместе с ними писание и весы, чтобы люди стояли в справедливости". Принцип справедливости в свою очередь лежит в основе идеи равенства: "Люди равны, как зубья у гребня". Известно, что исламу чужды формальные различия между людьми по социальным или этническим признакам, имущественному положению; не признает он и сословных делений. Предпочтение отдается тем, кто более привержен вере: "Ведь самый благородный из вас пред Аллахом – самый благочестивый".

Универсализм шариата, взаимодействие в нем религиозно-этического и правового начал ярко проявляются в оценке им того или иного поступка. Шариат допускает возможность двух подходов, один из которых берет за основу внутренние намерения человека, а другой – его внешнее поведение. Кстати, именно на таком несовпадении традиционно было основано одно из различий функций муфтия и кади: первый в своих

суждениях относительно конкретного дела исходил преимущественно из религиозных соображений, а второй – учитывал чисто правовые, формальные моменты. Поэтому их оценки одного и того же поступка могли не совпадать, но обе признавались действительными. Не случайно шариат исходит из того, что гарантиями соблюдения большинства его норм являются как потусторонние, религиозные санкции, так и земная, правовая ответственность. Закономерно поэтому, что при решении чисто мирских вопросов эти основополагающие начала, как правило, взаимодействуют с собственно правовыми принципами, анализ которых особенно важен для точного определения природы шариата в его соотношении с М.п. Дело в том, что если шариат представлять, как это принято в исламской мысли, в качестве совокупности предписаний Корана и сунны, взятых в их буквальном выражении и в строгом соответствии с контекстом данных источников, то в нем можно обнаружить относительно немного положений правового характера (прежде всего по вопросам брачно-семейных отношений и наследования). Вне этих рамок шариат в точном, собственном понимании заключает в себе лишь потенциальную возможность быть источником права. Такая возможность превращается в действительность тогда, когда отдельные стихи (айаты) Корана или предания (хадисы) получают правовое истолкование. Роль такого интерпретатора шариата играла мусульманско-правовая доктрина (фикх). Вслед за доктриной тесно связанным с религией оказалось и само М.п. Ориентация М.п. на шариат является непременным условием его легитимности. Если бы право не отличалось этими качествами, оно не могло бы действовать в исламском обществе в условиях всепроникающего социально-религиозного контроля.

Для М.п., как и для любой правовой системы, свойственна своя специфика трех основных проявлений права – норм, правосознания и поведения. М.п. отличается их особой близостью между собой, когда правовая норма воспринимается верующими как выражение своих представлений о должном и справедливом, что предопределяет и готовность подчинить свое поведение данному правилу. Вместе с тем вывод о религиозном характере исламской философии права и правосознания, в целом определяющих легитимность М.п., нельзя безоговорочно переносить на него самого. Тесное взаимодействие с религией определяет не столько собственную природу М.п., сколько специфику его восприятия, эффективность действия, особую идейную роль. Поэтому было бы ошибкой смешивать шариат с М.п. Шариат, нередко называемый "божественным законом", – в целом религиозное, а не правовое явление. Он служит общей мировоззренческой основой для М.п. как относительно самостоятельного феномена, связанного с религией прежде всего через исламское правосознание.

Схематично взаимосвязь религии, доктрины и права в исламе можно представить следующим образом: Коран и сунна, т. е. религиозные предписания, составляют содержание и источник шариата, который в свою очередь является основой доктрины (фикха), играющей роль ведущего источника М.п. Однако природа М.п. заключается не в его подчинении божественному откровению, а прежде всего в отражении в нем идеи права. Сформулированные доктриной нормы, принципы, конструкции лишь внешне представляются как «извлеченные» из шариата. На практике же они нередко весьма далеко отходят от первоначального значения священных текстов. Фикх не связан их буквальными формулировками. В результате осмысления правовой доктриной предписания шариата как бы выделяются из его общего содержания, становятся относительно самостоятельными, приобретая правовые черты. Точнее, в некоторые из айатов Корана и хадисы доктрина вкладывает правовой смысл, а другие становятся для нее основой, источником, отправным пунктом формулирования правовых выводов. Приведем только два примера трансформации религиозно-нравственных предписаний шариата в правовые конструкции. Так, отталкиваясь от хадиса "не допускается причинять вред и отвечать ущербом на ущерб", мусульманско-правовая доктрина обосновала концепции злоупотребления правом и причинения ущерба как основания ответственности. Всего три требования Корана, которые обязывают: консультироваться при принятии важнейших решений ("А дело их – по

совещанию между ними", "И советуйся с ними о деле": вершить все дела по справедливости ("Поистине, Аллах приказывает справедливость", "Аллах, поистине, повелевает вам., когда вы судите среди людей, то судить по справедливости"): подчиняться правителю ("Повинуйтесь Аллаху и повинуйтесь Посланнику и обладателям власти среди вас"), – были положены в основу детально разработанной мусульманскими правоведами теории "исламского правления" – организации и деятельности государства.

Решающая роль доктрины в правовом осмыслении шариата еще ярче проявляется в общих принципах права, сформулированных еще в средние века. Их авторитет наглядно выразился в официальном включении 99 из них в так называемую Маджаллу – принятый в Османской империи в 1869–1876 гг. свод мусульманско-правовых норм по вопросам гражданского и судебного права. Приведем лишь некоторые правовые принципы шариата, многие из которых отражают и переводят на юридический язык его религиозно-этические установки. Например, характерное для шариата стремление не обременять человека излишне жесткими обязательствами находит выражение в таких правовых принципах, как "затруднение влечет облегчение" или "необходимость делает разрешенным запретное". В ряде принципов прослеживается желание исключить нанесение ущерба или по возможности уменьшить его: "ущерб должен быть компенсирован", "ущерб не может возмещаться причинением вреда", "допускается нанесение вреда частного во избежание ущерба общего", "из двух зол выбирается менее тяжкое", "предупреждение порчи предпочтительнее получения выгоды". Внимание к обеспечению индивидуальных интересов и прав, в частности к собственности как к одной из защищаемых шариатом ценностей, лежит в основе принципов: "приказ о распоряжении чужой собственностью недействителен", "никто не вправе распоряжаться собственностью другого лица без правового основания".

Кораническая идея справедливости конкретизируется правовыми принципами, которые, по существу, обосновывают презумпцию невиновности: "Исходным является предположение об отсутствии имущественных обязательств". "Бремя доказывания лежит на истце, а ответчику достаточно дать клятву". Кстати, клятва в суде наглядно отражает взаимодействие религиозного и правового начал в решении юридических вопросов. Аналогичный подход заметен в тех правовых принципах, в которых отражается зависимость оценки поведения человека от его внутренних мотивов: "дела оцениваются по преследуемым ими целям", "содержание сделок зависит не от слов, а определяется целями, которые преследуют при их заключении. и смыслом, который в них вкладывают".

Интересно сопоставить такой взгляд с противоположным – акцентом на формальных аспектах поведения, зафиксированным известным хадисом: "Мы судим по видимой, внешней стороне дела, а его сокровенный смысл ведает Аллах".

Указанные принципы были сформулированы мусульманскими юристами на основе рационального осмысления всех источников М.п. и многовековой практики его действия. Их разработка – заметный вклад мусульманской юриспруденции в развитие шариата и одновременно в мировую правовую культуру. Данные принципы имеют правовую природу и не носят религиозного характера. Показательно, что среди них нет ни одного аята Корана, а единственному хадису придан чисто правовой смысл.

Общие принципы права не могут непосредственно применяться судом, но используются им для поиска и точного выбора конкретного правового решения из множества предлагаемых доктриной выводов. В этих принципах прежде всего и прослеживается собственная юридическая природа М.п., которое в таком понимании является вариантом естественного права, но может быть названо таковым не потому, что в нем якобы воплощается божественное откровение, а на основании характера его общих принципов: они не только выражают правовое начало, но и официально рассматриваются в качестве обязательных требований, обращенных к законодателю.

Одновременно М.п. выступает позитивным правом в той мере, в которой его нормы и принципы, разработанные доктриной, реализуются на практике. При этом на протяжении столетий сама доктрина непосредственно являлась ведущим источником мусульманского

позитивного права. Начиная с XIX в. эти нормы и принципы все чаще включаются в законодательство, идет процесс их кодификации. При этом мусульманское естественное право становится основой, материальным источником права позитивного. В данном отношении анализ М.п. подтверждает, что источником закона по сути должно быть только право.

М.п. – не синоним шариата. Различие этих понятий основано на правовых критериях: шариат включает все обращенные к людям предписания Корана и сунны, а к М.п. относятся лишь те принципы и нормы, которые были разработаны или истолкованы доктриной и отвечают требованиям права. Шариат в собственном смысле – в целом религиозное явление, в котором можно обнаружить лишь отдельные следы правового начала. В отличие от него М.п. – преимущественно правовой феномен, хотя и выступающий порой в религиозной оболочке и ориентированный на религиозное правосознание. В свою очередь в широкой трактовке шариат включает все разработанные доктриной выводы, в том числе и правовые. Общие принципы права фактически признаются частью шариата, рассматриваются в одном ряду с божественным откровением, хотя и являются результатом творчества мусульманских юристов. Тем самым шариат обогащается достижениями мусульманско-правовой культуры. Не случайно, толкуя конституционное положение, провозглашающее шариат источником законодательства, конституционные суды ряда исламских стран подчеркивают, что под шариатом подразумеваются общие принципы М.п.

С учетом сказанного следует анализировать также структуру и технико-юридическое содержание М.п. Так, весьма абстрактные и неоднозначно понимаемые положения сочетаются в нем с детализированными, казуальными нормами и индивидуально-правовыми решениями. Причем между этими двумя сторонами содержания М.п. нет никакого противоречия, поскольку обращенные к мусульманам общие предписания, имеющие преимущественно характер религиозно-этических ориентиров, могут быть реализованы на практике только в виде конкретных правил поведения, которые и формулируются мусульманско-правовой доктриной. Однако соотношение общих ориентиров и конкретных правил неодинаково для различных элементов системы М.п., которое в целом состоит из двух частей. Первая включает предписания, касающиеся отношений мусульман с Аллахом (ибадат), т. е. регулирующие прежде всего, исполнение религиозных обязанностей: вторая сводится к нормам, определяющим взаимоотношения людей между собой (муамалат). Если Коран и сунны содержат все основные правила «ибадат», то подавляющее большинство конкретных норм в сфере «муамалат» было сформулировано мусульманскими юристами.

Своеобразным соотношением религиозного и юридического начал объясняется и тот факт, что М.п. основное внимание уделяет внешнему поведению человека, а не его внутренним мотивам. Вместе с тем осуществление его норм на протяжении веков опиралось главным образом на религиозную совесть мусульман и их восприятие данных норм как религиозных. Не случайно в мусульманско-правовой теории активно развивались как концепция «интереса», учитывая прежде всего религиозно-этические ценности ислама, так и позиция, принимающая во внимание лишь формальное соответствие поступков или сделок установленным правилам. В целом, однако, эффективность механизма действия М.п. во многом объясняется готовностью мусульман соблюдать правила без вмешательства государства и особого аппарата принуждения.

Соотношению в М.п. обязанностей и индивидуальных прав также может быть дана более точная характеристика, если не упускать из виду переплетение в нем указанных двух моментов. Действительно, лежащие в основе М.п. религиозно-этические начала нацеливают его на закрепление возложенных на мусульманина обязанностей. Однако в их рамках мусульманско-правовая доктрина, уделяющая основное внимание разработке конкретных правил поведения, не меньшее значение придает концепции индивидуальных (субъективных) прав. Причем ведущим правилом рационального подхода к решению юридических вопросов является принцип дозволения. Не случайно большинство норм М.п., сформулированных юристами рациональным путем, носит диспозитивный характер. Лишь

немногие предписания Корана и сунны, которые считаются имеющими непосредственно божественное происхождение, закрепляют преимущественно обязанности и являются императивными.

Взаимодействие религиозной и рациональной основ в М.п. прослеживается и на уровне характерного для него соотношения объективного и субъективного права. Первое мусульманско-правовая теория относит к религиозной сфере и связывает его с выраженной в Коране и сунне волей Аллаха, а второе считает формой рациональной интерпретации юристами, которые формулируют конкретные нормы, предусматривающие субъективные права и обязанности.

Сочетание в М.п. жесткости и постоянства с гибкостью и способностью изменяться также имеет отношение к его двойственной природе. Преемственность и традиционализм М.п., его авторитет объясняются тем, что правоверные воспринимают его как систему предписаний свыше. В то же время свободная интерпретация юристами общих положений Корана и сунны дает ему возможность развиваться и, до известных пределов, приспособляться к изменяющимся общественным отношениям, что касается главным образом "муамалат".

Имеется достаточно оснований для вывода о том, что если исходные начала мусульманско-правовой теории носят преимущественно религиозный характер, то в самом позитивном М.п. как системе действующих юридических норм заметно преобладают рациональные моменты. Причем историческая тенденция на протяжении многих веков состояла не только во все более заметном выделении в общей исламской системе социально-нормативного регулирования М.п. в узком смысле, но и в последовательном обособлении собственно юридического начала.

М.п. присуща характерная черта феодальных правовых систем – партикуляризм, неопределенность и противоречивость содержания при запутанности нормативных источников. Даже на уровне одной школы-толка сосуществуют самые различные, порой взаимоисключающие правила для регулирования одного и того же общественного отношения. Дело в том, что развитие М.п. не шло по пути формулирования общих абстрактных правил поведения, последовательной замены одних норм другими во времени или же придания общеобязательной силы конкретным решениям на основе судебного прецедента. Позитивное М.п. в значительной мере носит казуальный характер и представляет собой совокупность решений крупнейших правоведов по конкретным (действительным или гипотетическим) делам. Со временем оно превратилось в собрание огромного множества норм, возникших в различных исторических условиях.

Особенность состава М.п. заключается в том, что все выводы одной школы, содержащиеся в канонизированных трудах юристов, признаются в равной степени действительными, хотя и могут противоречить друг другу. Прямая отмена пережиточных норм, пусть даже не соответствующих новым общественным потребностям, теоретически в рамках М.п. – как права религиозного – не допускалась. Все положения данного толка были обязательны для судей и муфтий, задача которых заключалась в выборе нужной нормы, исходя из "условий, места и времени". Важно при этом подчеркнуть, что, несмотря на обязанность судей следовать в своих решениях определенному толку, мусульманско-правовая доктрина никогда не признавала (по крайней мере в теории) принципа судебного прецедента: решение судьи или муфтия не становилось обязательной нормой не только для других судей и муфтиев, но и не связывало при рассмотрении иных дел в дальнейшем само лицо, вынесшее такое решение. Поэтому даже официально санкционированные государством выводы определенной правовой школы не устанавливали системы формально определенных, единообразных норм. М.п. давало широкий простор для судейского выбора. Не случайно вплоть до настоящего времени мусульманским судьям в большинстве случаев предписывается применять не просто определенный толк, а его "наиболее предпочтительные выводы". Таким образом, фактический плюрализм школ дополняется неопределенностью самих толков и наглядно проявляется в невозможности

заранее предсказать выбор среди множества противоречивых норм. Разобраться в многочисленных источниках той или иной школы и отыскать нужное правило стоило труда даже наиболее выдающимся мусульманским судьям и муфтиям.

Даже в Османской империи М.п., хотя и было универсальной системой социального регулирования, отнюдь не представляло собой всего действующего права, всей системы юридических норм, применявшихся здесь в средние века. Согласно мусульманско-правовой теории, высшие государственные органы могли пользоваться ограниченными законодательными полномочиями по вопросам, не урегулированным Кораном и сунной. Такая нормотворческая практика халифов и султанов, особенно по конституционным, административным, финансовым и даже уголовно-правовым вопросам, получила наибольшее распространение в Османской империи. Издаваемые нормативные акты государства после одобрения верховным муфтием становились частью общей правовой системы, дополняя М.п., но не сливаясь с ним, поскольку зачастую прямо противоречили предписаниям шариата. Со временем, в результате развития светского законодательства, правовая система империи претерпела существенные изменения: наряду с М.п. стали действовать многочисленные акты государственной власти, непосредственно не охватываемые традиционным М.п. С другой стороны, его нормы во многих случаях заменялись местными обычаями.

Кроме М.п., нормативных актов государственных органов и правовых обычаев, в средние века здесь действовали и иные правовые нормы: религиозного (в том числе канонического) права в отношении личного статуса немусульман, европейского права, которое на основании "режима капитуляций" применялось в отношениях между иностранными купцами на территории Османской империи (а позднее и их местными контрагентами). Все это ограничивало рамки действия М.п.

Однако до середины прошлого столетия М.п. занимало центральное место в правовых системах как наиболее развитых в социально-экономическом и культурном отношении арабских стран, входивших с XVI в. в состав Османской империи (Египет, Ирак, Сирия, Ливан и др.), так и тех из них, которые формально сохранили политическую самостоятельность (отдельные страны Аравийского полуострова и Восточного Магриба). Здесь, как и в Турции, оно действовало универсально, регулируя, в частности, вопросы личного статуса и вакуфного имущества, поземельные, торговые и налогово-финансовые отношения, устанавливая систему наказаний за нарушения личных прав мусульман и интересов государства. Предписания М.п. применялись также при регламентации структуры и деятельности отдельных государственных институтов (прежде всего судов, органов полиции, ведомств жалоб и инспекции и т. д.).

Начиная со второй половины XIX в., в положении М.п. произошли серьезные изменения, связанные прежде всего с тем, что в правовых системах наиболее развитых мусульманских стран оно постепенно уступило ведущее место законодательству, основанному на рецепции западноевропейских образцов. Феодальное по своей сущности и неопределенное, архаичное по форме М.п. в этих условиях оказалось более не в состоянии отвечать потребностям регулирования широкого круга общественных отношений, сохранив свою монополию лишь в регламентации вопросов личного статуса.

В своем наиболее радикальном виде эти изменения коснулись правовой системы Египта. Политика наместника турецкого султана в Египте Мухаммеда Али и его последователей была объективно направлена на развитие капиталистических отношений и в правовой сфере выразилась в 70-80-х гг. XIX в. в издании ряда крупных законов, кодексов – гражданского, торгового, уголовного, морского и уголовно-процессуального – для смешанных (1875) и национальных (1883) судов на основе заимствования западноевропейских образцов (главным образом французских).

В Сирии, Ливане, Ираке изменения правовых систем не были столь глубокими. Здесь, несмотря на принятие ряда законов – земельного, уголовного, процессуального кодексов, – область применения М.п. оставалась очень широкой. Более того, именно в это время была

проведена кодификация норм шариата путем издания Маджаллы, которая действовала в Турции до 1926 г., в Ливане – до 1931 г., в Сирии – до 1949 г., в Иране – до 1953 г., в Иордании – до 1976 г. В настоящее время частично ее действие сохраняется в Израиле, Кувейте и на Кипре.

Итак, к середине XX в. правовые системы наиболее развитых арабских стран с некоторыми отступлениями стали строиться по двум основным образцам: романо-германскому (французскому) – Египет, Сирия, Ливан, страны Магриба и англосаксонскому – Ирак, Судан. За М.п. здесь сохранилась роль регулятора брачно-семейных, наследственных и некоторых других отношений среди мусульман (иногда и немусульман), что объясняется все еще сохранившимися пережитками феодализма и глубоким влиянием ислама на общественное сознание.

В настоящее время ни в одной из рассматриваемых стран М.п. не является единственным действующим правом. С другой стороны, ни в одной мусульманской стране оно не потеряло полностью своих позиций в качестве системы действующих правовых норм. Исключение составляет, пожалуй, лишь Турция, где в 20-х гг. нашего века после официальной отмены халифата М.п. во всех отраслях (в том числе и в сфере регулирования брачно-семейных отношений) было заменено законодательством буржуазного типа, составленным на основе заимствования западноевропейских моделей.

**Лит.:**

Мусульманское право (структура и основные институты). М., 1984;

*Сюкияйнен Л.Р.* Мусульманское право. Вопросы теории и практики. М., 1986; его же: Шариат и мусульманско-правовая культура. М., 1997;

*Давид Р., Жеффре-Спинози К.* Основные правовые системы современности. М., 1996. С. 308–330;

*Цвайгерм К., Кем у Х.* Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права. М., 1995. С. 446–460.

*Сюкияйнен Л.Р.*

## Муфтий

МУФТИЙ – знаток шариата и фикха. дающий заключение (фетву) по религиозным, нравственным и правовым вопросам, с которыми сталкиваются мусульмане. В средние века в мусульманских странах наряду с неофициальными М.-правоведами существовал институт верховного М. (иногда он именовался "шейхуль-ислам"), а также М., которые назначались при шариатских судах или в крупные города. В настоящее время термин "М." используется в нескольких значениях. По традиции М. именуются знатоки шариата и фикха. к которым мусульмане обращаются с частными вопросами по интересующим их проблемам. Кроме того, во многих исламских странах действует самостоятельный государственный институт – верховный М., назначаемый главой государства или правительства. Его полномочия включают вынесение фетв по религиозно-правовым вопросам, а также дачу заключений о соответствии правовых решений требованиям шариата (например, в Египте смертные приговоры приводятся в исполнение только при одобрении их М. республики).

В ряде стран эти функции возлагаются на коллегиальные органы (например, Генеральное управление фетв и исламских исследований министерства вакфов и исламских дел Кувейта). Иногда в исламских странах в структуре государственных органов или частных организаций (например, в банках) создаются особые подразделения, выносящие фетвы.

В РФ титул М. носят главы ряда духовных управлений мусульман. Действует Совет муфтиев России.

*Сюкияйнен Л.Р.*

## Мэр

МЭР (фр. *maire* , англ. *mayor* от лат. *major* – больший, старший) – высшее



должностное лицо городского (иногда также районного, общинного) местного самоуправления в США, Великобритании, Франции и ряде других государств. Обычно М. избирается самим представительным органом местного самоуправления (муниципалитетом), иногда – непосредственно населением, в некоторых странах он назначается или утверждается в должности центральным правительством. Так, в Бельгии и Голландии М. (бургомистр) назначается главой государства по предложению соответствующего муниципального совета, М. представляет совет, председательствует на его заседаниях. Во Франции, Италии, Японии он, являясь также низовым звеном исполнительной вертикали, возглавляет муниципальную администрацию, выступая, таким образом, в двойном качестве: как представитель местного самоуправления и как представитель правительства. М. отвечает за подготовку и исполнение муниципального бюджета, назначает на многие муниципальные должности, направляет работу аппарата. Некоторые свои полномочия, например по регистрации актов гражданского состояния, М. осуществляет как представитель центральной власти.

В Великобритании и в части городов США М. выполняют в основном представительские и председательские функции; важнейшую роль в муниципальном исполнительном аппарате этих стран играют клерки муниципальных советов (Великобритания) и муниципальные управляющие (США). Однако в большинстве крупных городов США функционирует система "сильный М. - совет". Избираемый непосредственно населением М. единолично назначает и увольняет муниципальных чиновников, имеет право отлагательного вето на решения совета, которое чаще всего может быть преодолено лишь квалифицированным большинством голосов членов последнего, отвечает за составление и исполнение местного бюджета, решает многие вопросы текущего управления. При «сильном» М., как правило, функционирует штат профессиональных помощников, возглавляемых в некоторых городах главным администратором.

В РФ должности М. введены в период с 1991 г. в Москве, Санкт-Петербурге, Новосибирске, Пскове, Саратове, Томске и некоторых других городах. В 1996 г. должность М. Санкт-Петербурга была переименована в губернаторскую. М. являются главами городского самоуправления.

В соответствии со ст. 51 Устава города Москвы 1995 г. М. является высшим должностным лицом города, может быть одновременно и премьером Правительства Москвы. Статус М. Москвы отличается от других городов тем, что он является главой субъекта РФ, а не муниципального образования. М. избирается жителями Москвы на четыре года на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании. М. и вице-М. могут быть избраны граждане РФ не моложе 30 лет, постоянно проживающие в Москве и обладающие избирательным правом.

М. непосредственно или через органы городской администрации решает вопросы социально-экономической жизни города, осуществляет управление городским хозяйством, выполняет другие исполнительно-распорядительные функции по вопросам своей компетенции. По вопросам своей компетенции издает распоряжения. Самостоятельно или по представлению Премьера Правительства Москвы назначает на должность и освобождает от должности членов Правительства, распределяет между ними обязанности, принимает решение об отставке.

М. также:

- устанавливает и изменяет структуру городской администрации;
- назначает руководителей предприятий, учреждений и организаций городского подчинения и освобождает их от должности;
- вносит на рассмотрение Московской городской Думы проекты законодательных актов;
- выполняет представительские функции;
- заключает договоры и соглашения Москвы о сотрудничестве с зарубежными городами, регионами, административно- и государственно-территориальными

образованиями, иностранными юридическими лицами;

– осуществляет иные полномочия, установленные Конституцией РФ, федеральным и московским законодательством.

Московская модель М., характеризующаяся строгим разделением полномочий исполнительных и представительных органов, существует также в ряде других городов РФ.

По другой модели М. возглавляет не только администрацию, но и представительный орган города. Он избирается непосредственно населением, однако при этом входит в состав городского совета, председательствует на его сессиях.

*Додонов В.Н.*

## "Н"

### **Наблюдатель дипломатический**

**НАБЛЮДАТЕЛЬ ДИПЛОМАТИЧЕСКИЙ** – официальный представитель субъекта международного права, уполномоченный участвовать в работе международной конференции, межгосударственной организации или ее органа, если подобная возможность предусмотрена в их правилах, процедурах, регламентах либо учредительных актах. Согласно ст. 7 Венской конвенции о представительстве государств в их отношениях с международными организациями универсального характера 1975 г. в функции постоянной миссии наблюдателя включены, в частности: обеспечение представительства посылающего государства (другой международной организации), охрана его интересов по отношению к этой организации, поддержание с ней связи, выяснение осуществляемой в ней деятельности, информирование о результатах правительства направляющего государства, сотрудничество с организацией и ведение с ней переговоров. Объем привилегий и иммунитетов Н.д. в межгосударственных организациях – тот же, что и у постоянных представительств государств. Так, согласно правилам Международного агентства по атомной энергии, в ее Генеральных конференциях в качестве наблюдателей могут участвовать представители ООН, ее специализированных учреждений при рассмотрении вопросов, имеющих общий для всех них интерес. В ООН постоянный статус Н.д. имеют Швейцария, Монако, Ватикан, КНДР, а с 1974 г. – и Организация освобождения Палестины. Обычно Н.д. принимают участие в работе пленарных заседаний, могут выступать в прениях, вносить предложения, распространять письменные заявления, однако не участвуют в формировании органов и принятии решений. Наравне с постоянными делегациями получают документы, распространяемые организацией. Институт Н.д. действует в Организации американских государств, Организации африканского единства, Лиге арабских государств и др.

*Волосов М.Е.*

### **Надзор административный**

**НАДЗОР АДМИНИСТРАТИВНЫЙ** – специальный вид правоохранительной деятельности управомоченных органов государственного управления и должностных лиц, выражающийся в контроле за точным и единообразным соблюдением правил, инструкций и других нормативных актов межотраслевого характера гражданами, общественными объединениями, предприятиями, учреждениями, организациями, министерствами, ведомствами и должностными лицами. Надзорные органы наделены надведомственными полномочиями. Существуют специализированные органы Н.а. (например, Госатомнадзор, подведомственный Президенту РФ; Госгортехнадзор). Многие надзорные органы (инспекции) являются структурными подразделениями того или иного министерства. Так, ГИБДД входит в структуру МВД. Некоторые специальные направления Н.а. возлагаются на федеральные службы РФ-Органы, осуществляющие Н.а., имеют право давать обязательные

указания (предписания), разрешать или запрещать определенные виды хозяйственной и иной деятельности, приостанавливать работу предприятий, учреждений или организаций, запрещать определенные виды работ, если нарушаются правила их проведения, применять к виновным меры административного взыскания.

Правовое положение и компетенция надзорных органов определяются соответствующими положениями. Органы внутренних дел наделены полномочиями осуществлять особый вид Н.а. – наблюдение за лицами, освобожденными из мест лишения свободы, с целью предупредить совершение ими новых преступлений, оказать необходимое воспитательное воздействие.

*Колодкин Л.М.*

## **Надзор прокурорский**

**НАДЗОР ПРОКУРОРСКИЙ** – один из важнейших видов правоохранительной деятельности государства; устанавливается в целях обеспечения верховенства закона, единства и укрепления законности, защиты прав и свобод человека и гражданина, а также охраняемых законом интересов общества и государства. Реализуется Генеральным прокурором РФ и подчиненными ему прокурорами путем особой нормативно закрепленной процедуры контроля за исполнением законов федеральными министерствами и ведомствами, представительными (законодательными) и исполнительными органами субъектов РФ, органами местного самоуправления, военного управления, а также за соответствием закону издаваемых ими правовых актов.

Важнейшее направление Н.п. – соблюдение законности при осуществлении оперативно-розыскной деятельности, предварительного следствия и исполнении уголовного наказания. На прокурора возлагается надзор не только за правильным, но и своевременным обращением приговора или решения суда. Вопросы, связанные с исполнением приговора, решаются в суде с участием прокурора. Прокурор проверяет законность и обоснованность содержания осужденных в местах заключения, следит за соответствием закону приказов, инструкций и распоряжений, издаваемых администрацией мест лишения свободы и изоляторов временного содержания, а также за исполнением приговоров, связанных с исправительными работами и иными наказаниями без изоляции осужденных от общества.

Совершенствование надзорной функции прокуроров в сфере исполнения судебных решений направлено не только на обеспечение неотвратимости ответственности за совершенное правонарушение, но и на повышение воспитательно-предупредительного значения правосудия. Н.п. служит важной гарантией соблюдения прав осужденных, установленных законодательством РФ и также соответствующими международными пактами и соглашениями.

Приоритетный участок П.н. – надзор за исполнением законодательства о несовершеннолетних. Для этого прокуроры наделены правом:

- а) доступа к необходимым для проверки документам и материалам;
- б) требовать предоставления соответствующих объяснений, статистических сведений, выделения специалистов для выяснения возникающих вопросов, назначения ревизий;
- в) вызывать для объяснений по фактам нарушений законов должностных лиц и граждан и по основаниям, указанным в законе, возбуждать уголовное дело или производство об административной ответственности;
- г) требовать привлечения нарушителей к иной установленной законом ответственности.

В случае издания актов, противоречащих закону, прокурор принимает меры к их отмене, в том числе путем опротестования. Прокурор также освобождает своим постановлением лиц, незаконно подвергнутых административному задержанию несудебными органами (см. также *Прокуратура* ).

*Сухарев А.Я.*

## Надзор судебный

НАДЗОР СУДЕБНЫЙ – деятельность вышестоящих судов по проверке, в пределах своей компетенции, законности и обоснованности решений, приговоров, определений и постановлений нижестоящих судебных инстанций. ВС республики в составе РФ, краевой, областной суд, суд города федерального значения (Москвы и Санкт-Петербурга), суд автономной области и автономного округа осуществляют Н.с. за судебной деятельностью районных (городских) народных судов. Высший судебный орган по гражданским, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции, – Верховный Суд РФ. Согласно ст. 126 Конституции РФ, ФЗ РФ от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" ВС осуществляет в предусмотренных ФЗ РФ процессуальных формах судебный надзор за деятельностью судов общей юрисдикции, включая военные и специализированные суды. Полномочия Н.с. в отношении арбитражных судов принадлежат ВАС (ст. 127 Конституции РФ, Закон о судебной системе). Н.с. осуществляется путем выявления и устранения допущенных судами ошибок и нарушений закона, отмены и изменения незаконных и необоснованных судебных решений. Н.с. не составляет какой-либо особой деятельности вышестоящих судов, а осуществляется путем рассмотрения дел: по кассационным и частным жалобам и протестам на решения, приговоры, определения и постановления, не вступившие в законную силу (см. *Кассация* ), по протестам в порядке надзора на судебные решения, вступившие в законную силу (см. *Надзорное производство* ), по заключениям прокуроров в связи со вновь открывшимися обстоятельствами (см. *Возобновление дел по вновь открывшимся обстоятельствам* ). ВС на основе изучения и обобщения, рассмотренных дел дает разъяснения по вопросам судебной практики.

Н.с. гарантирует защиту прав и законных интересов граждан, обеспечивает правильное и единообразное применение законов.

*Корневский Ю.В.*

## Надзорное производство

НАДЗОРНОЕ ПРОИЗВОДСТВО – в РФ порядок пересмотра решений, приговоров, определений и постановлений судов первой инстанции, вступивших в законную силу, а также кассационных определений, которыми эти судебные постановления оставлены без изменения, отменены или изменены.

Система стадий судопроизводства построена таким образом, чтобы любые ошибки и нарушения закона, допущенные при разрешении гражданского или уголовного дела судом первой инстанции, были исправлены своевременно, в кассационном порядке (см. *Кассация* ), чтобы в законную силу вступали и приводились в исполнение только законные, обоснованные и справедливые приговоры. Однако в ряде случаев возникает необходимость в особом, исключительном порядке, который позволяет проверять законность и обоснованность решений, приговоров и иных судебных постановлений, вступивших в законную силу, и устранять ошибки и нарушения закона, не исправленные в обычных стадиях процесса.

Предметом проверки и пересмотра в порядке Н.п. могут быть как решения, приговоры, определения и постановления, проверенные кассационной инстанцией и оставленные ею без изменения, так и не обжалованные и не опротестованные в кассационном порядке и, даже вовсе не подлежащие кассационному обжалованию.

Законность и обоснованность судебного акта, вступившего в законную силу, проверяется указанными в законе должностными лицами как по собственной инициативе, так и (в большинстве случаев) в связи с жалобами, заявлениями и иными сообщениями граждан, предприятий, учреждений, организаций, СМИ и т.п. Пересмотр дел

осуществляется путем слушания вышестоящими судебными инстанциями по протестам. Лица, имеющие право принести протест в порядке надзора, названы в ст. 320 ГПК и ст. 371 УПК, а суды, рассматривающие дела по таким протестам. – в ст. 321 ГПК и ст. 374 УПК. Так, президиумы ВС республик в составе РФ, краевых, областных судов, судов городов федерального значения (Москвы и Санкт-Петербурга), суда автономной области и судов автономных округов рассматривают в порядке надзора соответственно протесты Генерального прокурора РФ, Председателя Верховного Суда РФ и их заместителей, прокурора республики в составе РФ, края, области, города, автономной области и автономного округа, председателя ВС республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа – на решение, приговор, определение и постановление районного (городского) суда и кассационное определение судебной коллегии названных выше судов среднего звена.

Судебная коллегия по гражданским делам, Судебная коллегия по уголовным делам и Военная коллегия ВС рассматривают в порядке надзора соответственно протесты Генерального прокурора РФ, Председателя ВС, и их заместителей, Главного Военного прокурора РФ и Председателя Военной коллегии ВС на вступившие в законную силу решения, приговоры, определения и постановления судов субъектов Федерации; военных судов, если они не были предметом кассационного рассмотрения в ВС, а также на постановления Президиума ВС республики в составе РФ, краевого, областного, городского суда, суда автономной области и суда автономного округа. Президиум ВС рассматривает в порядке надзора протесты Генерального прокурора РФ, Председателя ВС и их заместителей на решения, приговоры и определения Судебной коллегии по гражданским делам, Судебной коллегии по уголовным делам, Военной коллегии и определения Кассационной палаты ВС.

Основания к пересмотру судебных решений по гражданским делам:

- неправильное применение или толкование норм материального права;
- существенное нарушение норм процессуального права, повлекшее вынесение незаконного решения, определения, постановления суда (ст. 330 ГПК).

Основания к отмене и изменению приговора те же, что и в кассации:

- односторонность или неполнота дознания, предварительного или судебного следствия;
- несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам дела;
- существенное нарушение уголовно-процессуального закона;
- неправильное применение уголовного закона;
- несоответствие назначенного судом наказания тяжести преступления и личности осужденного (ст. 379 УПК).

Имеются некоторые особенности оснований пересмотра в порядке надзора приговоров, постановленных судом присяжных. (ст. 465 УПК) (см. *Кассация* ).

Для разрешения вопроса о принесении протеста лица, указанные в ст. 320 ГПК и ст. 371 УПК, вправе в пределах своей компетенции истребовать из суда любое дело, по которому решение или приговор вступили в законную силу. Право истребования дела из районных (городских) народных судов принадлежит также районным, городским прокурорам, которые в необходимых случаях вносят вышестоящему прокурору представление о принесении протеста в порядке надзора. При отсутствии оснований к опротестованию об этом сообщается (с указанием мотивов) лицу, обратившемуся с ходатайством о принесении протеста.

Н.п. свойственны некоторые принципы; характерные и для кассации: ревизионный порядок, запрет "поворота к худшему". Так, отмена в порядке надзора обвинительного приговора, определения или постановления суда в связи с необходимостью применить закон о более тяжком преступлении, за мягкостью наказания или по иным основаниям, влекущим ухудшение положения осужденного, а также оправдательного приговора или постановления суда о прекращении дела допускается лишь при условии, если протест внесен именно по

этим основаниям и не позднее чем в годичный срок со дня вступления приговора в законную силу.

Дело рассматривается с обязательным участием прокурора, который поддерживает принесенный им протест или дает заключение по делу, рассматриваемому по протесту председателя суда или его заместителя. В необходимых случаях на заседание суда могут быть приглашены участники гражданского или уголовного процесса для дачи объяснений. Дело докладывает председатель суда или по его поручению член президиума либо член суда, не участвовавший ранее в рассмотрении дела. Решение надзорной инстанции принимается большинством голосов.

В результате рассмотрения дела суд может оставить протест без удовлетворения, отменить решение или приговор и направить дело на новое рассмотрение либо прекратить, изменить приговор или решение, а по гражданскому делу – вынести новое решение (ст. 329 ГПК; ст. 378 УПК).

*Корневский Ю.В.*

## **Надомники**

НАДОМНИКИ – лица, которые заключают трудовые договоры (контракты) с работодателем о выполнении работы на дому личным трудом, из материалов организации, с использованием орудий и средств труда, также принадлежащих организации либо приобретаемых за счет организации. На Н. распространяется действие законодательства о труде. Особенности регулирования их труда определены Положением об условиях труда надомников, утвержденным Госкомтрудом СССР и ВЦСПС 29 сентября 1981 г. В последние годы надомный труд приобретает все более широкое распространение.

Преимущественное право на заключение трудового договора в качестве Н. предоставляется:

- женщинам, имеющим детей в возрасте до 15 лет;
- инвалидам и пенсионерам по возрасту;
- лицам, достигшим пенсионного возраста, но не получающим пенсию;
- лицам с пониженной трудоспособностью, которым в установленном порядке рекомендован труд в домашних условиях;
- лицам, осуществляющим уход за инвалидами и длительно болеющими членами семьи, которые по состоянию здоровья нуждаются в уходе;
- лицам, занятым на работе с сезонным характером производства (в межсезонный период);
- лицам, обучающимся в очных учебных заведениях.

Безусловным преимуществом на заключение трудового договора в качестве Н. (независимо от каких-либо иных обстоятельств) пользуются лица, владеющие мастерством изготовления народных художественных промыслов, сувенирных изделий или оригинальной упаковки для них. Работодатель предоставляет в бесплатное пользование Н. оборудование, инструменты и приспособления, своевременно осуществляет их ремонт. В тех случаях, когда работник использует свои инструменты и механизмы, ему выплачиваются соответствующие компенсации (ст. 117 КЗоТ). По соглашению сторон Н. могут возмещаться и иные расходы (электроэнергия, вода и т. п.). Труд Н. может регулироваться коллективными договорами и трудовыми договорами (контрактами).

*Шарьло Н.П.*

## **Наем жилого помещения**

см. *Договор найма жилого помещения* .

## **Наемники**

НАЕМНИКИ – в между народном праве лица (иностранцы или апатриды), добровольно вступившие в вооруженную борьбу в корыстных целях на стороне одного из участников вооруженного конфликта. Впервые преступность и наказуемость наемничества установлена решением Совета Безопасности ООН от 24 ноября 1961 г. Генеральная Ассамблея ООН в 1968 г. в резолюции № 2465 (XXIII) окончательно установила, что практика использования Н. является уголовно наказуемым деянием, а сами они объявляются преступниками, находящимися вне закона. Далее в ней подчеркнута необходимость принятия во всех странах законов, объявляющих набор, финансирование и обучение Н. Необходимость наказания Н. как международных уголовных преступников содержится и в "Основных принципах правового режима комбатантов, борющихся против колониального и иностранного господства и расистских режимов" (1973). Генеральная Ассамблея отнесла засылку на территорию другого государства Н., которые осуществляют применением вооруженной силы против другого государства, к актам агрессии со всеми вытекающими международно-правовыми последствиями.

Содержание понятия Н. впервые наиболее полно было раскрыто в ст. 47 Дополнительного протокола 11977 г. к Женевским конвенциям о защите жертв войны 1949 г.

Это – лицо, которое:

- специально завербовано на месте военных действий или за границей для того, чтобы сражаться в вооруженном конфликте;

- фактически принимает участие в военных действиях, руководствуясь главным образом желанием получить личную выгоду в виде обещанного материального вознаграждения, существенно превышающего вознаграждение комбатанта того же ранга и функций, входящего в личный состав вооруженных сил данной стороны;

- не является ни гражданином стороны, находящейся в конфликте, ни лицом, постоянно проживающим на территории, контролируемой стороной, находящейся в конфликте;

- не входит в личный состав вооруженных сил стороны, находящейся в конфликте;

- не послано государством, которое не является воюющей стороной, для выполнения официальных обязанностей в качестве лица, входящего в состав его вооруженных сил.

Эти признаки закреплены и в принятой Генеральной Ассамблеей ООН в 1989 г. Конвенции о борьбе с вербовкой, использованием, финансированием и обучением Н. Государства-участники взяли на себя обязательства запретить на своих территориях не только использование, но и вербовку, обучение и снабжение Н., а виновных привлечь к ответственности. Участие Н. в боевых действиях признается преступлением. На Н. не распространяются нормы о правовом положении комбатантов, режим военного плена и другие нормы Женевских конвенций о защите жертв войны. Непосредственное участие Н. в боевых операциях по уничтожению живой силы, боевой и другой техники, сооружений в зависимости от юрисдикции квалифицируется либо как военное, либо как общеуголовное преступление в соответствии с национальным законодательством. Уголовное преследование и наказание Н. осуществляется в двух формах: по соответствующим законам государства, на территории которого Н. совершили преступные деяния; созданием специальных военных трибуналов или других судов при совершении преступлений на территории нескольких государств.

УК впервые в отечественной практике установил уголовную ответственность за наемничество, включив соответствующую норму в раздел XII "Преступления против мира и безопасности человечества" (ст. 359).

Объективную сторону наемничества составляют вербовка, обучение, финансирование или иное материальное обеспечение наемника, а равно его использование в вооруженном конфликте или вооруженных действиях. Повышенная ответственность предусмотрена за те же деяния, совершенные с использованием служебного положения или в отношении несовершеннолетнего. Предусмотрена также ответственность за непосредственное участие

Н. в вооруженном конфликте или военных действиях.

Субъективная сторона наемничества характеризуется прямым умыслом. У лица, участвующего в конфликте, обязательной целью является корысть.

*Панов В.П.*

## Назначение наказания

НАЗНАЧЕНИЕ НАКАЗАНИЯ – избрание судом справедливого наказания в пределах, предусмотренных санкцией статьи Особенной части УК, в которой установлена ответственность за совершенное преступление. Справедливость Н.н. обеспечивается обязательным учетом характера и степени общественной опасности преступлений, личности виновного, обстоятельств, смягчающих, и отягчающих наказание, а также влияния назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи (ст. 60 УК).

Характер и степень общественной опасности определяются объектом посягательства, характером и размером наступивших вредных последствий, формой вины, совершением преступления в соучастии и т. д. Личность виновного – совокупностью социально-демографических, криминологических признаков (возраст, пол, занятие трудовой и иной деятельностью, судимости и прочие данные). Влияние (отрицательное) наказания на условия жизни семьи проявляется в ухудшении материальных условий, оставлении детей без присмотра, без воспитания и содержания, оставлении иждивенцев без содержания, больных без ухода и т. д. Дополнительно при совершении неоконченного преступления суд обязан учесть обстоятельства, в силу которых преступление не было доведено до конца (ст. 66 УК). При Н.н. за преступление, совершенное в соучастии, учитывается характер и степень фактического участия лица в его совершении (был ли он организатором, исполнителем и т. п.), значение его действий для достижения преступной цели, характер и размер наступивших последствий.

Суд назначает наказание определенного вида (срока и размера). В случаях применения статьи УК с альтернативной санкцией суд обязан назначить только один из основных видов наказаний и только в тех пределах, которые установлены в конкретной санкции. Суд может назначить более мягкий вид наказания или наказание ниже низшего предела, предусмотренного санкцией статьи Особенной части УК при наличии исключительных обстоятельств (ст.64), связанных с целями и мотивами преступления, ролью виновного, его поведением во время или после совершения преступления, а также других обстоятельств, существенно уменьшающих степень общественной опасности преступления (см. *Обстоятельства, смягчающие наказание* ). Помимо данных обстоятельств может быть принято во внимание активное содействие участника группового преступления его раскрытию. При наличии смягчающих обстоятельств суд может не применить к лицу дополнительный вид наказания, предусмотренный в качестве обязательного. Эти положения распространяются на лиц, совершивших любое преступление, в том числе тяжкое и особо тяжкое. Более мягкое наказание может быть назначено лицу, если суд присяжных признает его заслуживающим особого снисхождения (ст. 65 УК). При решении суда присяжных о том, что лицо заслуживает снисхождения, наказание не может превышать 2/3, максимального срока или размера наиболее строгого вида.

Назначая наказание ниже низшего предела, суд не может смягчить его ниже того определенного минимума, который установлен для каждого конкретного вида наказания в Общей части УК РФ: для лишения свободы – менее 6 месяцев, для ограничения свободы – менее года, в отношении штрафа – менее 25 МРОТ и т. д.

Суд может назначить и более строгое окончательное наказание, чем то, которое предусмотрено в санкции соответствующей статьи в случае Н.н. по совокупности преступлений (ст. 69 УК) и по совокупности приговоров (ст. 70 УК). Так, окончательное наказание в виде лишения свободы по совокупности преступлений может достигать 25 лет (в



то время как максимальный срок – 20 лет). В тех случаях, когда лицо после вынесения приговора совершает новое общественно опасное деяние, действуют правила Н.н. по совокупности приговоров (ст. 70 УК): к назначенному наказанию по новому приговору полностью или частично присоединяется неотбытая часть наказания по первому приговору. Причем окончательное наказание должно быть больше как вновь назначенного, так и неотбытого, но не может превышать 30 лет при осуждении к лишению свободы, а в отношении иных видов – максимального срока или размера, установленного Общей частью УК для этого вида наказаний. Особые правила должны соблюдаться при Н.н. за неоконченное преступление (ст. 66 УК), Оно назначается в пределах санкции статьи Особенной части, устанавливающей ответственность за оконченное преступление, но при этом не могут применяться смертная казнь и пожизненное заключение. Срок и размер наказания, назначаемого за приготовление, не может превышать половины максимального срока или размера, установленного за оконченное преступление, а за покушение 3/?. Более строгое наказание закон предписывает назначать лицу при рецидиве преступлений (ст. 68 УК). Так, при рецидиве преступлений срок наказания не может быть ниже половины максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за данное преступление, при опасном рецидиве – ниже 3/?. Перечисленные правила не применяются только в тех случаях, когда судимость лица является квалифицирующим признаком состава вновь совершенного преступления или в деле имеются исключительные обстоятельства, перечисленные в ст. 64 УК.

*Устинова Т.Д.*

### **Назначение судебного заседания (по уголовному делу)**

НАЗНАЧЕНИЕ СУДЕБНОГО ЗАСЕДАНИЯ (по уголовному делу) – стадия уголовного процесса (до 1992 г. именовалась по УПК преданием суду), в рамках которой судья единолично, не предвещая вопроса о виновности обвиняемого, в результате проверки материалов уголовного дела устанавливает наличие или отсутствие достаточных фактических и юридических оснований для внесения дела к судебное разбирательство, назначает судебное заседание и выполняет необходимые подготовительные действия для рассмотрения дела по существу. На стадии Н.с.з. не решается вопрос ни о доказанности обвинения, ни о виновности обвиняемого. Перед судьей стоит задача установить по письменным материалам уголовного дела, проведено ли предварительное расследование в строгом соответствии с законом, выяснены ли с необходимой полнотой и всесторонностью все обстоятельства дела, соблюдены ли требования закона по обеспечению прав обвиняемого, собраны ли в отношении обвиняемого достаточные доказательства, позволяющие поставить его в положение подсудимого (ст. 222 УПК). Эти вопросы должны быть разрешены в отношении каждого обвиняемого. Стадия Н.с.з. по отношению к предварительному расследованию является контрольной, проверочной, а по отношению к судебному разбирательству – подготовительной. Значение стадии Н.с.з. состоит в том, что в ней окончательно определяются пределы судебного разбирательства: оно производится только в отношении обвиняемых и лишь по тому обвинению, по которому назначено судебное заседание. За пределы этого обвинения суд при разбирательстве дела выйти не вправе (ст. 254 УПК).

Н.с.з. осуществляется судьей единолично (ст. 221. 222 УПК). С момента поступления дела в суд вопрос о Н.с.з. должен быть разрешен не позднее 14 дней, если обвиняемый содержится под стражей, и в течение месяца – по остальным делам (ст. 223-1 УПК). Судья проверяет материалы уголовного дела без проведения каких-либо действий следственного характера, без участия сторон и при положительном ответе на вопросы, предусмотренные в ст. 222 УПК. признает возможным Н.с.з. и осуществляет подготовительные действия к рассмотрению дела в судебном заседании (ст. 228 УПК). При проверке материалов дела судья обязан рассмотреть имеющиеся ходатайства и заявления лиц. При этом судья вправе

вызывать для объяснений лицо или представителя организации, заявивших ходатайство. В необходимых случаях в целях обеспечения обвиняемому права на защиту могут быть вызваны обвиняемые и их защитники для дачи объяснений по ходатайствам, как заявленным суду, так и отклоненным в ходе предварительного расследования.

На стадии Н.с.з. судья обязан разрешить вопрос: существуют ли обстоятельства, влекущие прекращение либо приостановление производства по делу. При наличии одного из обстоятельств, указанных в ст. 5–9 и п. 2 ст. 208 УПК, судья прекращает дело. Решение о приостановлении выносится судьей, когда обвиняемый скрылся и его местопребывание неизвестно, а также в случае удостоверенного врачом тяжкого заболевания обвиняемого, исключающего возможность его участия в судебном заседании (ст. 231 УПК). Судья выясняет также, составлено ли обвинительное заключение в соответствии с требованиями, предусмотренными ст. 205 УПК. При этом он вправе исключить из обвинительного заключения отдельные пункты или применить уголовный закон о менее тяжком преступлении при условии, что новое обвинение по своим фактическим обстоятельствам не отличается существенно от обвинения, содержащегося в обвинительном заключении (ст. 223-1 УПК). Если судья признает необходимым применить закон о более тяжком преступлении или изменить обвинение на существенно отличающееся по фактическим обстоятельствам от предъявленного ранее, он направляет дело на дополнительное расследование. Судья обязан проверить также (руководствуясь правилами ст. 89-101 УПК), подлежит ли изменению или отмене избранная мера пресечения обвиняемому, установлено ли возмещение материального ущерба, причиненного преступлением, и возможная конфискация имущества (ст. 233 УПК).

После Н.с. з., – судья обязан обеспечить: прокурору, общественному обвинителю, подсудимому, защитнику, потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику или их представителям возможность ознакомиться со всеми материалами дела и выписать из него необходимые сведения (ст. 236 УПК): вручение подсудимому копии обвинительного заключения не позднее чем за 3 суток до начала судебного разбирательства (ст. 237 УПК). Уголовное дело должно быть начато рассмотрением в судебном заседании не позднее 14 суток с момента вынесения постановления судьи о назначении судебного заседания.

Н.с.з. имеет ряд особенностей применительно к трем категориям уголовных дел:

- по делам, подлежащим рассмотрению в суде присяжных (ст. 420, 431–434 УПК);
- по делам с протокольной формой досудебной подготовки материалов (ст. 414 УПК);
- по делам частного обвинения (ст. 27 ч. 1 УПК).

*Махова Т.М.*

## **Наказание**

НАКАЗАНИЕ – в уголовном праве мера государственного принуждения (реакция государства на преступление), назначаемая по приговору суда. применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в лишении или ограничении прав и свобод этого лица, предусмотренных ч. 1 ст. 43 УК. Эффективностью Н., являющегося одним из основополагающих институтов уголовного права, в существенной мере определяется эффективность всего уголовного права. Н. является особой мерой государственного принуждения, отличающейся от иных мер как реакции государства на иные правонарушения. Этот особый характер государственного принуждения определяется рядом положений закона. В соответствии с ч. 1 ст. 49 Конституции РФ Н. назначается только по приговору суда. Приговор суд выносит от имени государства. Н., назначенное по приговору суда, содержит в себе официальное (государственное) порицание преступника, обязанного претерпеть Н. Оно может быть назначено лишь за деяния, которые предусмотрены уголовным законом в качестве преступных (ч. 1 ст. 3, ст. 14 УК). Н. в отличие от других мер государственного принуждения порождает судимость лица – особое правовое последствие, следующее исключительно только за Н. Указанный в законе признак

Н. - применимость Н. только к лицу, признанному виновным в совершении преступления, – отграничивает Н. от предусмотренных в УК принудительных мер медицинского характера. Н. всегда заключается в лишении или ограничении прав и свобод лица, причиняет ему моральные страдания и лишает его каких-либо благ – от имущественных до лишения свободы.

В УК РСФСР не было специальной статьи, определяющей понятие Н. Понятие давалось вскользь (ст. 20 "Цели наказания"), а для определения содержания Н. использовался термин «кара». Нечеткая формулировка статьи (в одном предложении определяются и содержание, и цели Н., составляющие разнопорядковые понятия) привела к неоднозначному пониманию термина «кара» и длительной дискуссии о том, является ли кара целью или содержанием, сущностью Н. Определение понятия Н. в ч. 1 ст. 43 УК не содержит термина «кара»: она снимает дискуссионность проблемы и дает четкое определение содержания Н. Вместе с тем в литературе понятие "Н." встречается как синоним понятия «кара», без которой якобы Н. потеряло бы предупредительное значение. В такой дополнительной характеристике содержания Н. наряду с указанными в законе признаками – лишением или ограничением прав и свобод лица – нет необходимости, так как и без нее очевидна сущность раскрываемого понятия.

Содержанием Н. охватываются и различные действия представителей органов, исполняющих Н., которые необходимы для обеспечения его эффективности, а также для защиты прав и свобод осужденного, которых он не лишен по приговору суда.

Н. применяется в целях: восстановления социальной справедливости, а также исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений (ч. 2 ст. 43 УК). Восстановление социальной справедливости, занимающее первое место среди целей Н., впервые предусмотрено в законе. Н., как и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, чтобы быть справедливыми, должно соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного, должно быть способным обеспечить исправление осужденного и предупредить совершение новых преступных актов.

Восстановление социальной справедливости происходит и путем защиты справедливым Н. нарушенных преступлением законных, а значит, и справедливых прав и интересов потерпевших. Исправление осужденного (вторая цель Н.) – это изменение его личностной ориентации с поведения, преступающего закон, на законопослушное, хотя бы под страхом наказания. Меры исправительного воздействия на осужденного не способны обеспечить его перевоспитания до формирования высоконравственной личности. Еще одна цель Н. - предупреждение (превенция) новых преступлений. Законодатель имеет в виду как самого осужденного (частное предупреждение), так и иных лиц (общее предупреждение). Цель частного предупреждения обязательно достигается путем исправления осужденного. Но иногда этот процесс долгов. Поэтому частная превенция возможна путем создания таких условий, которые исключают вероятность совершения новых преступлений (лишение свободы; лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью и др.).

Общая превенция возможна потому, что реально назначенное судом Н. способно воздействовать на неустойчивых в нравственном отношении лиц своей неотвратимостью. В юридической литературе обосновывается позиция, согласно которой установление общей превенции в качестве одной из целей наказания ошибочно. Поскольку дискуссия по данному вопросу не завершена, в ст. 43 УК отражена традиционно принятая позиция – Н. применяется в целях как частного, так и общего предупреждения. Все указанные в законе цели Н. взаимосвязаны и взаимообусловлены, хотя и различаются по содержанию. Поэтому достижению каждой отдельной цели способствует достижение других целей.

Н. не имеет цели причинить физические страдания или унижить человеческое достоинство. Это положение закреплено в ст. 7 УК, раскрывающей содержание принципа гуманизма, который воплощен в нормах уголовного законодательства. Содержание ст. 7 УК

соответствует международно-правовым актам (ст. 7 Международного пакта о гражданских и политических правах, ст. 3

Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод) и ст. 2 Конституции РФ.

УК предусматривает различные по содержанию, суровости и особенностям воздействия на осужденных виды Н. Их перечень является исчерпывающим. Это важно для утверждения законности в обществе, так как суд не может назначить такой вид Н., который не указан в перечне. Исчерпывающий перечень видов Н., установленный в законе, расположен в порядке возрастания строгости Н. и образует систему.

Видами Н. являются:

- а) штраф;
- б) лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- в) лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград;
- г) обязательные работы;
- д) исправительные работы;
- е) ограничение по военной службе;
- ж) конфискация имущества;
- з) ограничение свободы;
- и) арест;
- к) содержание в дисциплинарной воинской части;
- л) лишение свободы на определенный срок;
- м) пожизненное лишение свободы;
- н) смертная казнь (ст. 44 УК).

Это ориентирует суд на то, что более суровый вид Н. должен избираться только при невозможности применить менее суровый. Построение системы Н., а также санкций норм Особенной части УК – результат реализации принципов справедливости и гуманизма, так как из 13 видов наказаний 8 не связаны с лишением свободы. Количество и разнообразие видов Н. позволяют суду использовать различные меры воздействия на осужденных, в том числе сочетать имущественные лишения с ограничением личных неимущественных неотъемлемых прав и свобод, а также ограничивать возможности профессионального или иного поведения осужденных в будущем (см. также *Назначение наказания* ).

Лит.:

*Шаргородский М.Д.* Наказание, его цели и эффективность. Л., 1973;

*Наумов А.В.* Уголовное право. Общая часть. Курс лекций. М., 1996.

*Минская В.С.*

## Наказы избирателей

НАКАЗЫ ИЗБИРАТЕЛЕЙ – поручения избирателей своим депутатам в представительном органе, имеющие общественное значение и одобренные в установленном порядке; являются одним из выражений принципа императивного мандата. Юридический фундамент Н.и. составили нормы Конституции СССР 1977 г., конституций союзных и автономных республик. Н.и. вносились, как правило, в период избирательной кампании при встречах кандидатов в депутаты с избирателями. Принимались Н.и. их открытым голосованием. Долгие годы у кандидата не было права отказаться от наказов. Но на последнем этапе использования Н.и. (конец 80-х гг.) законодательство предоставило ему такую возможность. Принятые Н.и. передавались кандидатом в исполнительный комитет местного Совета или Президиум Верховного Совета. Эти органы обобщали Н.и., объединяли повторяющиеся и подготавливали план мероприятий по их реализации. Окончательное право принятия или отклонения Н.и. имел соответствующий Совет народных депутатов. Он же

утверждал указанный план мероприятий. Таким образом, императивность Н.и. была относительной.

*Авакьян С.А.*

## **Накладная**

НАКЛАДНАЯ – документ, составляемый при автомобильной, железнодорожной, воздушной перевозках и перевозке по внутренним водам: является доказательством заключения договора перевозки грузов и основанием требования грузополучателя к перевозчику о выдаче груза после завершения перевозки. В некоторых странах железнодорожные Н. наделены также функциями товарораспорядительных документов. Правовое регулирование Н. на иных видах транспорта построено исходя из норм о железнодорожных Н.

Источник правового регулирования железнодорожных Н. для перевозок внутри РФ – ТУЖД. Международные железнодорожные перевозки с участием РФ осуществляются по правилам Соглашения о международном грузовом сообщении (СМГС), Конвенции о международных железнодорожных перевозках (КОТИФ) в редакции 1980 г., содержащей текст Бернской конвенции о международных железнодорожных перевозках грузов 1890 г. (МГК) и Бернской конвенции о международной железнодорожной перевозке грузов пассажиров и багажа (МПК).

Согласно ст. 31 ТУЖД, грузоотправитель обязан представить станции отправления на каждую отправку Н., которая является основным перевозочным документом с момента постановки железной дорогой календарного штампа об отправке – формой и доказательством заключения договора железнодорожной перевозки груза.

Н. является товаросопроводительным документом, так как следует вместе с грузом со станции отправления до станции назначения и затем выдается грузополучателю. Н. - также расчетный документ (в соответствующей графе содержатся сведения об уплаченных провозных платежах).

Оригинал Н. изымается дорогой отправления, следует вместе с грузом и выдается грузополучателю вместе с листом. Дорожная ведомость сопровождает груз до станции назначения, предъявляется получателю груза для расписки в передаче ему груза, после чего изымается дорогой назначения. Дубликат Н. выдается отправителю после заключения договора перевозки для возможных коммерческих операций. Квитанция в приеме груза выдается грузоотправителю в доказательство заключения договора перевозки. Лист уведомления о прибытии груза сопровождает его до станции назначения и высылается железной дорогой получателю для его уведомления о необходимости прибыть на станцию и заявить свои права на прибывший груз, доказав их предъявлением дубликата Н.

По заключении договора перевозки грузоотправитель связывается с грузополучателем и предъявляет ему квитанцию, что служит доказательством отправки груза. Далее отправитель передает имеющийся у него дубликат Н. в обслуживающий банк вместе с сопроводительным письмом о необходимости передать этот дубликат в руки указанного в нем лица, предварительно получив с него такую-то сумму, которую банк зачисляет на счет отправителя. Эта операция называется операцией инкассо дубликатов. Возможно и получение отправителем денежной суммы непосредственно от банка сразу же по представлении дубликата. Понятно, что банк выдаст не всю предполагаемую сумму, а лишь некоторую ее часть, сумму со скидкой. Такая операция называется учетом дубликатов. Банк, получивший дубликат, непосредственно или через другой банк (исполняющий банк) представляет дубликат грузополучателю, который выкупает его, внося сумму, необходимую для перечисления средств отправителю или компенсации затрат банка. Каждая из частей Н. имеет доказательственное значение (удостоверяет ряд имущественных прав): оригинал и дубликат содержат также конститутивное начало (служат основанием возникновения и доказательством существования определенных прав).

Несколько по-иному обстоит дело с международными перевозками. Согласно СМГС (в настоящее время его участниками являются Албания, Болгария, Вьетнам, Китай, КНДР, Монголия, Польша, РФ, Румыния) Н. состоит из оригинала Н., дорожной ведомости или ведомостей, дубликата Н. листа выдачи груза, листа уведомления о прибытии груза. Доказательством заключения договора перевозки для отправителя служит выдаваемый ему дубликат Н. Все листы и их экземпляры заполняются совместно отправителем и железной дорогой. С момента получения календарного штампа железной дороги считается заключенным и вступает в силу договор перевозки грузов.

Грузоотправителю и грузополучателю принадлежит право изменить договор перевозки. Как отправитель, так и получатель может передать право на получение груза третьему лицу. Такая переуступка прав ограничена возможностью ее осуществления лишь с момента прибытия груза на входную пограничную станцию страны назначения и до момента отправки груза с этой станции. Изменение договора перевозки производится путем подачи заявления специальной формы. Грузоотправитель представляет заявление на станцию отправления, грузополучатель – по почте или телеграммой отправляет его на входную станцию страны назначения. Отправитель может представить на станции также дубликат Н., потребовав поставить календарный штамп под надпись об изменении грузополучателя. Право отправителя изменить грузополучателя прекращается с того момента, когда железная дорога выдала оригинал Н. первоначальному грузополучателю, либо в случае, если к моменту подачи заявления на входной станции страны назначения имеется аналогичное заявление первоначального получателя. Изменение договора перевозки может быть произведено один раз отправителем и один раз получателем.

Аналогично решается вопрос и в Бернской конвенции, которая предусматривает, что каждая перевозка грузов должна быть сопровождаема Н. с обязательной выдачей ее дубликата. Оба документа могут быть только именными, т. е. составленными на имя определенного грузополучателя. Н. имеет конститутивное и доказательственное значение. Первое выражается в том, что составление Н. и нанесение на нее календарного штампа является основанием для возникновения договора перевозки; второе – в том, что наличие оштампелеванного экземпляра Н. (дубликата Н.) служит доказательством заключения такого договора. Поскольку Н. остается у перевозчика до выдачи ее получателю, она сохраняет лишь доказательственное значение одного юридического факта – заключения договора перевозки. Распоряжение Н. никак не влияет на судьбу груза. Права из Н. никоим образом не могут быть отчуждены.

Статья 8 Конвенции устанавливает, что дубликат не обладает значением Н. и несет в себе единственную функцию – доказательство факта составления Н. Поэтому при отсутствии Н. (ее нахождении у перевозчика) предполагается, что сведения, внесенные в дубликат, тождественны со сведениями, содержащимися в Н. Последнее обстоятельство позволило авторам Бернской конвенции закрепить положение о возможности отправителя распоряжаться грузом в пути. Он является единственным субъектом такого права и не может передать его путем предоставления дубликата никакому третьему лицу, в том числе грузополучателю. Для того чтобы последний был застрахован от неосновательного изменения договора, первый грузополучатель, поименованный в Н. и дубликате, хотя и может получить груз без предъявления дубликата, но все же заинтересован в том, чтобы дубликат находился в его руках. Поэтому отправитель груза может потребовать платежа против дубликата. Если его не последует, грузополучатель останется без груза, так как отправитель немедленно распорядится о его переадресовке третьему лицу.

*Белов В.А.*

## **Налог**

НАЛОГ- обязательный безвозмездный платеж (взнос), установленный законодательством и осуществляемый в определенном размере и в определенный срок. Н.

зачисляются в бюджет соответствующего уровня и обезличиваются в них. Этим Н. отличаются от всевозможных сборов, которые тоже в обязательном порядке безвозмездно уплачиваются в бюджет, но при этом должны использоваться только на те цели, ради которых они взимались. (Госпошлина – это, в отличие от Н., плата за оказанные какие-либо услуги, поэтому необходима соразмерность между стоимостью услуги и платой за нее.) Экономическое и юридическое содержание Н., по сравнению с другими платежами и взносами, включает такие его особенные признаки, как «обязательность», "внесение в бюджет определенного уровня", "строгая привязанность Н. к объекту налогообложения", "своевременность и полнота уплаты Н.". В правовой науке выделяются и другие регулятивные и функциональные характеристики: "односторонний характер установления", "индивидуальная безвозмездность", "взыскание на условиях безвозвратности", "использование принуждения как механизма, противоположного принципам гражданского оборота". Основные положения о Н. закреплены в Конституции РФ: "каждый обязан платить законно установленные налоги и сборы. Законы, устанавливающие новые налоги и ухудшающие положение налогоплательщиков, обратной силы не имеют".

В соответствии с действующим законодательством все Н. подразделены на три группы: федеральные, региональные (Н. республик в составе РФ, краев, областей и автономных образований), местные Н. По объекту налогообложения существующие налоговые платежи и сборы можно разделить на:

- Н. с доходов (выручки, прибыли, заработной платы);
- Н. с имущества (предприятий и граждан);
- Н. с определенных видов операций, сделок и деятельности (Н. на операции с ценными бумагами, лицензионные сборы).

Н. подразделяются на прямые и косвенные. К числу прямых относятся: подоходный Н., Н. на прибыль, ресурсные платежи, Н. на имущество. Косвенные Н. вытекают из хозяйственных актов и оборотов, финансовых операций (Н. на добавленную стоимость – НДС, таможенная пошлина, Н. на операции с ценными бумагами и другие Н.).

Законодательством установлено, что объектами налогообложения являются:

- а) прибыль (доход);
- б) стоимость определенных товаров;
- в) добавленная стоимость продукции, работ, услуг;
- г) имущество юридических и физических лиц;
- д) передача имущества (дарение, наследование);
- е) операции с ценными бумагами;
- ж) отдельные виды деятельности;
- з) другие объекты, установленные законом.

Часть федеральных Н. и один региональный (на имущество предприятий) имеют статус закрепленных доходных источников. Доходы по этим Н. полностью или в твердо фиксированной доле (в процентах) на постоянной либо долговременной основе поступают в соответствующий бюджет, за которым они закреплены. Федеральный транспортный Н. полностью закреплен за бюджетом субъекта РФ. По трем федеральным Н. - гербовому сбору, госпошлине, Н. с наследуемого и даруемого имущества, имеющим статус закрепленных доходных источников, все суммы поступлений зачисляются в местный бюджет. Другая группа федеральных Н. – НДС, спецналог, акцизы, Н. на прибыль предприятий и организаций, подоходный Н. с физических лиц – является регулирующими доходными источниками. Отчисления по регулирующим доходам зачисляются непосредственно в региональные бюджеты, а ставки (нормативы) отчислений определяются при утверждении федерального бюджета. В свою очередь представительный орган субъекта РФ устанавливает ставки (нормативы) отчислений по регулирующим доходам в местные бюджеты при утверждении своего регионального бюджета. Из Н. субъектов РФ один – Н. на имущество юридических лиц – равными долями зачисляется в региональный и местные бюджеты. Остальные распределяются в порядке, определяемом представительным органом власти

субъекта РФ. И наконец, поступления по местным Н. аккумулируются в местных бюджетах по месту нахождения (регистрации) плательщика объекта налогообложения. Три местных Н. - на имущество физических лиц; земельный; регистрационный сбор с физических лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью, – устанавливаются законодательными актами РФ и взимаются на всей ее территории.

*Петрова Г.В.*

## **Налоговая декларация**

НАЛОГОВАЯ ДЕКЛАРАЦИЯ – официальное заявление плательщика налога о полученных им за истекший период доходах и распространяющихся на них налоговых скидках и льготах. В соответствии с Законом РФ от 7 декабря 1991 г. № 1998-1 "О подоходном налоге с физических лиц" (с последующими изменениями и дополнениями) граждане должны ежегодно не позднее 1 апреля подать в налоговые органы по месту постоянного жительства Н.д. От подачи Н.д. освобождаются граждане, получающие в течение отчетного периода доход по основному месту работы, а также те, чей совокупный доход не превышает облагаемого по минимальной ставке. Физические лица, имеющие доходы от предпринимательской деятельности, представляют Н.д. независимо от размера дохода. Декларация состоит из следующих четырех разделов. В разделе 1 «Доходы» указываются доходы, полученные от предприятий, учреждений, организаций и других работодателей, в том числе сумма валового совокупного годового дохода, сумма облагаемого совокупного годового дохода и сумма удержанного на предприятии, в учреждении или организации подоходного налога. Раздел 2 "Вычеты из полученного дохода, установленные законом" заполняется в случае отсутствия основного места работы или необходимости пересчета по уменьшению облагаемого дохода, например указание на расходы на содержание детей и иждивенцев и т. п.

В разделе 3 "Расчет облагаемого дохода и суммы налога" указываются общая сумма валового совокупного годового дохода, сумма коэффициентов и надбавок за работу в особых условиях, общая сумма вычетов и расходов, совокупный годовой доход, подлежащий налогообложению, общая сумма исчисленного налога и т. п. Раздел 4 "Результаты проверки декларации налоговым органом и расчет налога" заполняется работником соответствующего налогового органа. Разница между общей суммой налога и суммами, перечисленными в течение года, подлежит уплате гражданами или возврату им налоговыми органами не позднее 15 июля года, следующего за отчетным, а при перерасчете в течение года – в 2-месячный срок со дня подачи декларации в налоговый орган. Физические лица вправе в течение месяца после подачи в налоговый орган декларации о доходе уточнить заявленные ими данные путем представления новой декларации взамен поданной или (по согласованию с налоговым органом) заявления о внесении изменений в ранее представленную Н.д.

Иностранные граждане и лица без гражданства, имеющие постоянное местожительство в РФ и получающие доходы как на территории РФ, так и за ее пределами, подают Н.д. о предполагаемых в текущем году доходах в течение месяца со дня приезда в РФ. Н.д. о доходах, фактически полученных за период их пребывания в РФ, должна быть представлена ими не позднее чем за месяц до отъезда.

За непредставление или несвоевременное представление в налоговый орган декларации о доходах, а также за отсутствие учета объектов налогообложения налоговые инспекции вправе налагать на граждан административный штраф в размере от 2 до 5 МРОТ; за те же действия, совершенные повторно в течение года после наложения административного взыскания. – в размере от 5 до 10 МРОТ. В этом случае может быть применена и финансовая санкция в виде взыскания 10 % от суммы причитающегося подоходного налога. За сокрытие или занижение доходов установлен штрафа размере от 2 до 5 МРОТ, а за те же действия, совершенные повторно в течение года, – в размере от 5 до 10 МРОТ. Если допущено несколько нарушений порядка декларирования совокупного дохода, то одновременно



применяется и несколько санкций – за каждое из них в отдельности.

Лит.:

*Химичева Н.И.* Налоговое право Российской Федерации. Саратов, 1993;

Основы налогового права. Учебно-методич. пособ./Под ред. *С.Г. Пепеляева*. М., 1995;

Налоги: Учеб. пособие/Под ред. *Д.Г. Черника*. М. 1997.

*Грачева Е.Ю.*

## Налоговая полиция

НАЛОГОВАЯ ПОЛИЦИЯ – один из видов правоохранительных органов, осуществляющих государственный финансовый контроль. В марте 1992 г. при ГНС РФ было создано Главное управление налоговых расследований (ГУНР). В соответствии с Законом РФ от 24 июня 1993 г. № 5238-1 "О федеральных органах налоговой полиции" была образована Федеральная служба налоговой полиции РФ (ФСНП).

Ее задачи:

– выявление, предупреждение и пресечение налоговых преступлений и правонарушений;

– обеспечение безопасности деятельности государственных налоговых инспекций, защита их сотрудников от противоправных действий при исполнении служебных обязанностей;

– предупреждение, выявление, пресечение коррупции в налоговых органах.

В систему органов Н.п. входят: ФСНП:

– органы ФСНП по республикам, краям, областям, городам федерального значения, автономной области, автономным округам (управления, отделы) – территориальные органы;

– органы налоговой полиции районов в городах Москве и Санкт-Петербурге, а также межрайонные отделы управлений, отделов ФСНП – местные органы Н.п.

ФСНП возглавляет директор, который назначается на должность и освобождается от должности Президентом РФ. Он осуществляет общее руководство Н.п. и координирует ее деятельность с другими правоохранительными органами.

Н.п. наделена правами:

– проводить оперативно-розыскные мероприятия, дознание и предварительное следствие в целях выявления и пресечения налоговых преступлений;

– осуществлять розыск лиц, совершивших преступления или подозреваемых в их совершении, а также принимать меры по возмещению нанесенного государству ущерба;

– пользоваться при исполнении служебных обязанностей правами, предоставленными законодательством должностным лицам налоговых органов и агентам валютного контроля;

– осуществлять (при наличии достаточных данных) проверки налогоплательщиков (в том числе контрольные проверки после проверок, проведенных налоговыми органами) в полном объеме с составлением актов по их результатам.

Начальник органа Н.п. или его заместитель:

а) принимают решения по актам проверок и по применению соответствующих санкций, а также – в случаях непредоставления документов, связанных с исчислением и уплатой налогов, – о приостановлении операций налогоплательщиков по счетам в банках и иных кредитных организациях на срок до 1 месяца;

б) выносят в качестве предупредительной меры письменные предостережения руководителям, главным бухгалтерам и иным должностным лицам банков и других организаций независимо от организационно-правовых форм и форм собственности, а также гражданам (физическим лицам), в которых содержатся требования устранить нарушения законодательства, своевременно и полно уплатить налоги и другие обязательные платежи, представить отчетную и иную документацию в установленные сроки, вести бухгалтерский учет в соответствии с законодательством, а при необходимости – восстановить его за счет собственных средств налогоплательщика, контролируют выполнение этих требований;

в) налагают административный арест на имущество юридических и физических лиц и устанавливают порядок последующей реализации этого имущества в случае невыполнения указанными лицами обязанностей по уплате налогов, сборов и других обязательных платежей;

г) осуществляют дознание и предварительное следствие по делам о преступлениях, отнесенных законодательством к ведению федеральных органов налоговой полиции, проводят судебно-экономические и криминалистические экспертизы и т. д.;

– д) внедряют своих оперативных сотрудников в структуры предприятий, учреждений и организаций независимо от форм собственности, когда получение необходимой информации о формах и методах сокрытия от налогообложения доходов (прибыли) иными способами невозможно;

– е) обладают правом выплачивать лицу, предоставившему информацию о налоговом преступлении или нарушении, вознаграждение в размере до 10 % от сокрытых сумм налогов, сборов и других обязательных платежей, поступивших в соответствующий бюджет;

– ж) налагают административный штраф в размере до 100-кратного МРОТ.

Лит.: Основы налогового права. Учебно-методич. пособ./Под ред. С.Г. Пепеляева . М., 1995.

Грачева Е.Ю.

## Налоговая система

НАЛОГОВАЯ СИСТЕМА – совокупность налогов, сборов, пошлин и других платежей, взимаемых в установленном порядке с плательщиков – юридических и физических лиц на территории страны. Все налоги, сборы, пошлины и другие платежи «питают» бюджетную систему РФ. Кроме того, существуют государственные внебюджетные фонды, доходная часть которых формируется за счет целевых отчислений.

В соответствии с Законом РФ от 27 декабря 1991 г. № 2118-1 "Об основах налоговой системы в Российской Федерации" совокупность налогов, сборов, пошлин и других платежей, взимаемых в установленном порядке, образует Н.с. Специальные функции налогов формируют структуру Н.с., определяют ее основные звенья, правовые институты, принципы и методы.

К таким функциям относятся следующие:

а) реализация конституционных основ налогового федерализма установлением совместной налоговой компетенции федерации и ее субъектами (конституционная);

б) создание общего налогового режима в интересах формирования единого рынка (координирующая);

в) обеспечение доходов бюджетов разного уровня (фискальная);

г) регулирование через систему налоговых льгот и налоговых санкций производственной и социальной активности (стимулирующая);

д) координация и контроль финансовой деятельности с использованием налоговых методов (контрольная);

е) использование Н.с. для согласования и взаимодействия различных финансовых и правовых сфер (межотраслевая);

ж) формирование системы норм налогового законодательства и его кодификация (правовая);

з) защита национальных экономических интересов специальным таможенным режимом, налоговым режимом иностранных инвестиций, обеспечивающих внешнеэкономическую безопасность государства (внешнеэкономическая).

Конституционные нормы и принципы, по которым построена Н.с., можно разделить на две группы: принципы, определяющие основы налоговой политики и налоговых отношений между РФ и ее субъектами; принципы, определяющие основы поведения и правовой статус участников налоговых отношений.

К первой группе относятся:

- а) принцип обеспечения единства налоговой политики и Н.с. на всей территории РФ;
- б) принцип равенства прав субъектов РФ в принятии собственного налогового законодательства;
- в) принцип конституционности актов налогового законодательства;
- г) принцип регулятивности (гибкости) налоговых платежей как инструмента внешнеторговой и инвестиционной политики;
- д) принцип обеспечения сбалансированности бюджетов разного уровня;
- е) принцип самостоятельности местного самоуправления в сборе местных налогов и распоряжении своими бюджетными средствами;
- ж) принцип равенства налогоплательщиков перед государством и законом;
- з) принцип обязательности уплаты налогов, учета налогоплательщика и неотвратимости ответственности за нарушение налогового законодательства;
- и) принцип защиты имущественных прав налогоплательщиков от неправомерных действий должностных лиц и иного ущерба, обязательность возврата из бюджета неправильно взысканных налогов;
- к) принцип предотвращения двойного налогообложения и неотягощения налогового бремени. Законы, отягчающие налоговое бремя, обратной силы не имеют;
- л) принцип публичности и гласности информации в налоговых отношениях;
- м) принцип социальной ориентированности налоговой политики;
- н) принцип обеспечения законности и правопорядка в налоговых отношениях, защита интересов участников налоговых отношений в суде.

*Петрова Г.В.*

## **Налоговое право**

НАЛОГОВОЕ ПРАВО – подотрасль финансового права, совокупность норм права, которые регулируют финансовые отношения в сфере сбора налогов и иных обязательных платежей, организации системы органов налогового регулирования и налогового контроля на всех уровнях государственной власти и местного самоуправления. Н.п. – одна из наиболее важных подотраслей финансового права. Основываясь в целом на предмете и методе регулирования финансового права, Н.п. имеет специфику, что признается необходимым при выделении комплекса правовых норм в подотрасль. Отношения, регулируемые Н.п., непосредственно связаны с государственным налоговым контролем и управлением, экономическим и социальным развитием общества через механизм налогообложения. Данные отношения, охватывающие разнообразные сферы государственных, имущественных, властно-распорядительных отношений, и составляют предмет Н.п. Их преимущественно властный характер не означает, что Н.п. безразлично к регулированию имущественных отношений, вытекающих из властных,

Регулятивная роль Н.п. в наибольшей степени проявляется при функционировании системы налоговых органов. Н.п. выступает юридической формой реализации задач, функций, методов и полномочий, возлагаемых Конституцией и действующим законодательством РФ на субъектов исполнительной власти. Поэтому Н.п. отчетливо выражает все особенности, присущие государственно-управленческой финансовой деятельности, являясь по своему юридическому назначению управленческим правом (или правом управления). В центре внимания Н.п. находятся те виды отношений, которые непосредственно возникают в связи с выполнением задач и функций налогообложения субъектами исполнительной власти. Имеется в виду практическая реализация принадлежащих им юридически властных налоговых полномочий.

Ориентируясь на действующее налоговое законодательство, концепцию Налогового кодекса, можно выделить несколько типов отношений, регулируемых Н.п. К ним относятся:

- а) отношения между субъектами государственной власти, находящимися на различном уровне, выступающими носителями полномочий по реализации совместной компетенции РФ

и ее субъектов в области налогообложения;

б) отношения между различными видами налогоплательщиков и органами налогового регулирования и контроля при определении экономической эффективности и налогооблагаемой базы по конкретному виду налога; при реализации прав и обязанностей этих участников налоговых правоотношений; при определении сроков, места, источника получения доходов; по исполнению налоговых обязательств;

в) отношения между субъектами налогового контроля (органами исполнительной власти) и налогоплательщиками по осуществлению налогового контроля;

г) отношения между налоговыми органами и их должностными лицами и налогоплательщиками по порядку обжалования действий или бездействия налоговых органов;

д) отношения между органами уголовного, административного судопроизводства и налогоплательщиками, нарушителями налогового законодательства в производстве по делам о налоговых нарушениях.

Наиболее общий характер имеет выделение двух основных видов норм Н.п.: материальных и процессуальных.

Материальные нормы налогообложения характеризуются тем, что они юридически закрепляют комплекс обязанностей и прав, а также ответственность участников регулируемых Н.п. финансовых отношений. В материальных нормах выражен тот правовой режим, в рамках которого должна действовать налоговая система. Они определяют основы взаимодействия налогоплательщиков и органов управления в налоговой сфере. Процессуальные налоговые нормы регламентируют процедуру, в рамках которой осуществляются управленческие отношения. Например, это нормы, определяющие порядок приема, рассмотрения, разрешения жалоб и заявлений налогоплательщиков: порядок производства по делам о налоговых правонарушениях. Н.п. исходит из своего предмета регулирования, которым являются налоговые отношения (как часть финансовых), возникающие в процессе налоговой деятельности государства и выполнения налоговых обязательств плательщиками. Они отличаются от финансовых отношений юридическим и экономическим содержанием, формами их реализации, функциями налоговых норм в управлении, контроле, имущественных отношениях. Содержание, функции и формы налоговых мер определяют особенности метода правового регулирования – государственно-властные предписания со стороны федеральных и региональных органов власти и управления в области налогообложения. Такой метод применяется по субъектному составу (участникам) налоговых отношений. Однако по объектам, которые охватывают собственность (имущество и доходы) юридических, физических лиц, государственных органов и органов местного самоуправления, возможно применение гражданско-правового метода, исходящего из равенства всех форм собственности и одинаковой степени защиты каждой из них. В определенном смысле можно говорить о комплексном характере метода Н.п. Однако административно-правовой метод(предписаний)является главным, а гражданско-правовой – подчиненным, поскольку налоговые отношения преимущественно носят финансовый характер.

Финансовое право в целом и Н.п. в частности в современных условиях развития мирового хозяйства и национальных рыночных отношений не может использовать только властные методы, а должно считаться с имущественными правами участников гражданского оборота, неприкосновенностью частной собственности, защитой прав и свобод человека. Имущественные отношения возникают между участниками налоговых отношений при исчислении налогооблагаемой базы, определении видов доходов, из причинения ущерба из-за несоразмерности приемов исчисления налогов принципам предпринимательской деятельности (систематическое получение прибыли от использования собственности), из возмещения незаконно взысканных сумм, нарушения прав налогоплательщиков, неправомерных действий должностных лиц, незаконного отчуждения собственности, не являющейся объектом налогообложения. Все эти отношения подлежат гражданско-правовой

защите, в том числе в судебном порядке.

Основные источники Н.п. – правовые акты, принятые уполномоченными государственными органами и содержащие нормы, регулирующие налоговые отношения ФЗ, имеющие прямое действие на всей территории РФ; ФЗ и принимаемые в соответствии с ними законы субъектов РФ; законы и иные нормативные акты субъектов РФ.

Обеспечение соответствия налоговых законов и иных нормативных актов по налогообложению субъектов РФ Конституции РФ и ФЗ отнесено к совместному ведению РФ и ее субъектов.

Акты или их отдельные положения, признанные неконституционными, утрачивают силу.

К источникам Н.п. также относятся акты других отраслей законодательства, если они содержат правовые нормы, применяемые к налоговым отношениям. Тесная взаимосвязь налогообложения как режима принудительного отчуждения части доходов и обеспечения расчетов с бюджетом по обязательным платежам предопределяет наличие норм, регулирующих отношения, связанные с имущественным ущербом, возникающим при неправомерных действиях участников налоговых отношений, имущественными правами и обязанностями юридических и физических лиц, налоговыми обязанностями банков, валютных, таможенных органов и др. Это нормы таких отраслей права и законодательства, как гражданское, банковское, валютное, бюджетное, таможенное, внешнеэкономическое, уголовное, административное, уголовно-процессуальное, земельное, экологическое. Значимую регулирующую функцию выполняют акты, которые сами по себе не имеют законодательного характера и приобретают юридическую силу в результате утверждения их правомочными органами. Это двусторонние договоры о разграничении предметов ведения и полномочий между органами государственной власти РФ и ее субъектов, которые включают вопросы налогово-бюджетных отношений.

*Петрова Г.В.*

## **Налоговые преступления**

**НАЛОГОВЫЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ** – разновидность преступлений в сфере экономической деятельности, посягающих на финансовую систему государства; включают в себя две группы преступных деяний: "Уклонение гражданина от уплаты налога", (ст. 198 УК); "Уклонение от уплаты налогов с организаций" (ст. 199 УК). В первой статье речь идет о непредставлении декларации о доходах в случаях, когда подача декларации обязательна, либо включении в декларацию заведомо искаженных данных о доходах или расходах (в крупном размере, т. е. когда сумма неуплаченного налога превышает 200 МРОТ). Гражданин, ранее судимый за уклонение от уплаты налога либо совершивший преступление в особо крупном размере (свыше 500 МРОТ), может быть осужден на срок до 3 лет лишения свободы. Во второй статье речь идет об уклонении, которое осуществляется путем включения в бухгалтерские документы заведомо искаженных данных о доходах или расходах либо путем сокрытия других объектов налогообложения, совершенного в крупном размере, которым в данном случае признается сумма неуплаченного налога, превышающая 1 тыс. МРОТ. Неоднократное совершение этого преступления влечет за собой наказание в виде лишения свободы сроком до 5 лет.

Случаи обязательной подачи налоговой декларации определены Законом РФ от 7 декабря 1991 г. № 1998-1 "О подоходном налоге с физических лиц".

К налогам не относятся отчисления во внебюджетные социальные фонды (пенсионный, занятости, обязательного медицинского страхования, социального страхования), которые производят юридические лица.

Субъектом преступления, предусмотренного ст. 199 УК, является служащий организации, в обязанности которого входит подписание представляемых в органы налоговой службы документов, необходимых для исчисления и уплаты налогов и

обеспечения достоверности изложенных в них сведений, либо лицо, фактически выполняющее указанные действия. Фактическое выполнение обязанностей руководителя и главного бухгалтера охватывает и такие ситуации, как "посредственное причинение", при которых юридические руководители лишь выполняют указания фактического, действуя невиновно. В этих случаях фактический руководитель является исполнителем, а не соучастником преступления.

Пленум Верховного Суда РФ указал, что уголовную ответственность влечет не само непредставление (либо представление искаженных) отчетных документов в налоговые органы, а связанная с такими действиями (бездействием) фактическая неуплата налога в срок, установленный законодательством. Если полная и достоверная информация об объекте налогообложения была представлена органам налоговой службы, то фактическая неуплата налога с этого объекта не влечет уголовной ответственности по ст. 198, 199 УК. Уклонение от уплаты налогов с организаций может быть признано совершенным в крупном размере как в случаях, когда сумма неуплаченного налога превышает 1 тыс. МРОТ по какому-либо одному из видов налогов, так и в случае, когда эта сумма складывается из нескольких различных налогов.

Как и все экономические преступления, деяние расценивается как И.п. только если оно совершено умышленно. Нарушения налогового законодательства, допущенные по неосторожности, по УК не преследуются. Работники налоговых органов, умышленно, с использованием своих служебных полномочий содействовавшие совершению преступлений, предусмотренных ст. 198, 199 УК, несут ответственность как соучастники данных преступлений, а в соответствующих случаях – и за преступления против интересов государственной службы.

*Яни П.С.*

## **Налоговые ставки**

**НАЛОГОВЫЕ СТАВКИ** – величина налоговых начислений на единицу налоговой базы с учетом налоговых льгот. Налоговые ставки и порядок их применения устанавливаются применительно к каждому налогу (сбору).

Налоговые ставки, за исключением ставок акцизов и таможенных пошлин, устанавливаются законами РФ. На отдельные виды и группы товаров ставки акцизов устанавливаются Правительством РФ. Ставки таможенных пошлин определяются в порядке, устанавливаемом Законом РФ от 21 мая 1993 г. № 5003-1 "О таможенном тарифе".

## **Налоговый процесс**

**НАЛОГОВЫЙ ПРОЦЕСС** – в широком смысле процедура принятия нормативно-правовых актов по налоговым вопросам; в узком – особый порядок принятия налоговых законов. Прерогатива законодательной власти устанавливать налоги возводит закон в ранг основного источника налогового права и обуславливается несколькими причинами:

- осуществлением конституционного принципа неприкосновенности права собственности;
- предотвращением злоупотреблений со стороны налоговой администрации;
- пресечением попыток обсуждения налоговых операций на предмет их целесообразности.

История свидетельствует, что именно борьба за право вводить новые налоги стала фактором, способствовавшим развитию парламентаризма. Причем правило о законодательном оформлении налогов появилось намного раньше, чем принцип законодательного подтверждения расходов. Еще Великая хартия вольностей 1215 г. гласила: "Ни щитовые деньги, ни пособия не должны взиматься в королевстве нашем иначе, как по

общему совету королевства нашего".

Н.п. включает ряд этапов:

- выявление потребности в издании закона и осуществление законодательной инициативы;
- рассмотрение налогового законопроекта в комитетах и комиссиях ГД и СФ;
- принятие законопроекта;
- пролонгация закона.

Необходимость появления того или иного налогового закона обычно устанавливается на основе поступающей в государственные органы информации о состоянии дел в налоговой сфере, а также вследствие воздействия на соответствующие структуры различных групп давления. На федеральном уровне законодательная инициатива может исходить от Президента РФ, СФ, членов СФ, депутатов ГД, Правительства РФ, законодательных органов субъектов РФ. Налоговые законопроекты вносятся в ГД. Законопроекты о введении или отмене налогов, освобождении от их уплаты могут быть внесены только при наличии заключения Правительства РФ. ФЗ по вопросам федеральных налогов и сборов подлежат обязательному рассмотрению в СФ, куда они передаются в течение 5 дней с момента принятия ГД. Закон, одобренный СФ, направляется Президенту РФ для подписания и обнародования. Президент РФ обладает правом отлагательного вето, которое может быть преодолено большинством в 2/3 голосов от общего числа членов СФ и депутатов ГД.

Подзаконные нормативные акты налогового характера в соответствии с действующим в налоговой сфере принципом законности не должны противоречить предписаниям ФЗ, на основании и в развитие которых они принимаются. Это нормативно-правовые акты Правительства РФ, Минфина, МНС, а также «совместные» акты, издаваемые несколькими органами федеральной исполнительной власти (например, МНС и ГТК, МНС и ЦБ).

*Фомина О.А.*

## **Наркомания**

НАРКОМАНИЯ – 1) группа заболеваний, возникающих в результате потребления наркотиков. В зависимости от вида наркотика, спровоцировавшего заболевание, различают гашишизм, наркомании морфинного типа, кокаинизм и т. д. В тех случаях, когда заболевание обусловлено потреблением двух и более наркотиков, используется термин «полинаркомания». Н. как заболевание отличают основные симптомы: формирование психической и физической зависимости от наркотика, адаптация к дозировке – толерантность. Психическая зависимость формируется на первом этапе развития заболевания и выражается в трудно подавляемом влечении к наркотику, обусловленном эйфорией, связанной с его приемом. В дальнейшем формируется физическая зависимость. Влияя на различные функции организма, наркотики вызывают их изменение, при котором жизнедеятельность поддерживается на определенном уровне только при условии постоянного их приема. Лишение организма наркотика приводит к тяжелым физическим и психическим расстройствам – абстиненции. Толерантность выражается в привыкании к наркотику, в связи с чем для того, чтобы испытать эйфорию от его приема, требуется постоянное повышение дозы. При наличии указанных симптомов диагностируется заболевание Н. Медицинский термин "Н." для обозначения указанных заболеваний введен на территории СССР в 1978 г. На международном уровне предпочтение отдают термину «зависимость», которая в документах Всемирной организации здравоохранения трактуется "как психическое, а иногда и физическое состояние, возникающее в результате взаимодействия между живым организмом и наркотиком";

2) потребление наркотических средств в немедицинских целях, носящее массовый характер.

## **Наркотики**

**НАРКОТИКИ** (наркотические средства) – группа веществ различного происхождения (природные, синтетические), употребление которыми приводит к развитию наркомании. Унифицированного определения понятия "Н.", "наркотическое средство" зарубежная и отечественная практики не знают. Международные конвенции (Единая Конвенция о наркотических средствах 1961 г., Конвенция о психотропных веществах 1971 г.) формулируют совокупность признаков, позволяющих классифицировать природное или синтетическое вещество, растение, лекарственное средство или препарат как наркотическое. Эти признаки используются отечественной наукой и практикой. Их три: медицинский, социальный и юридический.

С точки зрения медицины, вещество (препарат) может быть признано Н. только при условии оказания им специфического воздействия на центральную нервную систему человека, обуславливающего патологическое, трудно преодолимое привыкание к нему. Социальный критерий учитывает масштабы и последствия немедицинского применения этих веществ, которые приобретают общественную значимость, оказывая негативное воздействие на различные стороны социальной жизни. Юридический критерий означает, что правомочный государственный орган официально признает вещество Н. посредством внесения его в Список наркотических веществ и наркотических лекарственных средств. В РФ таким органом является Постоянный комитет по контролю наркотиков при Минздраве РФ. Порядок составления, изменения, дополнения Списка устанавливается Правительством РФ. В него включаются препараты, указанные в приложениях к международным конвенциям, а также средства, классифицируемые как наркотические органом, уполномоченным Правительством РФ. Все включенные в Список наркотические вещества и наркотические лекарственные препараты имеют особый порядок обращения, за которым в соответствии с международными конвенциями осуществляется контроль.

Классификация Н. по видам производится по трем основаниям. По природе происхождения они классифицируются на растительные (опийный мак, конопля и их производные) и синтетические (промедол, кодеин). По скорости формирования зависимости Н. принято делить на слабые (марихуана) и сильные (героин, крэк). По характеру воздействия на центральную нервную систему различают наркотические анальгетики, средства, вызывающие торможение или стимуляцию, галлюциногены и т. д.

В РФ установлена государственная монополия на основные виды деятельности с Н., которая может осуществляться только государственными унитарными предприятиями и учреждениями после получения соответствующей лицензии. Уголовное законодательство устанавливает ответственность за действия с Н., совершенные в нарушение действующего законодательства. За последнее десятилетие регулирование в РФ ответственности за немедицинское потребление Н. неоднократно и принципиально менялось. В 1987 г. была введена административная и уголовная ответственность за потребление Н. без медицинских показаний. В 1991 г. уголовная ответственность за указанные действия была отменена. В УК установлена ответственность за незаконное приобретение, хранение, изготовление, переработку, перевозку, пересылку и сбыт Н. (ст. 228), за нарушение правил обращения с ними (ч. 5 ст. 228), хищение либо вымогательство Н. (ст. 229). В УК установлена также ответственность за посев или выращивание запрещенных к возделыванию растений, в том числе конопли и мака, содержащих Н. (ст. 231); склонение к потреблению Н. (ст. 230) и содержание притонов для их потребления (ст. 231), а также незаконную выдачу либо подделку рецептов или иных документов, дающих право на получение Н. (ст. 233).

*Боголюбова Т.А., Устинова Т.Д.*

## **Народ**

**НАРОД** – 1) в науке конституционного права понятие, обычно подразумевающее все население данного государства, образующее единую социально-экономическую и



политическую общность независимо от деления его на какие-либо национальные общности (в доктрине ряда стран, в том числе РФ, употребляется выражение "многонациональный народ"). Понятие "Н." означает и обособленную от других национально-культурную общность, которая может и не быть связана с территорией государства (в этом случае термин "Н." синонимичен термину "нация").

Конституции демократических стран закрепляют в качестве одной из основ конституционного строя принцип народного(национального)суверенитета, который предполагает, что первичным источником всей власти в государстве является Н. Он может реализовать свою власть как непосредственно (на референдуме), так и через избранные им (прямо или косвенно) органы – парламент, главу государства, суд и др.

Впервые формула о Н. как главном источнике законодательной власти была использована в Конституции США 1787 г. В ее преамбуле говорится: "Мы, народ Соединенных Штатов... вводим и учреждаем настоящую Конституцию..", а далее: "Все законодательные полномочия, сим установленные, вверяются Конгрессу..". Французская Декларация прав человека и гражданина 1789 года объявляла источником суверенной власти нацию. В дальнейшем эта формула была воспроизведена многими конституциями в различных вариациях.

Конституция РФ (ст. 3) также провозглашает Н. носителем суверенитета и единственным источником власти. Она предусматривает несколько форм осуществления этой власти: референдум, выборы, через органы государственной власти и органы местного самоуправления.

2) Один из субъектов международного права. Н. впервые стал общепризнанным субъектом международного права в 1945 г. в результате закрепления в Уставе ООН принципа "равноправия и самоопределения Н.". Ныне закрепляется широкий круг прав Н., обобщаемый в различных конвенционных и результативно-декларативных актах. Вместе с тем принятого всем международным сообществом понятия "Н." до сих пор нет. Не только в международно-правовой, но и в этнографической литературе дискуссии на эту тему идут с XIX в. На основе большинства определений (а их только в доктрине международного права было выдвинуто более 100) можно утверждать, что Н. - это исторически сложившаяся на определенной территории устойчивая общность людей, отличающихся от остальных единым языком, относительно стабильными особенностями культуры и психики, а также осознанием своего единства и фиксированным самоназванием. Судя по мировой практике осуществления права народов на самоопределение, в том числе тех случаев, когда это проходило под наблюдением ООН, понятие "Н." включает племя, группу племен, народность, этническую нацию, религиозную общность, языковую общность.

## **Народная инициатива**

НАРОДНАЯ ИНИЦИАТИВА – институт в конституционном праве ряда зарубежных стран (Италия, Испания, Австрия, Швейцария), представляющий собой механизм осуществления права законодательной инициативы непосредственно населением, для чего требуется собрать в поддержку законопроекта определенное число подписей (50 тыс. в Италии, 100 тыс. в Швейцарии, 200 тыс. в Австрии, 500 тыс. в Испании).

## **Народные заседатели**

НАРОДНЫЕ ЗАСЕДАТЕЛИ – граждане РФ, избранные в установленном законом порядке для участия в отправлении правосудия судами первой инстанции по гражданским и уголовным делам. Участие граждан в отправлении правосудия предусмотрено п. 5 ст. 32 Конституции РФ, ФКЗ РФ от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации", а также соответствующим процессуальным законодательством. До судебно-правовой реформы 90-х гг. в судопроизводстве без каких-либо изъятий действовал

принцип коллегиальности, который во всех судах первой инстанции реализовывался путем участия в отправлении правосудия 1 профессионального судьи и 2 Н.э. Реформа внесла в этот порядок существенные изменения. Так, в УПК предусмотрено, что судья единолично слушает дела о преступлениях, за которые максимальное наказание, предусмотренное уголовным законом, не превышает 5 лет. Большая часть гражданских дел также рассматривается единолично судьей, "если стороны против этого не возражают". С отступлением от принципа коллегиальности сужается участие Н.з. в отправлении правосудия. В уголовном производстве участие Н.з. сохранено в случаях, когда наказание возможно свыше 5 лет и не превышает 15 лет лишения свободы, а также по всем делам в отношении несовершеннолетних (ст. 35 УПК).

Н.з., участвуя в правосудии, независимы, подчиняются только закону и пользуются всеми правами судьи. Н.з. избираются гражданами на предприятиях и в организациях открытым голосованием сроком на 2,5 года и призываются к исполнению своих обязанностей в судах в порядке очередности не более, чем на 2 недели в год, кроме тех случаев, когда продление этого срока вызывается необходимостью закончить рассмотрение судебного дела, начатого с их участием. Н.з. может быть избран каждый гражданин РФ, достигший ко дню выборов 25 лет. На Н.з. распространяются нормы о неприкосновенности судей. На время исполнения обязанностей в суде за ними сохраняется средний заработок по месту постоянной работы, а неработающим Н.з. возмещаются расходы, связанные с исполнением обязанностей в суде. Вознаграждение заседателям обеспечивается за счет федерального бюджета. Закон предусматривает основания отзыва, досрочного освобождения Н.э., создание совета народных заседателей при районном (городском) народном суде.

В результате судебной реформы 90-х гг. создана система арбитражных судов и введен суд присяжных. Соответственно этому в арбитражных судах экспериментально вводится институт арбитражных заседателей, в число которых, как правило, включаются лица, компетентные в рассмотрении экономических споров.

*Бойков А. Д.*

## **Народный суверенитет**

*см. Суверенитет .*

## **Народный суд**

НАРОДНЫЙ СУД – до 1997 г. название основного звена системы общих судов в РФ. ФКЗ от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" заменил понятие "Н.с." на "районные суды" (см. *Районный суд* ).

## **Нарушение неприкосновенности жилища**

НАРУШЕНИЕ НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ ЖИЛИЩА – одно из преступлений против конституционных прав и свобод человека и гражданина. В соответствии со ст. 12 Всеобщей декларации прав человека никто не может подвергаться произвольному посягательству на неприкосновенность его жилища и каждый имеет право на защиту закона от таких посягательств. Поэтому в РФ, как и в других демократических странах, неприкосновенность жилища – одно из конституционных прав граждан. Так, в соответствии со ст. 25 Конституции РФ никто не вправе проникать в жилище против воли проживающих в нем лиц не иначе как в случаях, установленных ФЗ, или на основании судебного решения.

Под жилищем подразумевается не только арендуемая, служебная, государственная, муниципальная или принадлежащая на праве частной собственности комната, квартира, дом, дача и т. д., но и вспомогательные помещения, связанные с личной жизнью граждан или их трудовой деятельностью (сарай, погреб, кладовка, мастерская, баня и т. д.), которые

расположены как непосредственно в помещении жилища или примыкающих к нему строениях, так и обособленно на территории земельного участка, принадлежащего владельцу жилища на праве собственности, аренды и т. д.

Один из главных правовых рычагов обеспечения конституционных гарантий неприкосновенности жилища граждан в РФ – уголовное законодательство. Оно квалифицирует проникновение в жилище, совершенное против воли проживающего в нем лица, в качестве преступления и предусматривает за его совершение штраф, обязательные или исправительные работы либо арест. Более суровые меры уголовного наказания (вплоть до лишения свободы на срок до 3 лет) предусмотрены за незаконное проникновение в жилище, если оно совершено с применением насилия или угрозы его применения либо лицом с использованием своего служебного положения (ч. 2-Зет. 139 УК).

В ряде случаев проникновение в жилище против воли проживающего в нем лица может осуществляться и на законных основаниях. Так, нельзя признать противоправным проникновение сотрудников правоохранительных органов в жилище, осуществлённое против воли проживающих в нем граждан, но на основании санкции прокурора или постановления суда для производства обыска либо выемки, задержания подозреваемого или ареста обвиняемого, находящегося в данном жилище. Помимо этого, законодательство РФ допускает проникновение в жилище граждан и представителей других государственных органов (например, пожарных или сотрудников МЧС) для предотвращения серьезной и явной угрозы общественной безопасности или жизни и здоровью людей.

*Аликперов Х.Д.*

### **Нарушение неприкосновенности частной жизни**

НАРУШЕНИЕ НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ ЧАСТНОЙ ЖИЗНИ – одно из преступлений против конституционных прав и свобод человека и гражданина. Всеобщая декларация прав человека тайну личной и семейной жизни человека и гражданина, ее неприкосновенность признает неотъемлемым правом каждого. Частная жизнь охраняется как международным правом, так и национальным законодательством. Статья 23 Конституции РФ гарантирует каждому право на неприкосновенность частной, личной и семейной жизни, защиту своей чести и доброго имени. Одно из правовых средств защиты от преступных посягательств – уголовное законодательство. Так, в соответствии со ст. 137 УК незаконное собирание или распространение сведений о частной жизни лица, составляющих его личную или семейную тайну, без его согласия либо распространение этих сведений в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или СМИ, если эти деяния совершены из корыстной или иной личной заинтересованности и причинили вред правам и законным интересам граждан, – наказывается штрафом либо обязательными или исправительными работами либо арестом.

Примером Н.н.ч.ж. можно назвать незаконную фото- или видеосъемку интимной жизни граждан, осуществленную негласно и распространенную среди населения. Не всякий сбор и распространение сведений о личной или семейной жизни того или иного лица являются нарушением неприкосновенности. Так, статья в СМИ о частной жизни преступника, его физических недостатках, маниакальных склонностях, опубликованная после вступления приговора в законную силу, не может рассматриваться как нарушение тайны частной жизни. Неприкосновенны лишь те стороны личной жизни человека, которые не образуют состав того или иного правонарушения.

*Аликперов Х.Д.*

### **Нарушение равноправия граждан**

НАРУШЕНИЕ РАВНОПРАВИА ГРАЖДАН – одно из преступлений против конституционных прав и свобод человека и гражданина. Согласно общепризнанным

принципам и нормам международного права в РФ признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина, закрепленные во Всеобщей декларации прав человека, документах ООН, Организации по безопасности и сотрудничеству в Европе, Совета Европы, которые не отчуждаемы, принадлежат каждому от рождения и являются непосредственно действующими. Конституция РФ провозглашает человека, его права и свободы высшей ценностью, а их признание, соблюдение и защиту – смыслом деятельности законодательной, исполнительной и судебной власти. Наряду с другими правами и свободами человека ст. 19 Конституции РФ закрепила принцип равноправия граждан, согласно которому каждому гарантируется равенство перед законом и судом независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Нарушение данного запрета влечет уголовную ответственность по ст. 136 УК, предусматривающую различные виды наказания, в том числе и лишение свободы на срок до 3 лет.

Н.р.г. может проявляться в различных формах:

- отказ в приеме на работу или представлении номера в гостинице;
- отклонение судом иска или заявления;
- задержание или арест;
- привлечение к уголовной ответственности или осуждение и т. д., которые совершены исключительно по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности того или иного лица.

Во всех этих случаях человеку причиняется материальный и моральный вред только по причине того, что он "не той" национальности или вероисповедания, религиозных убеждений или материального положения и т. д. Мотивами данного преступления могут быть только низменные побуждения.

*Аликперов Х.Д.*

## **Нарушение таможенных правил**

**НАРУШЕНИЕ ТАМОЖЕННЫХ ПРАВИЛ** – противоправное действие или бездействие лица, посягающее на установленный ТК, Законом РФ от 21 мая 1993 г. № 5003-1 "О таможенном тарифе", другими актами законодательства РФ по таможенному делу и между-народными договорами РФ порядок:

а) перемещения (включая применение таможенных режимов), таможенного контроля и таможенного оформления товаров и транспортных средств, перемещаемых через таможенную границу РФ;

б) обложения таможенными платежами и их уплаты;

в) предоставления таможенных льгот пользования ими. Н.т.п. – разновидность административных правонарушений.

Конкретные виды Н.т.п. и ответственность за эти нарушения определены в ст. 249–285 ТК.

## **Насилия теория**

**НАСИЛИЯ ТЕОРИЯ** – одна из распространенных теорий происхождения государства и права. Наиболее видные ее сторонники – немецкий философ и экономист Е. Дюринг (1833–1921), австрийский социолог и государствовед Л. Гумплович (1838–1909), К. Каутский (1854–1939) и др. Краеугольный камень теории насилия составляет утверждение о том, что главная причина возникновения государства и права лежит не в социально-экономическом развитии общества и возникновении классов, а в завоевании, насилии, порабощении одних племен другими.

## **Насильственные действия сексуального характера**

*см. Половые преступления .*

### **Насильственные исчезновения**

НАСИЛЬСТВЕННЫЕ ИСЧЕЗНОВЕНИЯ – новое в международном уголовном праве преступление международного характера. Его появление связано с тем, что в странах с нестабильной политической обстановкой, высоким уровнем преступности или участвующих в вооруженном конфликте большое количество людей пропадает без вести. Таковыми считаются лица в случаях, если в течение установленного гражданским законодательством срока в месте их постоянного жительства нет сведений о месте их пребывания. К числу насильственно исчезнувших относятся не только погибшие, но и тайно плененные комбатанты, угнанные на принудительные работы, в рабство и т. п.

Впервые рассматриваемые деяния признаны преступлением в Декларации о защите всех лиц от насильственных исчезновений, принятой Генеральной Ассамблеей ООН 18 декабря 1992 г. В Венской декларации и программе действий Всемирной конференции по правам человека 1993 г. содержится призыв к государствам принять необходимые законодательные, судебные и иные меры с целью наказания виновных в Н.и. людей и пресечения этих преступлений. Характерно, что названные международно-правовые документы не формулируют диспозицию и основные признаки Н.и. как преступления международного характера. Они лишь предписывают государствам принять соответствующие уголовные законы, сформулировав в них преступность и наказуемость этих деяний.

В УК такое преступление не значится.

*Панов В.П.*

### **Наследственное право**

НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО – институт гражданского права, представляющий совокупность правовых норм, регулирующих порядок и формы перехода (наследования) имущественных прав и обязанностей (наследства) умершего (наследодателя) к другим лицам (наследникам). Н.п. – один из древнейших гражданско-правовых институтов. Основные категории Н.п. были разработаны юристами Древнего Рима и впоследствии вошли в законодательство и теорию гражданского права европейских, а затем и других государств.

Н.п. обеспечивает универсальность правопреемства – к наследникам переходят все имущественные права и обязанности наследодателя, принадлежавшие ему при жизни, за исключением тесно связанных с его личностью (например, право на возмещение вреда, причиненного увечьем, обязанность выплаты алиментов своим несовершеннолетним детям). Н.п. различает наследование по закону и наследование по завещанию. Римский юрист III в. н. э. Ульпиан определял завещание как правомерное выражение воли, сделанное торжественно для того, чтобы оно действовало после нашей смерти. Разумеется, в завещании должен быть указан наследник. Основные задачи Н.п. в отношении завещания, не изменившиеся со времен римского права, состоят в обеспечении свободы завещания и одновременной охране интересов семьи. Свобода завещания тесно связана с принципиальной позицией обязательственного права – свободой договора, и то и другое – выражение общего принципа гражданского права, состоящего в предоставлении участникам гражданского оборота возможности путем свободного волеизъявления распоряжаться своими правами. Вместе с тем, как не безгранична свобода договора, так же не может быть абсолютной свободы завещания. Все развитие Н.п. в области регламентации наследования по завещанию может быть в определенной степени представлено как колебания между большей или меньшей свободой завещания и большей или меньшей защитой интересов

семьи наследодателя. Защита интересов членов семьи наследодателя обеспечивается системой наследования по закону, правила которого применяются при отсутствии или недействительности завещания, а также ограничивают свободу завещательных распоряжений.

Н.п. советского периода прошло путь от попытки полностью отменить наследование в соответствии с марксистской догмой – декрет ВЦИК от 27 апреля 1918 г. "Об отмене наследования" – до признания необходимости некоторого расширения Н.п. граждан в Указе Президиума Верховного Совета СССР от 14 марта 1945 г. "О наследниках по закону и по завещанию".

Н.п. современных государств неоднородно: можно обозначить систему Н.п. европейских континентальных государств (Франция, Германия, Италия и т. д.), англо-американскую систему и мусульманское Н.п., основанное главным образом на нормах Корана и вытекающих из него шариатских правилах. Н.п. европейских континентальных государств кодифицировано и включено составной частью в ГК, большей частью вслед за нормами о физических лицах и семейных отношениях (например, Германское гражданское уложение 1896 г.: Книга четвертая – Семейное право. Книга пятая – Наследственное право). В Англии Н.п. представлено несколькими отдельными законами – Законом о завещаниях 1837 г., Законом об управлении наследством 1925 г., Законом о наследовании 1975 г. и др. Законодательство о наследовании в США отнесено к ведению штатов.

Действующее Н.п. РФ включает нормы, регулирующие наследование по закону и наследование по завещанию, причем именно в таком порядке. Это не вполне логично, так как наследование по закону имеет место только в том случае, если отсутствует завещание или оно признано недействительным. Н.п. по ГК РСФСР определяло узкий круг наследников по закону – дети, супруг(а) и родители умершего, его братья и сестры, дед и бабушка, а также при определенных условиях нетрудоспособные иждивенцы. Наследование по закону в других странах очерчивает значительно более широкий круг: во Франции, например, наследуют кровные родственники умершего вплоть до 12-й степени родства по боковой линии. Развитие Н.п. в РФ также предполагает значительное расширение круга наследников по закону – вплоть до 6-й степени родства. Следует отметить его важную положительную особенность: наследники одной очереди наследуют в равных долях, в то время как в некоторых странах сохранилась дискриминация супруга-наследника по сравнению с кровными родственниками. Во Франции переживший супруг идет впереди лишь четвертой очереди наследников, приобретая к тому же в определенных случаях лишь ограниченное вещное право на наследство (узуфрукт).

Н.п. содержит не только нормы материально-правового характера, но и правила, обеспечивающие их реализацию. Особенно это касается составления завещания. В любой системе Н.п. определяет форму волеизъявления завещателя, стремясь при этом к наибольшей достоверности. Основным способом признается нотариальное удостоверение. По ГК РСФСР 1922 и 1964 гг. действительными признаются только нотариально удостоверенные завещания, а также приравненные к ним, совершенные при особых обстоятельствах, предусмотренных законом (например, завещания, удостоверенные капитанами морских судов, начальниками арктических и подобных экспедиций).

Н.п. стран континентальной Европы, наряду с завещаниями в форме публичного акта, знает менее формализованные способы. Достаточно широко применяются собственноручные завещания, которые полностью пишет сам завещатель, подписывает и датирует его. Существуют и тайные завещания, сочетающие в себе достоинства как собственноручных так и нотариально удостоверенных: завещатель составляет его и в запечатанном виде передает на хранение нотариусу. По английскому праву завещание должно быть составлено в письменной форме, подписано завещателем или другим лицом, которое он укажет, удостоверено не менее чем 2 свидетелями в его присутствии. Предусматривается и упрощенный порядок составления завещания в экстремальных обстоятельствах.

Н.п. определяет, каким образом наследник (по закону или по завещанию) может

воспользоваться возникшим у него правом. Этому служит процедура принятия наследства. Наследник должен выразить свою волю на принятие наследства, чтобы вступить в имущественные права и обязанности наследодателя. Н.п. РФ знает два способа: фактическое вступление во владение наследственным имуществом и подача нотариальному органу по месту открытия наследства заявления о его принятии. Указанные действия должны быть совершены в течение 6 месяцев со дня открытия наследства.

Таким образом, в РФ признана необходимость волеизъявления наследника, тогда как в Н.п. ряда стран действует презумпция принятия наследства, если наследник не заявил о своем отказе. Во Франции наследнику предоставлено право отказаться от наследства (ст. 784 ФГК), в Германии и Швейцарии права и обязанности наследодателя переходят к наследникам автоматически. В связи с этим они вынуждены принимать меры к тому, чтобы ограничить свою ответственность по долгам наследодателя активом наследственного имущества, не допустив обращения взыскания со стороны его кредиторов на свои личные вещи. Отсюда возникают правила о составлении описи наследственного имущества. Н.п. включает также нормы, обеспечивающие наследнику реальное завладение наследственным имуществом. Это правила о мерах охраны открывшегося наследства, о назначении наследодателем исполнителя завещания (душеприказчика), о порядке распределения наследства между несколькими лицами и др.

*Залесский В.В.*

## **Натурализация**

**НАТУРАЛИЗАЦИЯ** – изменение конституционно-правового статуса иностранного гражданина или лица без гражданства в результате приема государством в свое гражданство указанного индивида по его просьбе, выраженной в заявлении (ходатайстве), или с его согласия. При этом необходимо различать два вида Н.: приобретение гражданства в силу укоренения, которое не распространяется на супругов и детей (в соответствии с Конвенцией о гражданстве, заключенной в Монтевидео в 1933 г.), и индивидуальную Н. родителей, которая распространяется и на малолетних детей, none на супругов натурализуемых. Законодательство большинства государств придерживается принципа, что "гражданство несовершеннолетних детей следует гражданству родителей". При этом согласие детей на укоренение подразумевается по умолчанию. Согласие же дееспособных лиц, достигших совершеннолетия, должно быть ясно выражено, т. е. необходимо личное ходатайство о приеме в гражданство.

Особым видом Н. считается приобретение гражданства в порядке регистрации. В зависимости от содержания института гражданства различные государства по-разному обращаются к этому виду. Правовая доктрина РФ данный вид Н. рассматривает как способ облегченного предоставления гражданства РФ в силу существующих в настоящее время или существовавших в прошлом социально-правовых связей с РФ непосредственно самого ходатайствующего или его родственников. При этом в Законе РФ от 28 ноября 1991 г. № 1948-1 "О гражданстве Российской Федерации" не только обозначен круг лиц, традиционно имеющих право на упрощенную Н. по законодательству большинства государств (супруги либо родственники по прямой восходящей линии);

– лица, у которых на момент рождения один из родителей был гражданином соответствующего государства, но которые приобрели иностранное гражданство по рождению;

– дети бывших граждан конкретной страны, восстанавливающие прежнее гражданство родителей), но и определены категории индивидов, для которых допускалось приобретение гражданства в порядке регистрации:

– граждане бывшего СССР, проживающие на территориях государств, входивших в состав СССР;

– лица без гражданства, на день вступления в силу Закона о гражданстве постоянно

проживающие на территории РФ или других республик из состава СССР;

– иностранные граждане и лица без гражданства независимо от их места жительства, если они сами или их родственники по прямой восходящей линии состояли в российском гражданстве (подданстве) по рождению.

Отличительная черта юридических доктрин Великобритании, США, Франции и ряда других государств – применение упрощенной Н. к индивидам, которые обладают «национальной» принадлежностью. В частности, согласно положениям Закона о гражданстве Великобритании 1981 г. лицо, являющееся британским подданным, гражданином британских зависимых территорий или лицом, находящимся под британской защитой, "имеет право по заявлению о его регистрации в качестве гражданина Великобритании быть зарегистрированным, в качестве такого гражданина".

Законодательство РФ. регламентирующее гражданство, определяет перечень недопустимых ограничений правового статуса натурализуемых лиц. Прием в гражданство РФ должен осуществляться независимо от происхождения, социального положения, национальной принадлежности, образования, языка, отношения к религии, политических и иных убеждений натурализуемых лиц. Международное право не устанавливает обязательных критериев, в соответствии с которыми должны определяться предпосылки Н. в конкретном государстве. Поэтому условия, необходимые для приобретения соответствующего гражданства, специфичны для каждой страны и отличаются друг от друга.

В настоящее время юридические доктрины большинства государств основаны на признании "эффективной связи" лица с единым государственным пространством. Отсюда определяющее условие Н. в этих государствах – domicilio проживания или оседлости ценз. Срок непрерывного проживания на территории конкретной страны определяется ее законодательством. В законодательстве РФ ценз оседлости составляет 5-летний общий срок или 3 года непрерывного проживания непосредственно перед обращением с ходатайством о предоставлении гражданства.

Возрастающие потоки миграции населения, рост апатризма (безгражданства) способствовали тому, что предоставление гражданства, в соответствии с критерием "эффективной связи" лица с государством, приобрело форму общепризнанного международно-правового обычая. При этом требования относительно непрерывности проживания на территории конкретного государства закреплены в Конвенции ООН о сокращении безгражданства 1961 г., Соглашении Скандинавских стран по вопросам гражданства 1969 г. и др.

В ряде государств (например, в США) служба в вооруженных силах – определяющая предпосылка П., рассматриваемая как условие, однозначно соответствующее требованию оседлости.

Особенность юридических доктрин некоторых государств (Канада, РФ, США, Украина, Франция и др.) выражается в дифференцированном подходе к рассмотрению вопросов о предоставлении гражданства различным группам индивидов в зависимости от их полезности. Однако в настоящее время не существует однозначной, с позиций международного права, практики льготного приема в гражданство лиц, достигших высоких достижений в области науки, техники и культуры, а также обладающих специальными или уникальными знаниями. С одной стороны, данный способ Н. создает предпосылки к расширению сферы межгосударственного сотрудничества, а с другой – является фактором, способствующим повышению интенсивности потоков внешней миграции (см. также *Гражданство*).

*Власенко И.Б.*

## **Находка**

НАХОДКА – обнаружение потерянной кем-либо вещи, а также сама найденная вещь. Нашедший потерянную вещь не становится автоматически ее собственником. Он обязан



немедленно уведомить об этом лицо, потерявшее ее, либо собственника вещи, или кого-либо другого из известных ему лиц, имеющих право получить ее, и возвратить найденную вещь этому лицу (п. 1 ст. 227 ГК РФ). Если вещь найдена в помещении или на транспорте, она подлежит сдаче лицу, представляющему владельца этого помещения или средства транспорта. В этом случае лицо, которому сдана Н., приобретает права и несет обязанности лица, нашедшего вещь. Если лицо, имеющее право потребовать возврата найденной вещи, или место его пребывания неизвестны, нашедший вещь обязан заявить о Н. в милицию или в орган местного самоуправления.

Нашедший вещь вправе хранить ее у себя либо сдать на хранение в милицию, орган местного самоуправления или указанному ими лицу. Скоропортящаяся вещь или вещь, издержки по хранению которой несоизмеримы с ее стоимостью, может быть реализована нашедшим с получением письменных доказательств, удостоверяющих сумму выручки. Деньги от продажи найденной вещи подлежат возврату лицу, управомоченному на ее получение. Нашедший вещь отвечает за ее утрату или повреждение лишь в случае умысла или грубой неосторожности и в пределах стоимости вещи. Если в течение 6 месяцев с момента заявления о Н. лицо, управомоченное получить найденную вещь, не будет установлено или само не заявит о своем праве на вещь нашедшему либо в милицию или в орган местного самоуправления, нашедший вещь приобретает право собственности на нее (один из производных способов приобретения собственности в гражданском праве).

Если нашедший вещь откажется от ее приобретения, она поступает в муниципальную собственность. Нашедший вещь вправе потребовать от управомоченного получить вещь вознаграждение за Н. в размере до 20 % стоимости вещи. Если найденная вещь представляет ценность только для лица, управомоченного на ее получение, размер вознаграждения определяется по соглашению с этим лицом. Право на вознаграждение не возникает, если нашедший вещь не заявил о Н. или пытался ее утаить.

К правилам гражданского законодательства о Н. тесно примыкают нормы о безнадзорных животных.

## **Национализация**

**НАЦИОНАЛИЗАЦИЯ** – передача имущества, находящегося в частной собственности, в собственность государства. Следует отличать Н. как общую меру государства по проведению социально-экономических преобразований от реквизиции (экспроприации) как меры по изъятию отдельных объектов в собственность государства и конфискации как меры индивидуального (уголовного или административного) наказания. При Н. в собственность государства переходят целые отрасли и сектора экономики. В современную эпоху Н. применяется весьма часто, она имела место во всех бывших и ныне существующих социалистических странах, большинстве развивающихся государств и многих развитых (например, во Франции в 1946 и 1981 гг.).

С международно-правовой точки зрения право на Н. частной собственности, в том числе и иностранной, – безусловная прерогатива суверенного государства. Это право было подтверждено в ряде резолюций Генеральной Ассамблеи ООН. Согласно Хартии экономических прав и обязанностей государств 1974 г. каждое государство имеет право национализировать, экспроприировать или передавать иностранную собственность. В этом случае государство, принимающее такие меры, должно выплачивать соответствующую компенсацию с учетом своих внутренних законов и постановлений и всех обстоятельств, которые это государство считает уместными. Компенсация должна быть адекватной, эффективной и своевременной. В любом случае, когда вопрос о компенсации вызывает спор, он должен разрешаться по праву национализировавшего государства и его судами. Государство, принимающее решение о Н., может урегулировать вопрос о взаимных имущественных претензиях, возникающих при Н., путем заключения международных соглашений. СССР в свое время заключил подобные соглашения с США (1933, 1937),

Великобританией (1968), Данией (1964), Нидерландами (1967), Норвегией (1959), Швецией (1941, 1964).

Принятый государством закон о Н. имеет экстерриториальное действие, т. е. должен признаваться и за пределами этого государства.

По закону РСФСР от 4 июля 1991 г. № 1545-1 "Об иностранных инвестициях в РСФСР" они не подлежат Н. и не могут быть подвергнуты реквизиции или конфискации, кроме как в исключительных, предусмотренных законодательными актами случаях, когда эти меры принимаются в общественных интересах. В случаях Н. или реквизиции иностранному инвестору выплачивается быстрая, адекватная и эффективная компенсация. Решения о Н. принимаются высшим законодательным органом РФ, о реквизиции и конфискации – в порядке, установленном действующим на территории РФ законодательством. Решения органов государственного управления об изъятии иностранных инвестиций могут быть обжалованы в суды (арбитражные суды) РФ. Согласно тому же Закону компенсация, выплачиваемая иностранному инвестору, должна соответствовать реальной стоимости инвестиций непосредственно до момента, когда официально стало известно о фактическом осуществлении либо о предстоящей Н. или реквизиции в той валюте, в которой первоначально были осуществлены инвестиции, или в любой другой валюте, приемлемой для иностранного инвестора. До момента выплаты на сумму компенсации начисляются проценты согласно действующей на территории РФ процентной ставке рефинансирования.

**Лит.:**

Словарь международного права. М., 1986;

Богуславский М.М. Международное частное право: Учебник. М., 1994.

## **Национально-государственная автономия**

**НАЦИОНАЛЬНО-ГОСУДАРСТВЕННАЯ АВТОНОМИЯ** – разновидность территориальной автономии, один из способов решения национального вопроса в многонациональном государстве. Означает предоставление отдельной части(частям)унитарного государства, населенной преимущественно представителями какого-либо национального меньшинства, широкой степени самостоятельности и определенных атрибутов государственности, таких, как наличие собственной системы органов государственной власти, формируемых независимо от центра, собственных конституционных актов, собственной, установленной центром законодательной компетенции, собственного официального языка, гражданства, а также собственных государственных символов (герб, флаг, гимн и т. д.). Субъект Н.-г.а. - государственное образование, объем его правомочий по сути дела не уступает объему правомочий субъекта федерации. Пример Н.-г.а. – статус Республики Крым в составе Украины, Каракалпакской республики в составе Узбекистана.

## **Национальное представительство**

**НАЦИОНАЛЬНОЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО** – конституционно-правовой принцип, в соответствии с которым лицо, избранное депутатом общенационального законодательного (представительного)органа, представляет в нем не избирателей конкретного избирательного округа или территории, а всю нацию. Н.п. предполагает наличие у депутата свободного мандата, т. е. отсутствие юридической обязанности депутата выполнять указы (волю) своих избирателей. Н.п. означает также, что утрата территории, от которой был избран конкретный депутат, не прекращает его полномочий.

## **Национальное равноправие**

**НАЦИОНАЛЬНОЕ РАВНОПРАВИЕ** – конституционный принцип, означающий:

а) равноправие граждан одного государства независимо от их национальности, а также равенство прав человека независимо от национальности;

б) равенство прав национальных общностей в конкретном государстве. Принцип Н.р. закреплен в ч. 2 ст. 19 Конституции РФ. Статья 136 УК РФ предусматривает уголовную ответственность за нарушение равноправия граждан в зависимости (в том числе) от национальности, причинившее вред правам и законным интересам граждан.

## **Национально-культурная автономия**

см. *Автономия* .

## **Национальности ценз**

НАЦИОНАЛЬНОСТИ ЦЕНЗ – требование конституции или избирательного закона, согласно которому для обладания активным или пассивным избирательным правом необходимо принадлежать к определенной национальности. Н.ц. в настоящее время встречается только в отношении пассивного избирательного права. Так, согласно Конституции Сирии 1973 г. президентом этого государства может быть только лицо арабской национальности, а Конституция Туркменистана 1992 г. допускает избрание президентом страны только туркмена. При этом необходимо иметь в виду, что конституции некоторых государств отождествляют терминологически национальность с гражданством: Основной закон ФРГ, говоря о немцах, подразумевает всех граждан немецкого государства независимо от их этнического происхождения и т. д.

## **Национально-территориальная автономия**

НАЦИОНАЛЬНО-ТЕРРИТОРИАЛЬНАЯ АВТОНОМИЯ – разновидность территориальной автономии. Означает предоставление части (частям) унитарного государства, населенной преимущественно представителями какого-либо национального меньшинства, определенной самостоятельности в решении вопросов внутренней жизни. Статус субъектов Н.-т.а., как правило, несколько выше, чем статус субъектов административно-территориальной (региональной) автономии, и ниже, чем у субъектов национально-государственной автономии. Н.-т.а. распространяется на административную и культурно-языковую сферу. Субъекты Н.-т.а. имеют свою систему самостоятельно формируемых государственных органов (исполнительных и законодательных), действующих, однако, под надзором центральных органов власти, могут издавать по установленному центру кругу вопросов свои законодательные акты. На территории Н.-т.а. наряду с общегосударственным официально используется язык национального меньшинства. Ограниченный характер Н.-т.а. выражается в том, что ее статут (акт, служащий правовой основой деятельности автономных органов) утверждается общегосударственным законом. Примеры Н.-т.а.: статус Страны Басков, Каталонии и Галисии в Испании, Аландских островов в Финляндии, Гренландии и Фарерских островов в Дании.

## **Национальные избирательные округа**

НАЦИОНАЛЬНЫЕ ИЗБИРАТЕЛЬНЫЕ ОКРУГА – вид избирательных округов, особенность которых заключается в том, что они образуются не по территориальному, а по национальному принципу, т. е. избирателями в таких округах являются все жители страны, принадлежащие к определенной национальности. Например, на парламентских выборах 1994 г. в Республике Крым были образованы помимо территориальных и общереспубликанского 5 Н.и.о.: армянский, болгарский, греческий, немецкий (одномандатные) и крымско-татарский (многомандатный).

Каждый избиратель соответствующей национальности мог самостоятельно решать, в каком округе ему проголосовать: в территориальном или национальном. Создание Н.и.о. – сравнительно редкое явление в современной конституционной практике. Его цель состоит в том, чтобы гарантировать представительство в парламенте даже сравнительно малочисленным национальным общинам, существующим в данном государстве.

## **Национальный режим**

**НАЦИОНАЛЬНЫЙ РЕЖИМ** – одно из основополагающих начал международного частного права наряду с взаимности принципом, режимом наиболее благоприятствуемой нации, международной вежливостью и реторсией. Н.р. закрепляется как внутрисоветскими (национально-правовыми) актами различных государств, так и международными договорами (многосторонними или двусторонними), заключенными ими. Суть Н.р. – в уравнивании иностранных граждан и юридических лиц, а также лиц без гражданства с отечественными (национальными) гражданами и юридическими лицами.

Действующее право РФ исходит из принципа Н.р. Статья 62 Конституции РФ, а также ст. 2 ГК РФ не только формулируют этот принцип, но и устанавливают механизм его действия в случаях необходимых изъятий, которые могут вводиться либо ФЗ, либо международным договором. Таким образом, реальное содержание Н.р. должно быть показано с помощью констатации тех правомочий, которыми могут располагать индивидуумы-иностранцы или юридические лица, с одной стороны, и их ограничений – с другой.

Общая характеристика Н.р. в плане его юридического содержания состоит в том, что его предоставление не должно осуществляться на условиях взаимности. Вместе с тем в международной практике подобное условие весьма распространено. Государства именно на началах взаимности обмениваются соответствующими режимами – национальным или режимом наиболее благоприятствуемой нации – в том, что касается определения основ правового статуса физических и юридических лиц страны-партнера. Конституция РФ закрепляет в отношении иностранцев принцип национального режима, означающий уравнивание, за некоторыми изъятиями и исключениями, в правах и обязанностях иностранцев и собственных граждан. В соответствии со сложившейся международной практикой национальный режим предоставляется иностранным гражданам в нашей стране в безусловном порядке, т. е. без требования о взаимности. В то же время, если какое-либо государство необоснованно устанавливает по отношению к гражданам РФ ограничения в правах, каким бы то ни было образом дискриминируя их, в ответ РФ вправе установить ответные ограничения для граждан этого государства на своей территории в изъятие из общего принципа Н.р., применив тем самым реторсию.

Н.р. может устанавливаться как двусторонними, так и многосторонними международными договорами. Это прежде всего Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 г., Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 г., Всемирная (Женевская) конвенция об охране авторских прав 1952 г., суть которых во многом обеспечена именно закреплением принципа Н.р. Отношения стран СНГ также строятся на началах активного использования Н.р. Свидетельством этого служат многосторонние инструменты сотрудничества – Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г. и Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности от 20 марта 1992 г.

*Ануфриева Л.П.*

## **Национальный суверенитет**

см. *Суверенитет* .

## **Небанковская кредитная организация**

НЕБАНКОВСКАЯ КРЕДИТНАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ (НКО) – кредитная организация, имеющая право осуществлять отдельные банковские операции, предусмотренные ФЗ от 3 февраля 1996 г. № 17-ФЗ "О банках и банковской деятельности". Допустимые сочетания банковских операций для НКО устанавливаются ЦБ. Так, в соответствии с Положением ЦБ от 8 сентября 1997 г. № 516 "О пруденциальном регулировании деятельности небанковских кредитных организаций, осуществляющих операции по расчетам, и организаций инкассации" расчетные НКО вправе осуществлять следующие банковские операции:

- открытие и ведение банковских счетов юридических лиц;
- осуществление расчетов по поручению юридических лиц, в том числе банков-корреспондентов, по их банковским счетам.

В зависимости от функционального назначения НКО могут обслуживать юридических лиц, в том числе кредитные организации на межбанковском, валютном рынках и рынке ценных бумаг, осуществлять расчеты по пластиковым картам, инкассацию денежных средств, векселей, платежных и расчетных документов и кассовое обслуживание юридических лиц, операции по купле-продаже валюты иностранной в безналичной форме, а также сделки, предусмотренные их уставами. НКО не вправе привлекать денежные средства юридических и физических лиц во вклады в целях их размещения от своего имени и за свой счет. Расчетные НКО вправе предоставлять кредиты клиентам на завершение расчетов по сделкам на условиях возвратности, срочности, платности, обеспеченности в пределах, установленных нормативами ЦБ. При этом предоставление кредитов, за счет специально созданных участниками расчетов резервов (фондов) осуществляется в рамках полномочий, предоставленных участниками. Временно свободные денежные средства расчетные НКО вправе размещать только в виде вложений в ценные бумаги Правительства РФ, отнесенные ЦБ к вложениям с нулевым риском.

## **Невменяемость**

НЕВМЕНЯЕМОСТЬ – исключаящее вину и уголовную ответственность состояние психики. Понятие Н. раскрывается в ст. 21 УК: "Не подлежит уголовной ответственности лицо, которое во время совершения общественно опасного деяния находилось в состоянии невменяемости, то есть не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие хронического психического заболевания, временного психического расстройства, слабоумия или иного болезненного состояния психики". Лицу, признанному невменяемым, судом могут быть назначены принудительные меры медицинского характера (гл. 15 УК).

Сформулированное законом понятие Н. включает в себя два критерия (условия), совокупность которых и характеризует Н. лица: медицинский (биологический) и юридический (психологический).

Медицинский(биологический) критерий Н. указывает на различные формы болезненных расстройств психической деятельности:

- а) хроническое психическое заболевание;
- б) временное психическое расстройство;
- в) слабоумие;
- г) иное болезненное состояние психики.

Хроническое психическое заболевание носит длительный характер и имеет тенденцию развиваться. К таким заболеваниям относятся, например, шизофрения, эпилепсия, прогрессивный паралич, маниакально-депрессивный психоз и т.п. Временным расстройством психики принято считать: реактивное состояние, белую горячку, патологическое опьянение, патологический аффект и др. Слабоумие (олигофрения) – это

стойкое врожденное недоразвитие умственных способностей или такое же стойкое и необратимое снижение интеллекта в результате деструктивных изменений в мозгу после травм, инфекционных и других заболеваний. Слабоумие по своей степени делится на три разновидности: глубокое (идиотия), среднее (имбецильность) и легкое (дебильность). Идиоты и имбецилы всегда невменяемы. Дебилы же в отношении одних общественно опасных деяний невменяемы, в отношении других – нет. Иное болезненное состояние психики – это тяжелые формы психопатии и психостении, явления абстиненции при наркомании (морфийное голодание) и иные психические расстройства, вызванные соматическими заболеваниями (некоторые инфекционные заболевания, опухоли мозга и пр.). Для наличия медицинского критерия Н. достаточно одного из перечисленных признаков. Однако чтобы признать лицо, совершившее общественно опасное деяние, невменяемым, медицинского критерия недостаточно: далеко не всякий психически больной является невменяемым. Поэтому наряду с медицинским используется критерий юридический.

Юридический (психологический) критерий Н. исходит из того, что лицо не может осознавать значение своих действий либо руководить ими. Этот критерий характеризуется двумя признаками: интеллектуальным и волевым.

Интеллектуальный признак указывает на расстройство сознания и связанную с ним неспособность лица понимать как фактическую сторону совершаемых им действий и их последствий, так и их общественно опасный характер. Волевой признак выражается в неспособности лица, осознавая совершаемое, руководить своими действиями. Сознание и воля человека неразрывно связаны между собой. В тех случаях, когда нарушается интеллект, естественно, нарушается и эмоционально-волевая сфера, лицо теряет способность руководить своими действиями. Однако встречаются случаи, когда у страдающего психическим заболеванием сохраняется интеллект, но нарушается волевая деятельность. Душевнобольной сознает характер своих действий, в том числе и их общественную опасность, но не может удержаться от их совершения вследствие болезненного состояния психики. Для признания лица невменяемым достаточно наличия любого из признаков юридического критерия Н. Окончательное решение вопроса о Н. лица относится к компетенции органов следствия и суда, потому что эти понятия не медицинские, а юридические. Однако во всех случаях сомнения во вменяемости лица, совершившего общественно опасное деяние, требуется заключение судебно-психиатрической экспертизы (ст. 79 УПК), поскольку для решения этого вопроса необходимы специальные познания. Несоблюдение ст. 79 УПК влечет за собой отмену приговора.

*Побегайло Э.Ф.*

## **Невмешательства принцип**

НЕВМЕШАТЕЛЬСТВА ПРИНЦИП – один из основных принципов международного публичного права; означает запрет государствам и международным организациям вмешиваться во внутренние дела государств и народов в любых формах: вооруженным, экономическим, дипломатическим путем, путем засылки диверсантов, открыто или косвенно, со стороны одного государства, нескольких государств или под прикрытием международной организации. Н.п. тесно связан с принципами уважения суверенитета и равноправия государств. С утверждением в международном праве принципа самоопределения сфера действия Н.п. расширилась: он охватывает не только суверенные государства, но и народы и нации, ведущие борьбу за осуществление своего права на самоопределение, и включает обязанность государств не навязывать им своего общественного или государственного строя и своей идеологии.

Н.п. закреплен в многочисленных двусторонних и многосторонних международных договорах, прежде всего в Уставе ООН, а также в принятых ООН Декларации о недопустимости вмешательства во внутренние дела государств 1965 г. и Декларации принципов международного права 1970 г.

## Невозможность исполнения

НЕВОЗМОЖНОСТЬ ИСПОЛНЕНИЯ – одно из оснований прекращения обязательств (правопрекращающий факт юридический). Н.и. представляет собой такое обстоятельство, которое делает объективно невозможным и бессмысленным дальнейшее существование обязательственных отношений, когда за наступление этого обстоятельства ни одна из сторон ответственности не несет (п. 1 ст. 416 ГК РФ), причем отсутствие вины доказывает сторона, нарушившая обязательство. При Н.и. одностороннего обязательства оно прекращается, поскольку должник никакой ответственности за его неисполнение не несет. Если до возникновения Н.и. ни одна из сторон еще не совершила действий, предусмотренных взаимным обязательством, оно также прекращается. В противном случае осуществленное стороной исполнение сохраняет силу только при наличии встречного удовлетворения; иначе оно должно быть возвращено исполнившей стороне. Если одна из сторон отвечает за наступление Н.и., то обязательство не прекращается, а трансформируется в обязанность виновной стороны возместить причиненные контрагенту убытки, выплатить неустойку и т. д. Причем п. 2 ст. 416 ГК РФ устанавливает, что если Н.и. вызвана виновными действиями кредитора, то он не вправе требовать возвращения исполненного им по обязательству.

Кроме этого, следует учитывать, что должник может нести ответственность и за случайно наступившую Н.и., если это предусмотрено договором или законом (при просрочке (ст. 405 ГК РФ), по основаниям ответственности хранителя (ст. 901 ГК РФ) и других случаях). В случае гибели (например, вследствие непреодолимой силы) индивидуально-определенной вещи (предмета обязательства) наступает Н.и. и обязательство прекращается, поскольку такая вещь является юридически незаменимой. Напротив, вещи, определяемые родовыми признаками, заменимы, поэтому обязательство сохраняется, так как оно объективно может быть исполнено. Н.и. наступает и тогда, когда предмет обязательства – вещи, изъяты из оборота. При временной Н.и. обязательства стороны могут расторгнуть договор, тем самым обязательство прекращается (п. 2 ст. 453 ГК РФ). Особая разновидность Н.и. обязательств – их прекращение на основании акта государственного органа (ст. 417 ГК РФ).

*Прасолов Б.В.*

## Негаторный иск

НЕГАТОРНЫЙ ИСК – в гражданском праве и процессе иск собственника, направленный на защиту его права собственности от таких нарушений, которые не соединены с лишением владения вещью. Этот иск направлен на устранение помех, препятствующих собственнику пользоваться его имуществом. Такие препятствия могут, например, выражаться в возведении строений или сооружений, препятствующих доступу света в окна соседнего дома или создающих иные помехи в его нормальном использовании. Субъект Н.и. – собственник или иной титульный (законный) владелец, сохраняющий вещь в своем владении, но испытывающий препятствия в ее использовании. Субъектом обязанности считается нарушитель прав собственника, действующий незаконно. Если помехи созданы законными действиями, например разрешенной в установленном порядке прокладкой транспортной магистрали возле дома, их придется либо претерпевать, либо оспаривать их законность, что невозможно с помощью Н.и.

Объект требований по Н.и. – устранить длящееся правонарушение (противоправное состояние), сохраняющееся к моменту предъявления иска. Поэтому Н.и. не подвержен действию исковой давности – требование можно предъявить в любой момент, пока сохраняется правонарушение. Н.и. в защиту своих прав и интересов могут предъявлять не только собственники, но и субъекты иных прав на имущество – все законные владельцы (ст. 305 ГК РФ). К их числу отнесены субъекты как вещных прав (пожизненного наследуемого

владения, хозяйственного ведения, оперативного управления и иных), так и обязательственных, связанных с владением чужим имуществом (например, арендаторы, хранители, перевозчики). При этом титульные владельцы, обладающие имуществом в силу закона или договора, могут защищать свое право владения имуществом даже против его собственника. Именно поэтому унитарное предприятие как субъект права хозяйственного ведения государственным или муниципальным имуществом может истребовать его даже от собственника-учредителя в случае его незаконного изъятия, а арендатор – предъявить Н.и. к арендодателю-собственнику, пытающемуся незаконно лишить его права владения арендованным имуществом до истечения срока договора путем отключения электричества и отопления или создания иных препятствий в его нормальном использовании. В силу этого можно говорить об абсолютной (вещно-правовой) защите не только права собственности и иных вещных прав, но и всякого законного (титульного) владения.

*Смирнова И.В.*

## **Негласное товарищество**

*см. Договор простого товарищества .*

## **Недвижимость**

**НЕДВИЖИМОСТЬ** – недвижимые вещи, имущество, объекты торгового оборота, к которым относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения (ст. 130 ГК РФ). Перемещение их без соразмерного ущерба для их назначения невозможно. Деление вещей на движимые и недвижимые обусловлено не столько физическими их свойствами, сколько необходимостью установления различий в их правовом режиме, специальной регламентации их участия в имущественном гражданском обороте. Безусловно, движимыми являются названные в перечне Н. (ст. 130 ГК РФ) воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты, однако они отнесены названной статьей к Н., подлежащей государственной регистрации в силу ее общественной и экономической значимости.

Н. - новая правовая категория реформируемой экономики РФ. Законодательству советского периода она была неизвестна в силу множества ограничений товарного оборота и полного запрета оборота природных объектов, являющихся исключительной государственной собственностью. Приватизация государственных и муниципальных предприятий, введение правового института частной и муниципальной собственности на землю и другие природные ресурсы, наряду с государственной собственностью на них, создали условия для развития рыночных отношений по поводу Н. и, следовательно, необходимость правового регулирования этих отношений. В отличие от движимых вещей для недвижимых устанавливается особый правовой режим: правила приобретения права собственности на Н., обязательность государственной регистрации сделок с Н., форма заключения договоров, порядок прекращения и ликвидации прав на Н. и т. д. Некоторые правоотношения, например ипотека, могут иметь объектом только Н.

Придание Н. юридического смысла необходимо для того, чтобы средствами законодательства открыть возможность использования земель и другого недвижимого имущества – объектов товарного оборота. Новые земельные законы РФ, признавая землю Н., гарантируют самостоятельное хозяйствование на ней, независимо оттого, на каком праве пользователи земли владеют ею: на праве частной собственности, бессрочного (постоянного) пользования, пожизненного наследуемого землевладения, временного пользования или аренды. Физические и юридические лица, имеющие земельные участки в частной собственности, вправе совершать сделки с ними в порядке, установленном для Н., а также обязаны соблюдать режим недвижимого имущества, включая нормы о хозяйственной



свободе, государственной регистрации прав, уплате налогов, соблюдении других обязанностей, установленных законом. Гражданское законодательство применяется к регулированию земельных отношений с учетом их специфики, отраженной в актах земельного законодательства.

К Н. относятся также предприятия – имущественные комплексы, используемые для осуществления предпринимательской деятельности, объекты незавершенного строительства, что позволяет их вовлекать в товарный оборот в целях оживления экономики и производства. Указом Президента РФ от 16 мая 1997 г. № 485 "О гарантиях собственникам объектов недвижимости в приобретении в собственность земельных участков под этими объектами" разрешается приватизация зданий, строений, сооружений, помещений объектов незавершенного строительства вместе с земельными участками (их долями), на которых они расположены.

Права на объекты Н., возникновение, ограничение, прекращение этих прав и смена владельцев Н. подлежат обязательной государственной регистрации в соответствии с ФЗ от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним".

Зарубежное законодательство более детально, чем законодательство РФ, регулирует правовой режим Н. и движимого имущества. Так, Французский гражданский кодекс (ФГК) очень широко трактует понятие недвижимого имущества, относя к нему, в частности, не только земельные участки, но и машины, инструменты, сырье, сельскохозяйственные орудия и т. д. (ст. 517–526). Германское гражданское уложение (ГГУ) к Н. относит земельные участки, их составные части, вещи, прочно связанные с почвой строения, продукты земли, пока они связаны с почвой; семена, если они внесены в землю, растения и насаждения (§ 94–96). Аналогичные признаки Н. содержатся в ГК Италии (ст. 812), Японии (ст. 86), Швейцарии (ст. 655). По гражданскому законодательству Италии к Н. относятся водоемы в естественном их состоянии. Развитие института права на Н. в зарубежных странах привело к созданию фундаментального земельного кадастра и государственного реестра другого недвижимого имущества, что необходимо для эффективной налоговой системы. Законодательство РФ о Н. находится пока в стадии формирования.

Помимо вышеназванного Закона основными нормативными актами являются: ст. 9, 36 Конституции РФ, ст. 130–132. ст. 66-123 ГК РФ, Указ Президента РФ от 27 октября 1993 г. № 1767 "О регулировании земельных отношений и развитии аграрной реформы в России", Указ Президента РФ от 7 марта 1996 г. № 337 "О реализации конституционных прав граждан на землю", ФЗ РФ от 21 июля 1997 г. № 123-ФЗ "О приватизации государственного имущества и об основах приватизации муниципального имущества Российской Федерации".

*Лит.: Жариков Ю.Г., Масевич М.Г. Недвижимое имущество: правовое регулирование. М., 1997.*

*Жариков Ю.Г.*

## **Недействительность сделок**

*см. Сделки, Оспоримые сделки .*

## **Недобросовестная конкуренция**

**НЕДОБРОСОВЕСТНАЯ КОНКУРЕНЦИЯ** – любые действия хозяйствующих субъектов, направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности, противоречащие положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, могущие причинить или уже причинившие убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанести ущерб их деловой репутации (Закон РСФСР от 22 марта 1991 г. № 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках". Далее – Закон о конкуренции). К Н.к. не относятся действия, противоречащие законодательству

(противоправные действия). Таковые являют собой состав деликта – гражданского правонарушения, либо нарушения обязательства, и влекут применение мер гражданско-правовой ответственности за причинение вреда либо мер договорной ответственности. Само назначение института Н.к. состоит в том, чтобы создать возможность привлекать к ответственности за действия, которые внешне законны, но практически влекут нарушение чьих-либо прав и интересов либо создают угрозу такого нарушения. Подобного рода недозволенные и недостойные приемы и методы ведения коммерческой деятельности, не образующие, с одной стороны, состава гражданского правонарушения, а с другой – не подпадающие под признаки монополистической деятельности, и должны признаваться Н.к.

Понятие "недозволенные и недостойные приемы ведения предпринимательской деятельности" стало формироваться в середине XIX в. Однако оно было вне сферы внимания юристов до начала следующего столетия. Причина такой "замедленной реакции" – боязнь стеснить свободу конкуренции и помешать развитию промышленности и торговли. Первыми юристами, воспринявшими данное понятие как категорию правоповедения, были судьи: первоначально коммерсанты, ставшие жертвами вроде бы законных, но осуждаемых в коммерческой практике действий, могли получить защиту своих интересов именно в судах. Англия и Франция, чьи суды наиболее оперативно отреагировали на потребности потерпевших купцов, стали странами, подтолкнувшими иные государства к «легализации» проблемы Н.к. в законодательстве. Одна из первых включила нормы о Н.к. в законодательство Германия. Это отражено в ч. 1 § 824 Германского гражданского уложения. Строго говоря, это было предписание лишь об одном частном случае Н.к. – заявлении или распространении не соответствующих действительности сведений, подрывающих кредитоспособность другого лица либо наносящих иной вред его предпринимательской деятельности или источнику средств к существованию. По германскому пути – пути «расписывания» отдельных составов Н.к. – пошли многие другие страны, в частности – Россия.

Перечень действий, которые признаются в праве РФ Н.к. (так называемые формы Н.к.), содержится в Законе о конкуренции. В него входят:

а) распространение ложных, неточных или искаженных сведений, способных причинить убытки другому хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации;

б) введение потребителей в заблуждение относительно характера, способа и места изготовления, потребительских свойств, качества товара;

в) некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами других хозяйствующих субъектов;

г) продажа товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполнения работ, услуг;

д) получение, использование, разглашение научно-технической, производственной или торговой информации, в том числе коммерческой тайны, без согласия ее владельца.

Данный перечень не является исчерпывающим, однако Закон не содержит пояснений, в соответствии с какими критериями и признаками следует квалифицировать действия как формы Н.к. Об ответственности он также ничего не говорит.

Последствия распространения ложных, неточных или искаженных сведений, способных причинить убытки другому хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации, установлены в п. 7 ст. 152 ГК РФ бланкетной нормой, отсылающей к правилам о защите чести и достоинства граждан.

В соответствии с этими правилами потерпевший имеет право:

а) на опровержение распространенных ложных, неточных или искаженных сведений о себе, в частности в тех же СМИ, в которых они были распространены;

б) требовать отзыва документа, содержащего данные сведения;

в) требовать опубликования собственного ответа в тех же СМИ, которые

распространили данные сведения;

г) требовать возмещения убытков;

д) требовать в суде признания распространенных сведений не соответствующими действительности.

Подробное описание второй формы Н.к. – введения потребителей в заблуждение относительно характера, способа и места изготовления, потребительских свойств, качества товара – содержится в Законах РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 "О защите прав потребителей" и от 23 сентября 1992 г. № 3520-1 "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров". Частным случаем данной формы Н.к. является еще одна форма – продажа товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации, целью и последствиями которой всегда является введение потребителя в заблуждение.

О некорректном сравнении своих товаров с товарами других хозяйствующих субъектов никаких иных законодательных предписаний не имеется. Аналогичные неясности существуют и в формулировке последнего состава Н.к. Отсюда актуальна разработка системы критериев, которые позволяли бы квалифицировать те или иные деяния как формы Н.к. Для этого необходимо предварительно внести ясность в следующий вопрос: за что законодатель хочет наказать – за факт нарушения прав конкурентов или за самый факт совершения недобросовестных действий (вне зависимости от того, повлекло ли их совершение нарушение прав или нет). Нам представляется, что более правильно применить второй подход, поскольку первый – нарушение прав – достаточно трудно разграничить с подходом к квалификации деяния как деликта (правонарушения). Кроме того, второй подход предпочтителен и по чисто практическим соображениям. Коммерческая практика такова, что негативные последствия тех или иных недобросовестных действий совсем не обязательно наступают немедленно по совершении этих действий. Поэтому нельзя говорить о том, что если совершенные сегодня недобросовестные действия не повлекли немедленного ущерба у конкурента, то они не повлекут такого ущерба через некоторое время. За время же, прошедшее от момента совершения деяний до возникновения ущерба, может многое произойти – изменится законодательство, истечет срок давности, утратятся доказательства и т. п., итогом чего может стать безнаказанность нарушителя гражданских прав. Именно поэтому, в силу потенциальной опасности, уже самый факт совершения недобросовестных и недостойных деяний должен влечь за собой такие последствия, которые заставили бы воздерживаться от подобных действий в будущем.

Квалификацию деяний как составов Н.к. должен давать суд (арбитражный суд) по иску заинтересованного лица. При этом необходимо исходить из следующих критериев:

а) деяние должно быть совершено предпринимателем, учредителем или руководителем организации либо третьими лицами, но по их указанию или при их бездействии (попустительстве);

б) деяние должно быть совершено либо в целях извлечения прибыли, либо в целях причинения убытка конкуренту;

в) деяние должно быть совершено виновно;

г) деяние должно противоречить практике и обычаям делового оборота;

д) деяние не должно быть необходимой принадлежностью постоянного и нормального ведения деятельности предприятия.

Естественно, ничто не мешает закрепить какие-то отдельные составы в качестве форм Н.к. и в законах.

К мерам ответственности, установленным Законом о защите прав потребителей и Законом о товарных знаках, следует добавить по крайней мере следующие:

а) опубликование сведений о фактах Н.к. в органах периодической печати;

б) наложение штрафов за нарушение правил о Н.к. на нарушителя, причем как административных (взыскиваемых в пользу РФ), так и гражданских, взыскиваемых в пользу потерпевших;

в) наложение административных штрафов за нарушение правил о Н.к. на должностное лицо нарушителя, распорядившееся о ведении Н.к.;

г) предоставление контрагентам лица, уличенного в Н.к., права досрочно и в одностороннем порядке расторгать заключенные ими с нарушителем договоры.

*Белов В.А.*

## **Недра**

НЕДРА – "часть земной коры, расположенной ниже почвенного слоя и дна водоемов, простирающейся до глубин, доступных для геологического изучения и освоения" (Закон РФ от 21 февраля 1992 г. № 2395-1 "О недрах"), С правовых позиций Н. представляют собой часть природной среды, находящейся под поверхностью земли. Эта часть природной среды при выделении в горизонтальной плоскости определяется в границах, соответствующих соизмеримой над участком Н. поверхностью земельного участка, а по глубине определяется верхними и нижними показателями проникновения в глубь земли. Н. выступают как объект геологического изучения, как объект эксплуатации и, наконец, как объекты особо охраняемых ценных геологических участков (геологических отложений, минералогических образований, палеонтологических объектов), используемых в заповедных целях либо для сбора минералогических образцов и пр.

На любой вид использования Н. необходима соответствующая лицензия, в которой указывается срок, а также все условия данного вида пользования.

Наиболее ценным и распространенным использованием Н. является добыча (извлечение) полезных ископаемых для хозяйственного использования (прежде всего их переработки в нужные для народного хозяйства продукты). При этом добыча может вестись как с глубин, так и с поверхности земли. Естественные скопления полезных ископаемых в Н. называются месторождениями. Непригодные или пока недоступные для использования породы называются пустыми породами. Н. как понятие охватывает как открытые и разрабатываемые месторождения, так и разведанные, но еще не разрабатываемые либо вообще не известные месторождения. Н. используются и для целей, не связанных с разведкой и добычей полезных ископаемых – как источники (кладовые) минерального сырья и как пространственный операционный базис для строительства и использования подземных сооружений; как объемы (емкости) для хранения нефти и газа, воды и других необходимых человеку материалов, для строительства подземных помещений, для закачки радиоактивных и химически вредных отходов, сточных вод, строительства, для нужд транспорта, лечебно-оздоровительных целей, извлечения подземной тепловой энергии и др.

Законодательство о Н. РФ Признает их государственной собственностью, которая находится в совместном ведении РФ и ее субъектов. Исключение составляют Н. и полезные ископаемые континентального шельфа и экономической зоны РФ, которые в соответствии со ст. 67 Конституции РФ находятся под юрисдикцией и суверенитетом. РФ. С учетом этих обстоятельств Н. не могут быть предметом договоров купли-продажи, дарения, наследования или отчуждаться в иной форме. Хотя по закону органы местного самоуправления не признаны собственниками Н., им предоставлено право в соответствии с Законом "О недрах" выдавать разрешения на разработку общераспространенных полезных ископаемых, а также на строительство подземных сооружений для предприятий местной промышленности.

Гражданам-собственникам, владельцам, пользователям и арендаторам земельных участков предоставлено право добывать общераспространенные полезные ископаемые на предоставленном им земельном участке на глубине до 5 м и бурить скважины для получения пресных вода также на работах, выполнение которых может причинить вред их нравственному развитию (в игорном бизнесе, ночных кабаре и клубах, в производстве, перевозке и торговле спиртными напитками, табачными изделиями, наркотическими и токсическими препаратами);

– по соображениям охраны труда ограничивается работа Н.р. по совместительству;

- для трудоустройства Н.р. органами государственной власти субъектов РФ устанавливаются квоты, обязательные для работодателей;
- расторжение трудового договора с Н.р. по инициативе работодателя допускается только с согласия двух органов;
- Гострудинспекции субъекта РФ и комиссии по делам, несовершеннолетних.

При этом расторжение трудового договора по п.1 (сокращение штатов), п. 2 (несоответствие занимаемой должности), п. 6 (восстановление прежнего работника) ст. 33 КЗоТ производится лишь в исключительных случаях и не допускается без последующего трудоустройства. При увольнении по сокращению штатов Н.р. из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, работодатель, кроме того, обязан обеспечить за счет собственных средств их необходимое профессиональное обучение: гл. XIII КЗоТ предусматривает льготы работникам, совмещающим работу с обучением. Условия труда Н.р. в РФ полностью соответствуют нормам международного права, конвенциям МОТ № 77 (1946), № 78 (1946), № 90 (1948), № 138(1973).

Лит.: Российское трудовое законодательство. Сборник нормативных актов. Т. 2. М., 1997.

*Бараташвили В.В.*

## **Несостоятельность**

**НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТЬ** (банкротство) – в гражданском праве неспособность должника удовлетворить требования кредитора (кредиторов) и погасить перед ними свои обязательства. Различают практическую Н., заключающуюся во временном отсутствии средств, и абсолютную, которая возникает в случае превышения актива над пассивом и невозможности при обычном ведении дел погасить свои требования в установленные сроки. Синоним термина "Н." – банкротство.

В большинстве стран общие нормы о банкротстве обычно содержатся в ГК и Торговом кодексе, а специальные – в особых законах. В Великобритании это Закон о неплатежеспособности (1986), в США – Закон о банкротстве (1979), во Франции Закон 1983 г. "О восстановлении предприятий и ликвидации их имущества".

В мире существуют разные системы банкротства. Так, во Франции и США применяется «продолжниковская» система, позволяющая должнику освободиться от долгов и начать новый бизнес. В Европе, кроме Франции, предпочтение отдается «прокредиторской» системе, имеющей целью максимальное удовлетворение требований кредиторов.

С Н. связаны определенные процедуры – прежде всего производство о Н., которое может привести к реорганизационным процедурам, ликвидационным производствам либо к мировому соглашению. Основаниями производства по делам о Н. обычно являются: ходатайство кредиторов, ходатайство должника, ходатайство третьих лиц, решение суда, требование прокурора.

История производства по делам о Н. восходит к средним векам. Особый толчок развитию института Н. дала история с Южноморской компанией. Она была создана в 1711 г. в Великобритании для торговли с Центральной и Южной Америкой. После нескольких удачных операций компания объявила о своей готовности оплатить долг Ее Величества и долг всей Великобритании, для чего были выпущены различные долговые бумаги. В 1720 г. компания обанкротилась, и длительное время спустя создание новых компаний в Великобритании было крайне ограничено (см. *Корпорации*). Именно тогда получил широкое распространение термин «банкротство», означавший квазиуголовное преследование кредитором своего должника, который считался правонарушителем.

В советской России впервые понятие банкротства появилось в ГК 1923 г. В последующих ГК это понятие уже отсутствовало.

19 ноября 1992 г. был принят Закон РФ № 3929-1 "О несостоятельности (банкротстве) предприятий", который предусматривал судебную и добровольную процедуры банкротства. Законом устанавливалось, что судебную процедуру осуществляет арбитражный суд.

Применение Закона показало его несовершенство, неполноту регулирования процедур.

С учетом практики его применения, а также мирового опыта был принят ФЗ от 8 января 1998 г. № 6-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" (далее – Закон).

Закон содержит элементы «прокредиторской» и «продолжниковской» систем, при этом достигнута их взаимосвязь. Банкротство определено в законе как признанная арбитражным судом или объявленная должником неспособность в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) осуществить обязательные платежи. При этом под денежным обязательством понимаются определенные денежные суммы по гражданско-правовому договору и по иным основаниям, предусмотренным ГК РФ. Под обязательными платежами – налоги, сборы и иные взносы в бюджет соответствующего уровня и во внебюджетные фонды в порядке и на условиях, которые определяются законодательством РФ.

Право обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом предоставлено должнику, конкурсным кредиторам, налоговым и иным уполномоченным в соответствии с ФЗ органам, прокурору, при определенных условиях – ликвидационной комиссии (ликвидатору) и иным органам.

В Законе оговорены условия, при которых руководитель должника или гражданин-предприниматель обязан обратиться в арбитражный суд с иском о признании должника банкротом:

– когда удовлетворение требований одного или нескольких кредиторов приводит к невозможности исполнения денежных обязательств перед другими кредиторами:

– когда органом, уполномоченным на принятие решения об обращении в арбитражный суд с заявлением должника, дано такое предписание.

Невыполнение указанной обязанности руководителем должника (при наличии таких условий) влечет его субсидиарную ответственность перед кредиторами.

Дела о Н. рассматриваются арбитражным судом по правилам, предусмотренным АПК, с особенностями, установленными Законом. Арбитражному суду подведомственны дела о банкротстве, если требования к юридическому лицу – должнику составляют в совокупности не менее 500, а к должнику-гражданину – не менее 100 МРОТ, если указанные требования не погашены в течение 3 месяцев (из этого правила предусмотрены некоторые исключения).

В Законе установлены требования к заявлению о признании должника банкротом и предусмотрен перечень документов, которые к нему прилагаются. При рассмотрении дела арбитражным судом применяются, как правило, следующие процедуры банкротства: наблюдение, внешнее управление, конкурсное производство, мировое соглашение.

Принятие арбитражным судом заявления влечет процедуру наблюдения, если иное не предусмотрено Законом (в частности, эта процедура не вводится в отношении гражданина, отсутствующего должника). Под наблюдением понимается процедура, применяемая в целях обеспечения сохранности имущества должника и проведения анализа его финансового состояния.

С момента принятия заявления имущественные требования к должнику предъявляются в рамках дела о банкротстве, приостанавливается действие исполнительных документов, выданных на основании судебных актов о взыскании задолженности по заработной плате, выплате вознаграждений по авторским договорам, алиментов, о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью, и морального вреда.

Дело о банкротстве рассматривается арбитражным судом коллегиально в срок, не превышающий 3 месяцев со дня принятия заявления. Оно может быть отложено на срок не более 2 месяцев.

Вводя наблюдение, арбитражный суд назначает временного управляющего, в обязанности которого входит принятие мер по обеспечению сохранности имущества должника, анализ его финансового состояния, уведомление кредиторов о возбуждении дела о банкротстве, созыв первого собрания кредиторов. Процедура наблюдения осуществляется в течение 3 месяцев, после чего временный управляющий представляет в арбитражный суд

отчет о своей деятельности, сведения о финансовом состоянии должника и предложения о возможности или невозможности восстановить его платежеспособность.

Не позднее 10 дней до даты проведения заседания арбитражного суда проводится первое собрание кредиторов. Участниками этого собрания с правом голоса являются конкурсные кредиторы, налоговые и иные уполномоченные органы. Участниками последующих собраний с правом голоса являются только конкурсные кредиторы (под ними понимаются кредиторы по денежным обязательствам, за исключением граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни и здоровью, а также учредителей (участников) должника – юридического лица по обязательствам, вытекающим из такого участия).

Первое собрание кредиторов принимает одно из следующих решений: о введении внешнего управления, о признании должника банкротом и открытии конкурсного производства, о заключении мирового соглашения и об обращении в арбитражный суд с соответствующим ходатайством.

Под внешним управлением (судебной санацией) понимается процедура банкротства, применяемая к должнику в целях восстановления его платежеспособности, с передачей полномочий по управлению должником внешнему управляющему. Внешнее управление вводится при условии, что имеются данные о возможности восстановить платежеспособность должника путем репродуцирования производства, закрытия нерентабельных производств, ликвидации дебиторской задолженности, продажи части его имущества, уступки прав требования должника, исполнения его обязательств собственником имущества должника – унитарного предприятия или третьими лицами, продажи предприятия (бизнеса) должника, иными способами.

При назначении арбитражным судом внешнего управляющего руководитель должника отстраняется от должности.

На этом этапе устанавливается мораторий на удовлетворение требований кредиторов по денежным обязательствам и обязательным платежам. В числе других последствий прекращается начисление пени, штрафов, неустоек; вместо этого начисляются проценты в соответствии со ст. 395 ГК РФ, Введение моратория позволяет внешнему управляющему наиболее экономичным образом распорядиться денежными средствами, вырученными в период внешнего управления, накопить их для восстановления платежеспособности и расчетов с кредиторами. Он разрабатывает план внешнего управления (предусматривающий меры по восстановлению платежеспособности должника), который рассматривается собранием кредиторов. Утвержденный план представляется в арбитражный суд.

При отсутствии оснований для введения внешнего управления или в случае, если эта процедура не привела к восстановлению платежеспособности должника, арбитражный суд признает его банкротом, открывает конкурсное производство и назначает конкурсного управляющего. Под конкурсным производством понимается процедура банкротства, применяемая к должнику, признанному банкротом, в целях соразмерного удовлетворения требований кредиторов.

Конкурсный управляющий собирает конкурсную массу – все имущество должника-банкрота, из которого могут быть удовлетворены претензии кредиторов. С этой целью он предъявляет требования к третьим лицам, имеющим обязательства перед должником, выявляет и возвращает имущество должника, находящееся у третьих лиц. Конкурсный управляющий рассматривает требования кредиторов. Разногласия между кредиторами и управляющим по размеру требований и очередности их удовлетворения рассматриваются арбитражным судом.

После реализации имущества должника конкурсный управляющий производит расчеты с кредиторами в очередности, установленной Законом. Завершив расчеты, он представляет в арбитражный суд отчет о результатах проведения конкурсного производства.

Определение арбитражного суда о завершении конкурсного производства является основанием для внесения в Единый государственный реестр юридических лиц записи о

ликвидации должника.

На любой стадии рассмотрения дела о банкротстве должник и конкурсные кредиторы вправе заключить мировое соглашение, если удовлетворены требования кредиторов первой и второй очереди и за него проголосовали все кредиторы по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника. Мировое соглашение может содержать условия об отсрочке или о рассрочке исполнения обязательств, об уступке требования должника, об исполнении его обязательств третьими лицами, о скидке с долга, об обмене требований на акции, об удовлетворении требований кредиторов иными способами, не противоречащими ФЗ и иным правовым актам РФ. Мировое соглашение подлежит утверждению арбитражным судом. Арбитражный суд отказывает в утверждении мирового соглашения по основаниям, предусмотренным в Законе.

Закон предусматривает особенности банкротства отдельных категорий должников, в частности граждан, градообразующих, страховых организаций, профессиональных участников рынка ценных бумаг.

В соответствии с Законом при наличии признаков банкротства может применяться внесудебная процедура – добровольное объявление руководителем должника о Н. Эта процедура проводится по решению уполномоченного органа должника. Добровольное объявление о Н. возможно только при согласии всех кредиторов. При этом руководитель должника производит расчеты с кредиторами в порядке, установленном для конкурсного производства.

**Лит.:**

*Кашанина Т.В.* Хозяйственные товарищества и общества: правовое регулирование внутрифирменной деятельности. М., 1995;

Гражданское и торговое право капиталистических государств/Под ред. Е.В. Васильева. М., 1993;

*Сыроедова О.Н.* Акционерное право США и России (сравнительный анализ). М., 1996;

*Henn and Alexander Hornbook on Laws of Corporations.* Third Edition, West Publishing Company. St. Paul, Minnesota. 1983.

*Мельник Д.Ю., Лившиц Н.Г.*

## Неустойка

НЕУСТОЙКА – определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения (ст. 330 ГК РФ). Статья 12 ГК РФ рассматривает Н. как один из способов защиты гражданских прав, а ст. 394 ГК РФ – и как меру ответственности гражданской.

Важной чертой юридической природы Н. является ее акцессорность (дополнительность, придаточность). Обязательство по уплате Н. всегда имеет дополнительный характер и не может существовать без основного обязательства. О Н. как предмете дополнительного обязательства прямо говорит ст. 207 ГК РФ, устанавливающая зависимость срока исковой давности по взысканию Н. от срока исковой давности по главному обязательству. Другие проявления акцессорной природы Н. можно обнаружить в п. 2 и 3 ст. 329 ГК РФ – зависимость Н. от судьбы основного обязательства в вопросах о его действительности и отсутствие обратной зависимости, и в ст. 337 ГК РФ – презумпция обеспеченности уплаты Н. залогом, обеспечивающим основное обязательство.

Н. имеет три основные функции: стимулирующую к надлежащему исполнению обязательства, компенсационную и карательную. Первую нередко называют «обеспечительной», что служит основанием для причисления Н. к способам обеспечения обязательств. ГК РФ включает большинство положений о Н. именно в главу об обеспечении обязательств. Это предоставляет кредитору определенные процессуальные преимущества. По требованию об уплате Н. кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков. Однако правонарушение должно быть таким, за которое должник несет ответственность, т. е. по общему правилу виновным.

В ст. 333 ГК РФ установлен принцип возможного уменьшения размера Н. Если



подлежащая уплате Н. явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить ее, причем безотносительно к возможности уменьшения объема ответственности должника и к праву кредитора на возмещение доказанных им же убытков, хотя бы Н. и взималась в зачет убытков. Практика Президиума ВАС по-своему интерпретировала норму ст. 333 ГК РФ, превратив ее по сути в норму о праве должника требовать уменьшения Н. и об обязанности суда сделать это в случае несоразмерности последствий нарушения обязательства сумме подлежащей уплате Н.

ГК РФ рассматривает как равнозначные термину "Н." термины «пеня» и «штраф». Теория гражданского права, опираясь на практику издания нормативных актов и обобщения договорной практики, выработала несколько иной взгляд. Так, термин "Н." является универсальным и может применяться как в своем собственном, так и в широком значении. Н. в узком смысле обычно обозначает денежную сумму, определенную процентной ставкой от суммы нарушенного обязательства и взимаемую однократно, либо, напротив, денежную сумму в твердом размере, уплачиваемую периодически. Оставшиеся два вида Н. в широком смысле – взимаемая периодически и выражающаяся в процентах и взимаемая однократно и выраженная в твердой сумме – обозначаются (по преимуществу) соответственно терминами «пеня» и "штраф".

Из определения Н. следует, что она может быть двух видов – законная (установленная законом или иным нормативным актом) и договорная (установленная договором, соглашением сторон основного обязательства). Законная Н. согласно ст. 332 ГК РФ характеризуется тем, что ее уплаты кредитор вправе требовать независимо от того, предусмотрена ли она соглашением сторон. Размер законной Н. может быть увеличен сторонами, если закон этого не запрещает, но ни при каких обстоятельствах не может уменьшаться. Соглашение о договорной Н. должно быть письменным независимо от формы основного обязательства. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения о Н. (ст. 331 ГК РФ).

Существует разделение Н. по ее соотношению с убытками, т. е. по зависимости друг от друга прав на взыскание Н. и убытков. Ст. 394 ГК РФ указывает, что если за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства установлена Н., то убытки возмещаются в части, не покрытой Н. Это правило обычно называют презумпцией зачетной Н., саму Н. - зачетной (т. е. взыскиваемой "в зачет" возможного в будущем возмещения убытков). Кроме того, данной статьей установлено, что законом или договором могут быть предусмотрены случаи, когда допускается взыскание только Н., но не убытков ("исключительная Н."); когда убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх Н. ("штрафная Н."); когда по выбору кредитора могут быть взысканы либо Н., либо убытки ("альтернативная Н."). Если за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства установлена ограниченная ответственность, убытки, подлежащие возмещению в части, не покрытой Н., либо сверх ее, либо вместо нее, могут быть взысканы до пределов, установленных таким ограничением.

В случае ненадлежащего исполнения обязательства уплата Н. и возмещение убытков не освобождают должника от исполнения обязательства в натуре (если иное не предусмотрено законом или договором), а в случае неисполнения обязательства – освобождают, также если иное не предусмотрено законом или договором. «Иное» установлено ГК РФ дважды: п. 3 ст. 396 ГК РФ – уплата Н. и возмещение убытков при просрочке исполнения, в результате чего кредитор утратил к нему интерес и отказался принять исполнение в натуре; ст. 505 ГК РФ – возмещение убытков и уплата Н. продавцом при неисполнении обязательств по договору розничной купли-продажи не освобождают его от исполнения обязательства в натуре.

*Белов В.А.*

## **Нидерланды (Королевство Нидерландов)**

НИДЕРЛАНДЫ (Королевство Нидерландов) – государство в Западной Европе; Н. владеют рядом Антильских островов. По форме государственного устройства Н. - унитарное

государство. Страна делится на 12 провинций. В провинциях действуют выборные органы местного самоуправления – провинциальные штаты, срок полномочий которых равен 4 годам. Председатели провинциальных штатов – комиссары, назначаются королем. Н. - конституционная монархия. Действует Конституция 1983 г. Глава государства – король, при котором функционирует совещательный орган – Государственный совет (его члены назначаются королем). Законодательная власть принадлежит королю и Генеральным штатам (парламент), состоящим из 2 палат, (Первой и Второй). Первая (75 депутатов) избирается провинциальными штатами на основе пропорционального представительства сроком на 4 года. Вторая (150 депутатов) избирается населением сроком на 4 года. Исполнительную власть осуществляет король и кабинет министров (правительство) во главе с премьер-министром.

### **ПРАВОВАЯ СИСТЕМА**

Общая характеристика. Современная правовая система Н. в своих основных чертах стала формироваться в начале XIX в. До этого в истории права Н. было несколько периодов, когда оно оказывало значительное влияние на развитие права во многих государствах. Так, во времена Республики Соединенных провинций (1795) получила широкое распространение система римско-голландского права, в которой своеобразно переплетались традиционные институты римского права, нормы средневекового права германских государств и торговые обычаи портовых городов. В развитии этой правовой системы решающая роль принадлежала не законодательству, а тщательно собиравшимся и постоянно издаваемым судебным решениям. Большое значение имели и труды голландских юристов (Г. Граций и др.), в которых подробно излагались общие принципы и отдельные институты римского и римско-голландского права и вместе с тем комментировались Свод Юстиниана, другие собрания законов, а также судебная практика местных судов. В течение двух веков, предшествовавших Великой французской революции 1789 г., голландские университеты занимали ведущие позиции среди различных правовых школ того времени. В самих Н. римско-голландское право было упразднено в 1795 г. в результате завоевания страны французскими войсками и провозглашения так называемой Батавской республики. Однако оно долгое время применялось в некоторых голландских колониях в Азии и Африке (ныне республики Зимбабве, Шри-Ланка и др.) и по-прежнему служит формальной основой правовой системы ЮАР.

В 1810 г. на территории Н., объявленной частью Французской империи, было официально введено французское законодательство. После краха империи Наполеона и провозглашения самостоятельного Королевства Н. (1814) ГК и другие французские кодексы были оставлены там в силе до принятия новых, собственно нидерландских законодательных актов. Такая реформа началась в 1838 г., когда были приняты Гражданский кодекс (ГК). Торговый кодекс, Закон об организации судов и Гражданский процессуальный кодекс (ГПК), и завершилась в 1866 г. вступлением в силу нового уголовного законодательства. На базе этих кодексов и продолжалось дальнейшее развитие правовой системы Н. Наряду с законодательными актами известное место среди источников права, прежде всего в сфере гражданского, торгового и морского, занимают нормы обычного права, что зафиксировано в соответствующих кодексах и законах. Существенную роль в истолковании и применении общих правовых принципов и институтов, особенно в первый период действия ГК 1838 г., играли решения Верховного суда (ВС), нередко заполнявшие пробелы в праве, хотя официально они никогда не признавались источником права.

Гражданское право и смежные с ним отрасли права. ГК 1838 г. был составлен под весьма значительным воздействием Кодекса Наполеона: некоторые его разделы представляют собой, по существу, перевод на голландский язык соответствующих положений. Однако ГК Н. отличается самостоятельной, довольно удачной системой расположения материала в рамках четырех книг (лица, вещи, обязательства и доказательства), а также оригинальной трактовкой отдельных правовых институтов (например, собственности супругов, наследования, развода). Структура ГК, как и

содержание основных его положений, оставалась неизменной на протяжении более столетия. Вносившиеся в него исправления имели, как правило, характер самостоятельных законов, например о защите детей (1905), о режиме собственности супругов (1956), об усыновлении (1956).

После второй мировой войны началась подготовка нового ГК, прежде всего усилиями видного цивилиста профессора Э.Мейерса. Его структура, одобренная правительством, предполагает включение вопросов как гражданского, так и торгового права и перенос раздела о доказательствах в гражданско-процессуальную сферу. Согласно проекту, новый ГК должен состоять из следующих книг:

- семейное право и физические лица;
- юридические лица;
- общие правила относительно собственности;
- наследование;
- имущественные права;
- общие положения об обязательствах;
- отдельные виды договоров;
- морское право, транспортное и воздушное право;
- авторское и патентное право.

В связи с оппозицией проекту было решено принимать его не в целом, а по отдельным книгам. Этот процесс, начавшийся в 1950-х гг., растянулся. С 1 января 1992 г. новый ГК Н. официально вступил в силу. Однако некоторые его разделы, в частности в книгах о наследовании и об отдельных видах договоров, пока не промульжированы, а судьба последней книги, посвященной авторскому и патентному праву, находится под вопросом в связи с обилием международных конвенций на этот счет. Опубликованные парламентские отчеты о дебатах вокруг проекта ГК стали важным источником толкования гражданского законодательства.

В связи с вступлением в силу соответствующего раздела нового ГК произошли изменения в семейном праве (допущение развода по обоюдному согласию супругов, улучшение правового статуса детей, рожденных вне брака, большее признание прав замужней женщины, сокращение до 18 лет возраста совершеннолетия и др.), что привело к устранению из него многих архаичных положений.

Торговый кодекс, принятый в 1838 г., многократно подвергался весьма существенным преобразованиям, полностью изменившим его первоначальный текст, а затем вообще был поглощен новым ГК. Во второй книге ГК подробно регламентируется правовой статус коммерческих и иных компаний, которые рассматриваются в качестве юридических лиц наряду с государством, церковью, кооперативными обществами и т. п. В ГК находят свое отражение и ранее принятые законодательные меры, направленные на защиту мелких предпринимателей от засилья монополий, на защиту потребителей, запрет строительства, осуществляемого без разрешения или контроля местных властей, и др. Особенно подробно разработаны вопросы обязательственного права: в нем изложены общее учение об обязательствах, положения, относящиеся к конкретным видам договоров, а также правила о возмещении ущерба от правонарушений или иного вреда, причиненного другим лицам, в том числе предпринимателем за своих работников, родителями и учителями за детей и др.

ГКН. 1992 г. – новейший среди аналогичных кодексов стран Западной Европы. Он отражает наиболее важные тенденции в развитии современного гражданского и торгового права. Основанный прежде всего на принципах континентальной правовой системы, он в известной мере учитывает и институты англосаксонской правовой системы. Многие его разделы, еще до официального вступления кодекса в силу, были переведены на английский и французский языки.

ГПКН., вступивший в силу в 1838 г. и после этого неоднократно подвергавшийся изменениям, по-прежнему сохраняет свое действие. В судебной процедуре, предусмотренной этим кодексом, важное место занимает обмен сторон письменными документами,

называемыми заключениями (устные выступления представителей сторон имеют второстепенное значение). Лишь в процедуре разбирательства дела в ВС решающую роль играют выступления адвокатов. С окончательной отменой прежнего ГК, в четвертой книге которого регулируются вопросы доказательственного права, неизбежны изменения и в гражданском процессуальном законодательстве.

В ряде нормативных актов, принятых за последние десятилетия, регулируются вопросы трудового права. Прежде всего это Закон о профессиональных организациях 1950 г. и законы о коллективных трудовых договорах, издаваемые с 1927 г. и предусматривающие вмешательство, при необходимости, правительственных органов в соглашения между предпринимателями и работниками. С 1913 г. в стране существует довольно развитая система социального страхования.

**Уголовное право.** Первый нидерландский УК (Уголовный кодекс королевства Голландии) был издан в 1809 г. в период кратковременного правления в качестве голландского короля одного из братьев Наполеона (1806–1810). В нем обнаруживается значительное влияние уголовных законов, ранее действовавших в отдельных провинциях. Впоследствии он не раз использовался в качестве основы для подготовки проектов новых УК Н. В 1811 г. он был заменен УК Франции, который и после свержения французского господства продолжал применяться в течение нескольких десятилетий, несмотря на неоднократные попытки его замены. Лишь в 1881 г. был издан УК, составленный нидерландскими криминалистами во главе с А. Моддерманом. Этот кодекс отличают простота изложения и широта судейского усмотрения, однако, лишь в сторону смягчения наказания. Все преступные деяния делятся на две категории – преступления и проступки. Система наказаний в нем сводится к трем видам: тюремное заключение (назначается только за преступления), арест (за неосторожные преступления и за проступки) и штраф (за преступные деяния обеих категорий). Судьи связаны лишь максимальными размерами санкций (только они указаны в соответствующих статьях Особой части), а в Общей части отсутствует перечень смягчающих обстоятельств, поскольку это противоречило бы "доверию к судьям". В последующем в УК 1881 г. было внесено более 100 изменений и дополнений, которые касались главным образом системы уголовных санкций, а также некоторых категорий правонарушителей. Среди наиболее важных из них: законы о несовершеннолетних правонарушителях (1905, 1965), об условном осуждении (1915), о возможности замены лишения свободы штрафом, "общепользовными трудовыми услугами" и другими наказаниями, о помещении так называемых преступников-психопатов в качестве меры безопасности на неопределенный срок в закрытые лечебные учреждения, об экономических преступлениях (1950), об уголовной ответственности юридических лиц (1976), о реформе системы имущественных наказаний (1983) и др. Большое число законов, содержащих уголовные санкции, не входит в УК.

Смертная казнь за общеуголовные преступления была отменена в Н. с 1870 г. Однако ее назначение допускалось за изменнические действия, совершенные в военное время. Последние приговоры, вынесенные после второй мировой войны за такие преступления, были приведены в исполнение в 1952 г. В соответствии с поправкой, внесенной в Конституцию Н. в 1982 г., смертная казнь ныне полностью отменена.

Уголовно-процессуальный кодекс (УПК) 1838 г., составленный по образцу французского УПК 1808 г., действовал до 1926 г., когда был заменен новым УПК, в котором наряду с институтами, присущими континентальной системе права, нашли отражение и некоторые элементы англо-американского процесса (например, в стадии предания суду). Серьезным изменениям уголовно-процессуальное законодательство подверглось в 1974 г. (в частности, значительно сокращены сроки предварительного заключения). Вопросы судостроительства регулируются Законом о судебной организации и осуществлении правосудия 1827 г., крупные изменения в который были внесены в 1911 и 1971 гг.

Правовые исследования проводятся на юридических факультетах нидерландских университетов (в Амстердаме, Утрехте, Лейдене и др.). В 1965 г. 8 из них основали в Гааге

Межуниверситетский институт им. Ассера, где наряду с подготовкой специалистов изучают вопросы международного (публичного и частного) права и права Европейских сообществ.

### **СУДЕБНАЯ СИСТЕМА**

Систему общих судов возглавляет ВС (основан в 1838 г.), который состоит из председателя, 2 или 3 его заместителей и 16 членов суда. Его основная функция – рассмотрение в качестве высшей и последней инстанции (в коллегиях из 5 судей) кассационных жалоб на постановления нижестоящих судов по гражданским и уголовным делам, что должно обеспечивать единообразное толкование и применение законов. Кроме того, в качестве суда первой инстанции он рассматривает уголовные дела по обвинению в преступлениях по службе членов парламента, министров и некоторых других высших должностных лиц.

Апелляционные суды (их 5 – в Амстердаме, Арнеме и других больших городах) рассматривают (в коллегиях из 3 судей) апелляции на решения и приговоры окружных судов, жалобы на решения административных органов по вопросам налогообложения. В Апелляционном суде Арнема имеются также отделения, где разбираются жалобы на решения кантональных судов по вопросам земельной аренды и на отказы в выдаче лицензий (в составе 3 судей и 2 экспертов-заседателей). Одно из отделений Апелляционного суда Амстердама рассматривает споры, связанные с деятельностью компаний (в таком же составе).

Окружные суды (их 19) рассматривают по первой инстанции все гражданские и уголовные дела, кроме наименее значительных, а также жалобы на постановления кантональных судов (приговоры к штрафу на сумму до 250 гульденов обжалованию не подлежат). Такие жалобы, а также наиболее серьезные и сложные дела по первой инстанции рассматриваются в коллегиях из 3 судей, большинство же дел разбираются судьями единолично. Дела о правонарушениях несовершеннолетних слушают специальные судьи.

Низшая судебная инстанция – кантональные суды (их около 70), в которых судьи единолично рассматривают малозначительные гражданские (с суммой иска до 500 гульденов) споры и уголовные дела о проступках. Споры по земельной аренде разбирают с участием одного представителя от арендаторов и одного – от собственников.

Суд присяжных просуществовал в Н. недолго (1810–1813). В стране отсутствует система конституционного контроля, позволяющая судам оценивать законодательство с точки зрения его соответствия Конституции. Вместе с тем весьма развита система органов административной юстиции. Созданы специальные суды (иногда называемые советами), которые рассматривают либо заявления гражданских служащих, оспаривающих распоряжения своего руководства, либо жалобы на решения органов социального страхования. В последнем случае постановления этих судов в свою очередь могут быть обжалованы в Центральный апелляционный совет в Утрехте. К этой же системе относятся суды, разбирающие споры по применению социально-экономического законодательства, в том числе конфликты между предпринимателями и работниками. Суды, рассматривающие споры по налогообложению, ранее считались органами административной юстиции, однако после принятия Конституции 1983 г. они включаются в общую систему судов. Особое место в системе занимает Юридическое отделение назначаемого Короной Государственного совета, которое рассматривает в качестве высшей инстанции жалобы частных лиц на действия властей и на постановления, вынесенные органами административной юстиции.

Судьи назначаются на свои должности королем пожизненно из числа лиц, обязательно закончивших один из университетов Н. (судья ВС назначается из 3 кандидатур, представляемых Второй палатой парламента).

Уголовное преследование осуществляют органы прокуратуры, функционирующие под руководством министра юстиции. Исключение составляют действующие самостоятельно генеральный прокурор при ВС (он по своей инициативе возбуждает уголовные дела, входящие в компетенцию ВС) и его 4 помощника – генеральные адвокаты. На остальные органы прокуратуры распространяется принцип строгой иерархической подчиненности. Это

5 генеральных прокуроров при апелляционных судах и 19 старших прокуроров при окружных судах с подчиненными им прокурорами, которые поддерживают обвинение в соответствующих судах. Следствие по уголовным делам ведется полицией под наблюдением либо при непосредственном участии прокуратуры. Широко распространена предусмотренная законом практика заключения сделок между прокуратурой и даже полицией, с одной стороны, и обвиняемым – с другой, о прекращении уголовного дела без передачи его в суд (так заканчивается около половины возбужденных уголовных дел). Нередко условием соглашения является признание вины и «добровольная» уплата штрафа.

При рассмотрении дела в кантональном суде стороны могут сами защищать свои интересы, во всех других судебных инстанциях их представляют адвокаты-поверенные. Некогда существовавшее в Н. деление на поверенных, имевших право выступать во всех судах, кроме ВС. и адвокатов, полномочных выступать лишь в ВС, ныне утратило свое значение. Все они должны иметь юридическое образование, а право выступать в судах получают, став членами одной из 19 местных ассоциаций адвокатов. Среди лиц юридических профессий заметную роль играют также нотариусы, пользующиеся значительными полномочиями (оформление соглашений различного характера, завещаний и др.).

*Решетников Ф.М.*

## **Ничтожная сделка**

см. *Сделки* .

## **Новация**

НОВАЦИЯ – один из способов прекращения обязательства путем соглашения сторон о замене данного обязательства другими между теми же лицами, но предусматривающим иной предмет или способ исполнения (п. 1 ст. 414 ГК РФ). По общему правилу предметом соглашения о Н. могут быть любые обязательства, за исключением обязательств по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, и по уплате алиментов. Н. прекращает не только основное, но и дополнительные к нему обязательства, если иное не предусмотрено соглашением сторон. Существенными условиями Н. признаются:

а) индивидуальное указание заменяемого обязательства (стороны, предмет, содержание, основание возникновения);

б) индивидуальное указание нового обязательства;

в) указание цели Н. - прекращение существовавших обязательств и возникновение новых;

г) указание на момент, с которого прекращаются одни обязательства и возникают другие;

д) указание на обязанности кредитора по существовавшим обязательствам и должника – по новым, сроки их исполнения и последствия нарушения.

Статья 818 ГК РФ специально устанавливает, что всякий долг, возникший из купли-продажи, аренды или иного основания, может быть заменен заемным обязательством. Такая замена осуществляется с соблюдением требований о Н. и совершается в форме, предусмотренной для заключения договора займа. Белов В.А.

## **Новая Зеландия**

НОВАЯ ЗЕЛАНДИЯ – государство в юго-западной части Тихого океана, имеет владения ("островные территории"): о. Ниуэ, о-ва Кука, о. Токелау (первые две территории имеют внутреннее самоуправление). Н.З. - унитарное государство. В административном отношении оно делится на 109 графств. Местные органы самоуправления – советы графств, графских городских территорий и сельских округов – фактически подчинены Нейтральным

органам управления. Н.З. не имеет писаной конституции. Неписаную конституцию составляют законодательные акты, конституционные соглашения, прецеденты. Н.З. - парламентарная монархия. Обрела независимость от Англии в 1947 г. Признает главой государства королеву Великобритании, которую представляет назначаемый ею по предложению правительства Н.З. генерал-губернатор на 5-летний срок. Законодательная власть принадлежит однопалатному парламенту- палате представителей, избираемой на 3-летний срок в ходе всеобщих выборов гражданами, достигшими 18 лет (активное избирательное право – с 21 года). В палате представителей 120 депутатов. Исполнительную власть осуществляет правительство во главе с премьер-министром. Правительство формирует лидер партии, получившей на выборах большинство мест в парламенте.

### **ПРАВОВАЯ СИСТЕМА**

**Общая характеристика.** Современная правовая система Н.З. в основных своих чертах начала складываться с 1840 г., когда страна стала английской колонией. На ее территорию было распространено действие как статутов – законов, принятых британским парламентом, так и общего права – совокупности норм, выработанных в решениях судов первоначально в Англии, а затем и в ее заморских владениях. Хотя с 1947 г. Н.З. стала самостоятельным государством, в ней сохраняют действие британские законы, принятые в 1840–1947 гг., если при их издании было оговорено, что они распространяются на Н.З. Единственным источником дальнейшего развития законодательства служат акты учрежденного еще в 1852 г. парламента. Вместе с тем система общего права по-прежнему остается важным источником права. При этом новозеландские юристы, в том числе судьи, исходят из положения, что существует некая система общего права, единая для всех государств, где оно применяется, и поэтому признают силу убеждающего судебного прецедента за решениями, вынесенными высшими судебными инстанциями в Великобритании, Австралии, Канаде и др. (решения высших судов Н.З. имеют силу обязательного прецедента). С 1937 г. в Н.З. функционирует комитет по реформе права, возглавляемый генеральным атторнеем, куда входят представители политических партий, университетские профессора-юристы, судьи и др. Среди высших государственных учреждений наряду с Министерством юстиции имеется и Департамент по вопросам законодательства.

Гражданское право и смежные с ним отрасли права. Новозеландское законодательство признается достаточно упорядоченным и хорошо систематизированным. Несмотря на отсутствие кодексов, регулирующих целые отрасли права, в Н.З. имеются консолидированные акты по важнейшим правовым институтам, отличающиеся нередко весьма своеобразной трактовкой: в частности, в сфере земельных отношений с 1870 г. действует упрощенная система оформления прав собственников земельных участков и передачи земли в аренду. Эта область регулируется Законом о праве собственности 1952 г. (в ред. 1970 г.) и Законом о передаче права собственности 1952 г.

Некоторые вопросы гражданского права (такие, как обязательства из причинения вреда) до сих пор не стали предметом единого консолидированного акта, а регулируются в самых различных законах (о транспорте, о больницах, о компенсации за случайное причинение смерти и др.) по правилам, близким к соответствующему английскому законодательству и нормам общего права. Значительно влияние английского права и на новозеландское законодательство по вопросам деятельности компаний (Закон о компаниях 1955 г. и др.), торговли и транспорта (Закон о купле-продаже товаров 1908 г. с последующими изменениями, Закон о торговом праве 1908 г., законы о морских перевозках 1968 г., о воздушных перевозках 1967 г. и др.). Закон о торговле 1986 г., который запрещает действия, наносящие ущерб свободной конкуренции путем поддержания искусственно высоких цен и т. п. составлен с учетом действующего австралийского законодательства. (Между этими двумя странами заключено Соглашение о тесных экономических связях 1983 г.) В 1989 г. был принят Закон о корпорациях (расследование их деятельности и организация управления).

Напротив, законы в сфере семейного права характеризуются достаточным

своеобразием. Еще с 1883 г. в них было зафиксировано право замужних женщин на обладание самостоятельным имуществом (ныне эти вопросы регулируются Законом о семейной собственности 1976 г.). С 1867 г. разрешено оформление развода в судебном порядке, причем количество оснований для развода последовательно расширяется (в 1960-х гг. им стало, в частности, 4-летнее раздельное проживание супругов). Допускается установление отцовства в судебном порядке; дети, рожденные вне брака, приравниваются к законным (Закон о статусе детей 1969 г.). В силу решения Верховного суда (ВС), вынесенного в 1900 г., суд вправе вопреки воле наследодателя обеспечить членов его семьи соответствующей долей наследства, необходимой для их содержания.

Трудовые отношения в Н.З. регулируются законодательством, а также коллективными договорами, заключаемыми между представителями работников и предпринимателями. Долгое время существовала система принудительного государственного арбитража в случае конфликтов между трудящимися и предпринимателями, в особенности при заключении коллективных договоров и угрозе забастовок. Действующий Закон о трудовых отношениях 1987 г. установил систему свободного заключения коллективных договоров. В нем предусмотрена обязательная регистрация профсоюзов и объединений предпринимателей, уполномоченных заключать коллективные договоры, определены правила проведения забастовок, допускающие вмешательство министра труда, и пр.

В Н.З. еще с 1890-х гг. существует законодательство по социальным вопросам, более развитое, чем во многих других буржуазных странах. Предусматривается выплата (за счет налогообложения со всех видов доходов) пенсий по старости, пособий по инвалидности, безработице, а также оказание помощи нуждающимся семьям.

Уголовное право – наиболее кодифицированная отрасль права. В первые десятилетия существования Н.З. как британской колонии в ней действовали нормы английского уголовного права, в то время не систематизированные. В 1883 г. в парламент Н.З. был внесен законопроект о кодификации уголовного законодательства, каковая и была осуществлена спустя десятилетие. Основой для нее послужил проект Уголовного кодекса (УК), составленный видным английским юристом Дж. Стифеном (в 1878 г. он рассматривался британским парламентом, но в самой Великобритании так и не стал законом). В 1961 г. на смену акту 1893 г. был издан ныне действующий Закон о преступлениях, представляющий собой по существу УК. В нем регулируются институты Общей части уголовного права и некоторые вопросы процесса, определены признаки всех тяжких преступлений, преследуемых по обвинительному акту, и установлены наказания за них. Закон о преступлениях отличают достаточно четкие и обобщенные формулировки (например, в понятие «хищение» им объединены все разновидности краж и мошенничеств). Этим актом предусмотрено привлечение к уголовной ответственности лишь в случаях нарушения закона, а не норм общего права, хотя последние и влияют на применение и толкование закона, а также смягчены санкции за многие преступления. Вместе с тем Закон 1961 г. допускает наступление уголовной ответственности с 10-летнего возраста и превентивное заключение для лиц, вторично осужденных за половые преступления. Ответственность за менее тяжкие преступления, преследуемые в суммарном порядке, установлена в Законе о полицейских нарушениях 1927 г. (в ред. 1965 г. с последующими изменениями) и других актах, однако и на них распространяются положения Общей части уголовного права, сформулированные в Законе 1961 г. Действующее уголовное законодательство Н.З. предусматривает широкое применение штрафа и условного осуждения, а также помещение осужденных в возрасте до 21 года в специальные учреждения исправительного характера. Смертная казнь за общеуголовные преступления отменена с 1961 г., а за все преступления без исключения с 1989 г.

Вопросы гражданского и уголовного процессуального законодательства регулируются в Законе о судостроительстве 1908 г., в Правилах гражданской процедуры в ВС (приложение к названному Закону), в Правилах Апелляционного суда 1955 г., в Законе о магистратских судах 1947 г., в периодически издаваемых законах об уголовном правосудии.



Исследования в области права в Н.З. проводятся главным образом на юридических факультетах университетов в Веллингтоне, Окленде, Крайстчерче, и Данедине.

### **СУДЕБНАЯ СИСТЕМА**

Наиболее высокое положение занимает Апелляционный суд. Он состоит из председателя ВС, президента Апелляционного суда и 3 судей, которые, как и президент, являются судьями ВС. Для разбирательства конкретных дел состав Апелляционного суда может быть пополнен 1–2 судьями ВС по указанию его председателя. В компетенцию этого суда, обычно заседающего в составе 3 судей, входит рассмотрение апелляционных жалоб на постановления ВС по гражданским и уголовным делам, вынесенные им в качестве суда первой инстанции, а также (в некоторых случаях) на решения судов низших инстанций по гражданским делам, представляющим особую сложность (они рассматриваются по направлению самого ВС), и на постановления административной юстиции (в частности, арбитражного суда). Решения Апелляционного суда по гражданским делам, а в исключительных случаях – и по уголовным могут быть обжалованы в Судебный комитет Тайного совета в Лондоне с разрешения либо самого Апелляционного суда, либо Судебного комитета.

ВС состоит из председателя и 25 судей. По первой инстанции судьи ВС единолично или по 2–3 судьи, иногда с присяжными, рассматривают серьезные и сложные гражданские дела, а также, с обязательным участием присяжных, дела об уголовных преступлениях, преследуемых по обвинительному акту (такие заседания ВС проводятся в каждом из крупных городов страны). В рассмотрении гражданских дел участвует 4 либо 12 присяжных (в зависимости от суммы иска), а уголовных – всегда 12.

Долгое время в Н.З. присяжными не могли быть женщины и представители коренного населения – маори (ныне они составляют около 9 % населения). Лишь с 1942 г. в качестве присяжных стали привлекаться женщины, а маори – на таких же основаниях, как белые жители, – только с 1965 г. (до этого они иногда входили в состав так называемых смешанных жюри).

В ряде случаев судьи ВС единолично назначают наказания подсудимым, признавшим свою вину в ходе предварительного слушания дела в магистратском суде. В компетенцию ВС входит также рассмотрение жалоб на постановления, вынесенные магистратскими судами, а в некоторых случаях – на решения органов административной юстиции. По действующим в Н.З. правилам обвинение может обжаловать оправдательный приговор или приговор, который оно считает слишком мягким, только по мотивам нарушения права, а не оценки фактических обстоятельств дела. В составе ВС имеется административное отделение, в компетенцию которого входит разбирательство жалоб на постановления некоторых органов административной юстиции, а также рассмотрение по существу споров об оценке стоимости земельных участков.

Магистратские суды, составляющие низовое звено системы общих судов в Н.З., рассматривают основную массу гражданских и уголовных дел. В этих судах заседают, как правило, профессиональные (платные) магистраты. Их компетенция по гражданским делам ограничена суммой иска, однако при письменном согласии сторон магистратский суд может принять любое дело, связанное с обязательствами из договоров или из причинения вреда. Магистратский суд вправе рассматривать уголовные дела о любых видах преступлений, кроме наиболее тяжких (о государственной измене, убийстве и др.). Он может рассматривать в порядке суммарного производства дела о преступлениях, преследуемых по обвинительному акту, но при этом не вправе назначить наказание свыше 3 лет лишения свободы. По требованию обвиняемого, преследуемого по обвинительному акту, дело слушается в ВС с участием присяжных (в большинстве случаев обвиняемые предпочитают не использовать этого права). Одна из функций магистратского суда – предварительное слушание уголовных дел для решения вопроса о том, имеются ли достаточные доказательства обвинения для передачи дела в ВС.

В качестве магистратского суда могут выступать и мировые судьи, бесплатно

выполняющие эти функции (их в стране около 7 тыс.). Однако их компетенция ограничивается мелкими уголовными делами, выдачей ордера на арест и обыск, предварительным слушанием уголовных дел (с участием не менее 2 мировых судей), а также принятием присяг и заявлений.

Все профессиональные судьи назначаются на свои должности генерал-губернатором по представлению министра юстиции из числа адвокатов, имеющих не менее 7 лет стажа практической деятельности. Они занимают свои должности до 72 лет (судьи высших инстанций) или до 68 лет (магистраты). Мировые судьи тоже назначаются генерал-губернатором (часто по представлению депутатов парламента).

Наряду с системой общих судов в Н.З. имеется большое число иных судебных учреждений. Земельный суд маори рассматривает дела, относящиеся к жизни коренного населения страны, и прежде всего споры о праве собственности на землю, о разделе земельных участков, о наследовании имущества, а также некоторые вопросы неимущественного характера, например об усыновлении детей семьями маори. Жалобы на решения этого суда рассматриваются специально учрежденным для этого Апелляционным судом маори. Споры между предпринимателями и работниками по всем вопросам трудовых отношений (условия труда, заработная плата и др.) подлежат разбирательству в Суде по трудовым делам. в чью задачу входит прежде всего попытка достичь примирения сторон и которому принадлежит весьма важная роль в регулировании трудовых отношений и в разрешении классовых конфликтов.

Отдельно от него функционирует Компенсационный суд (состоит из 1 судьи), который рассматривает претензии работников к нанимателям в связи с несчастными случаями на производстве. В соответствии с Законом о трибуналах по спорам 1988 г. к их компетенции отнесено разбирательство споров о ненадлежащем выполнении контрактов и иных обязательств, а также исков, связанных с разрушением, повреждением или утратой имущества либо с истребованием имущества, оказавшегося в чужом владении. Суды по делам несовершеннолетних, возглавляемые магистратами, рассматривают дела о правонарушениях (кроме дел об убийстве) лиц в возрасте до 17 лет, а также о родителях, оставляющих детей без надзора. Дела о разводе, о выплате средств на содержание детей, об установлении отцовства входят в компетенцию судов по разбирательству семейных споров, также возглавляемых магистратами. В качестве органов административной юстиции выступают трибуналы по авторскому праву, по радиопередающим станциям, по "нарушающим приличия" публикациям, по спорам, связанным с эксплуатацией автомобилей, и др. Согласно Закону о компенсациях, выплачиваемых пострадавшим от некоторых уголовных преступлений или их близким (принят в 1963 г.), соответствующие претензии рассматривает специально созданный трибунал. В некоторых случаях жалобы на решения административных органов разбирают магистратские суды, например при отказе в выдаче лицензий на занятие определенной деятельностью.

В 1962 г. в Н.З., первой среди стран Содружества, была учреждена должность омбудсмана, которому поручено контролировать законность решений, принимаемых отдельными правительственными органами, и выступать с «рекомендациями» об их отмене. Компетенция омбудсмана постепенно распространяется на более широкий круг ведомств. Расследование уголовных дел проводится специальными службами полиции. Для расследования причин смерти при подозрительных обстоятельствах, а также в местах лишения свободы созывается суд коронеров. Обвинение в суде по уголовным делам, преследуемым по обвинительному акту, поддерживает генеральный атторней, солиситор Короны или назначенные ими представители Короны из числа адвокатов. По другим уголовным делам обвинение поддерживают служащие полиции, а в некоторых случаях – частные граждане.

В Н.Э., подобно Великобритании, существует разделение адвокатов на барристеров, выступающих в высших судах, и солиситоров, занятых в основном подготовкой дел к слушанию, составлением договоров, оформлением завещаний и т. д. Однако в отличие от

Великобритании в Н.Э., согласно ордонансу о ВС 1841 г., было временно разрешено совмещение обязанностей барристера и солиситора, что в последствие стало общепринятой практикой: барристеры имеют возможность получать права солиситоров, а последние, после сдачи соответствующих экзаменов или при наличии 5-летнего стажа, могут быть допущены к выступлениям в суде в качестве барристеров. Лишь небольшой круг барристеров, имеющих привилегированный статус "королевских советников", не может выполнять обязанностей солиситоров.

В стране существует система бесплатной юридической помощи как по уголовным, так и по гражданским делам (в ответ на просьбу, обращенную в окружное общество юристов)

*Решетников Ф.М.*

### **Новгородцев Павел Иванович (1886–1924)**

НОВГОРОДЦЕВ Павел Иванович (1886–1924) – русский юрист и философ права, профессор, один из виднейших представителей школы возрожденного естественного права; после 1917 г. эмигрировал.

Методологической опорой философско-правовых воззрений Н. служило неокантианство, с которым был связан его переход к "системе нравственного идеализма". Вместе с тем разработанная Н. концепция философии права опиралась на принцип личности, заимствованный у Сократа и обогащенный пониманием постоянного стремления личности к нравственному у совершенствованию. Понятие естественного права, как подчеркивал Н. всегда определялось через противопоставление праву позитивному (воплощенному в законах). Оно воспринималось, с одной стороны, как совершенная (идеальная) норма, а с другой – как норма неизменная, обусловленная самой природой. Особенности естественного права Н. видел в стремлении к философскому осмыслению сущности права и его нравственных критериев. С помощью естественного права Н. обосновывал неотчуждаемые права личности, призывал "к усовершенствованию реформ во имя нравственных целей".

В отличие от Л. Петражицкого Н. отстаивал мысль о том, что право и нравственность сосуществуют в тесном единстве. Он объяснял это следующими обстоятельствами:

а) право и нравственность образуют единую сферу идеального и должного, которая не может предполагать раздвоение человеческого идеала;

б) право и нравственность имеют одинаковую конечную цель – воплощение идеи справедливости и добра;

в) данная цель может быть осуществлена только на основании единого принципа личности.

Существенное место в теоретических разработках Н. занимало философское обоснование концепции правового государства новейшего времени, в рамках которого можно выделить следующие основополагающие идеи:

а) признание дуализма права, т. е. его деления на право положительное (позитивное) и естественное (субъективное);

б) учение о нравственной личности как высшей норме права и подлинной основе построения правового государства;

в) идея единства власти и необходимости разделения властей;

г) принцип законности, "господство знающих" и естественное подчинение им всех остальных субъектов права;

д) цель такого государства – "не гармония общественного совершенства, а свобода бесконечного развития".

Именно в стремлении к "общественному совершенству" Н. видел главный недостаток учений о правовом государстве, который он определял как рациональный утопизм. Следствием последнего Н. считал появление теорий, социализма и анархизма, построенных на абсолютизации роли абстрактного научного мышления. Являясь противником научного социализма, Н. в своих работах по общей теории права обосновывал необходимость борьбы

за конституционно-демократические преобразования в России.

К сожалению, абсолютизация духовного начала в учении о личности не позволила Н. по справедливости оценить социально-экономические, политические и другие факторы общественного развития. Тем не менее концентрация на проблемах нравственного становления личности позволила Н. достаточно полно и последовательно охарактеризовать эвристические возможности связи этического начала с философско-правовыми воззрениями.

**Соч.:**

Историческая школа юриспруденции, ее происхождение и судьба (1896);  
Из лекций по общей теории права (1904);  
Введение в философию права;  
Государство и право (1907);  
Вехи (1909);  
Кризис современного правосознания (1911);  
Об общественном идеале (1917) и др.

**Лит.:**

История политических и правовых учений. XX в. М., 1995;  
*Медушевский А.Н.* Русские правоведы. Мир источниковедения. М., 1994.  
*Жуковская Н.Ю.*

## **Номинальный держатель ценных бумаг**

**НОМИНАЛЬНЫЙ ДЕРЖАТЕЛЬ ЦЕННЫХ БУМАГ** – в соответствии с ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" лицо, зарегистрированное в системе ведения реестра владельцев ценных бумаг (в том числе депонент депозитария), не являющееся владельцем (т. е. собственником или обладателем иного вещного права) этих ценных бумаг. В этом качестве обычно выступают профессиональные участники рынка ценных, бумаг. Депозитарий может быть зарегистрирован в качестве Н.д.ц.б. в соответствии с депозитарным договором, брокер – в соответствии с договором, на основании которого он обслуживает клиента.

Н.д.ц.б. осуществляет права, закрепленные ценной бумагой, только по соответствующему полномочию владельца. Данные о Н.д.ц.б. вносятся в систему ведения реестра владельцев ценных бумаг держателем реестра по поручению владельца или Н.д.ц.б., если они зарегистрированы в этой системе ведения реестра. Внесение имени Н.д.ц.б. в систему ведения реестра, а также перерегистрация ценных бумаг на имя Н.д.ц.б. не влекут за собой переход права собственности и (или) иного вещного права на ценные бумаги. Ценные бумаги клиентов Н.д.ц.б. не подлежат взысканию в пользу кредиторов последнего. Операции между владельцами ценных бумаг одного Н.д.ц.б. не отражаются у держателя реестра или депозитария, клиентом которого он является.

Н.д.ц.б. в отношении именных ценных бумаг обязан:

- совершать все необходимые действия, направленные на получение этим лицом всех выплат, которые ему причитаются по этим ценным бумагам;
- осуществлять сделки и операции с ценными бумагами исключительно по поручению данного лица и в соответствии с заключенным с ним договором;
- осуществлять учет ценных бумаг, которые он держит в интересах разных лиц, на отдельных забалансовых счетах и постоянно иметь на этих счетах достаточное количество ценных бумаг в целях удовлетворения соответствующих требований.

Н.д.ц.б. по требованию владельца обязан внести в систему ведения реестра записи о передаче ценных бумаг на имя владельца.

Держатель реестра имеет право требовать от Н.д.ц.б. предоставления списка владельцев. Н.д.ц.б. которых он является по состоянию на определенную дату. Н.д.ц.б. обязан составить требуемый список и направить его держателю реестра в течение 7 дней после получения требования. В случае если список необходим для составления реестра,

Н.д.ц.б. не получает за него вознаграждения. Н.д.ц.б. несет ответственность за отказ от предоставления указанных списков держателю реестра перед своими клиентами, держателем реестра и эмитентом в соответствии с законодательством РФ.

## **Норвегия (Королевство Норвегия)**

НОРВЕГИЯ (Королевство Норвегия) – государство на севере Европы, занимающее северную и западную части Скандинавского полуострова. (Н. принадлежит остров Ян-Майен.) Н. - унитарное государство, состоящее из 19 областей (фюльке). Во главе каждой области стоит назначаемый королем губернатор (фюлькесман). В областях (кроме Осло и Бергена) действуют выборные советы (фюлькестинги). Н. - конституционная монархия. Действующая конституция вступила в силу в 1814 г. Глава государства – король. Высший законодательный орган – стортинг, состоящий из лагтинга (41 депутат) и одельстинга (124 депутата), избираемых сроком на 4 года. Исполнительная власть номинально принадлежит королю, который назначает правительство (Государственный совет) во главе, с премьер-министром.

### **ПРАВОВАЯ СИСТЕМА**

**Общая характеристика.** Первые записи правовых обычаев относятся к XII в. К этому времени вся территория страны, хотя и считавшейся уже единым королевством, была поделена на 4 тинга – объединения кланов со своими собраниями представителей, устойчивыми правовыми и иными обычаями и др. Сборники обычаев 2 из этих объединений – "Законы гулатинга" (1150) и "Законы фростатинга" (1190) – сохранились до наших дней и являются ценнейшими документами по истории средневекового права. На основе этих сборников в период правления короля Магнуса, прозванного улучшателем законов, был издан первый общенациональный свод "Закон земли" (1274–1276), в котором регулировалось правовое положение церкви, излагались нормы уголовного, земельного и торгового права. Действие свода было распространено на территории, принадлежавшие в то время Н., - Гренландию, Фарерские, Оркнейские и Шетландские острова. В дополнение к нему был издан и "Закон городов" (1276), заменивший местные городские сборники обычаев общенациональными правилами торговли и мореплавания. Оба собрания законов в целом сохраняли свое действие на территории Н. на протяжении нескольких столетий, хотя отдельные их положения нередко со временем заменялись новыми актами. После завоевания Н. Данией (1380) развитие норвежского права оказалось под сильным влиянием датских правовых традиций, поскольку большинство судебных должностей в Н. обычно занимали датчане и решения, вынесенные местными судами, подлежали обжалованию в Верховный суд (ВС) Дании. И все же, хотя в начале XVI в. Н. превратилась почти в рядовую датскую провинцию, ее правовая система всегда оставалась в достаточной степени самостоятельной и датские короли, считавшиеся одновременно и королями Н., издавали для нее отдельные законы, иногда, правда, совпадавшие с законами Дании. В 1602–1604 гг. для Н. был подготовлен и издан "Свод законов короля Кристиана IV", представлявший собой, по существу, новую редакцию законодательных сборников Магнуса в переводе с древненорвежского и с включением всех позднее изданных для Н. законодательных актов.

Радикальная реформа всего законодательства была осуществлена в 1687 г. с изданием "Норвежского свода законов короля Кристиана V" в шести книгах. Он охватил все отрасли права и поныне считается основой современной правовой системы страны, хотя до настоящего времени формальную силу сохраняют лишь весьма немногочисленные его положения. При подготовке этого свода было широко использовано датское законодательство, однако известное влияние на него оказали концепции римского права и некоторые норвежские традиции. Дальнейшее развитие законодательства Н., в том числе в период, когда страна, освободившаяся от датского господства, была насильственно присоединена к Швеции (1814–1905), шло по пути издания отдельных законов, а не единовременной сплошной кодификации (осуществляемые каждые 2 года юридическим

факультетом университета в Осло издания действующих норвежских законов с 1682 г. содержат их в хронологической последовательности).

Наряду с законодательством важным источником норвежского права признаются обычаи, особенно в сфере торговли, где им нередко принадлежит определяющая роль. При отсутствии соответствующих законов они могут самостоятельно регулировать правовые отношения. В качестве одного из основных источников норвежского права выступают и судебные прецеденты. Решения ВС, а иногда и других судебных инстанций, вынесенные ими по конкретному делу, имеют силу убеждающего прецедента и тщательно изучаются судами, принимающими решения по таким делам, где возникают аналогичные правовые вопросы. При этом должно быть отмечено, что ВС в своих решениях стремится формулировать не обобщающие правовые нормы, а положения, относящиеся к конкретным обстоятельствам. В норвежской системе права важное значение придается работам ученых-юристов, трактующим нормы закона либо судебные решения, а также материалам обсуждения законопроектов, позволяющим выявить "истинные намерения" законодателя (нередко именно этот вопрос становится предметом дискуссии в ходе судебных прений по конкретному делу). Среди источников норвежского права с конца XIX в. возрастает роль законодательных актов, которые все чаще издаются по вопросам, ранее регулировавшимся исключительно обычаями или судебными прецедентами.

Норвежское право с точки зрения его источников занимает самостоятельное положение среди различных правовых семей и не входит в систему ни англосаксонского, ни континентального права. Вместе с тем с 1880 г. обнаруживается тенденция к сближению законодательства Н. и других Скандинавских стран, прежде всего по вопросам торговли, мореплавания, а также семейного и наследственного права. Важную роль в этом процессе играют комитеты из представителей всех Скандинавских стран, разрабатывающие проекты законов, которые затем вносятся на рассмотрение парламентов соответствующих государств.

**Гражданское право и смежные с ним отрасли права.** Сфера гражданского права, которая согласно принятой в Н. концепции включает в себя и вопросы торгового права, остается в целом некодифицированной, хотя в 1953 г. и была создана комиссия, имеющая соответствующее поручение. Важнейшую роль играют отдельные крупные законодательные акты, принятые уже в XX в.: законы о торговом мореплавании (1907), купле-продаже (1907), договорах (1918), недвижимости (1935), страховании (1930), ценах, конкуренции и монополиях (1953), корпорациях (1957), деньгах и кредитовании (1961), обязательствах, вытекающих из правонарушений (1969), проекты которых, как правило, были подготовлены совместно с юристами из других Скандинавских стран.

Положения названных законов нередко дополняются принципами, выработанными судебными прецедентами. Так, в сфере обязательств из правонарушений в ряде случаев применяется принцип (согласно правилам, выработанным судьями в конце XIX в.) строгой ответственности, при котором не требуется доказывания вины лица, причинившего ущерб, или, скажем, нанимателя, обязанного отвечать за действия своих служащих. В сфере законодательства о компаниях отсутствуют нормы об участниках компаний с неограниченной ответственностью. Они подчиняются правилам, выработанным в судебных прецедентах.

В сфере семейного права Н. первой из Скандинавских стран ввела ряд прогрессивных принципов: полное равенство имущественных прав супругов (Закон о семейной собственности 1927 г.), единство юридических последствий гражданского и церковного браков, весьма либеральные правила развода (Закон о браке и разводе 1918 г. с поправками 1969 г.). Внебрачные дети во многом приравнены к законнорожденным (законы о детях 1956 г.), подробно регулируется усыновление (закон 1927 г.). В области наследственного права норвежское законодательство характеризуется стремлением закрепить прежде всего права пережившего супруга и потомков по прямой линии независимо от того, идет ли речь о наследовании по закону или по завещанию (Закон о наследовании 1972 г.). Трудовые отношения регулируются законодательством и коллективными договорами между

представителями работников и предпринимателями либо их объединениями. Согласно Закону о производственной демократии 1976 г. на предприятиях с количеством работников более 200 должны создаваться объединенные советы предприятия, включающие представителей администрации и профсоюза, если в него входит более 2/3 работников, Закон о защите рабочих и производственной среды 1977 г. требует, в частности, увольнять работников лишь "по справедливой причине". Действующее законодательство предписывает выплату "семейных надбавок" к заработной плате в зависимости от количества детей.

С конца 1880-х – начала 1900-х гг. в стране стала создаваться, а после второй мировой войны существенно расширилась система социального обеспечения: выплата пенсий по старости и инвалидности, пособий безработным, а также вдовам и сиротам. Пенсии и пособия оплачиваются из страховых взносов работников и предпринимателей, а также за счет средств органов местного самоуправления и центральной власти. Мероприятия в области охраны окружающей среды основываются на законах об охране природы 1970 г., об отдыхе на открытом воздухе 1957 г., о "дикой природе" 1981 г., а также на законах, регулирующих охоту и рыболовство, и инструкциях Министерства окружающей среды.

**Уголовное право.** В отличие от других отраслей права уголовное законодательство давно кодифицировано. Первый Уголовный кодекс (УК) был принят в 1842 г. Действующий УК 1902 г. занимает особое место в истории буржуазного уголовного законодательства. Составленный по проекту видного норвежского криминалиста Гетца (профессор университета, с 1887 г. – генеральный прокурор) УК 1902 г. был первым из кодексов, в котором нашли отражение идеи социологической школы уголовного права, хотя в целом он следовал традиционной трактовке большинства институтов Общей и Особенной частей. Все преступные деяния разделены в кодексе на преступления, наказуемые более чем 3 месяцами лишения свободы, и проступки. Это различие влияет на подсудность и ряд других вопросов. Традиционная система наказаний УК дополнена положениями о мерах безопасности, применяемых к рецидивистам и психически неполноценным лицам. Такие лица подлежали превентивному заключению на неопределенный срок или содержанию в специальных медицинских учреждениях закрытого типа. Вместе с тем в УК 1902 г. предусматривались некоторые меры либерального характера (отсрочка вынесения и исполнения приговора, условное осуждение и др.). Существенным дополнением к кодексу служил принятый в 1900 г. Закон об ответственности за бродяжничество, нищенство и пьянство. Впоследствии УК 1902 г. неоднократно подвергался изменениям и дополнениям, в том числе относительно названных мер безопасности. (При Министерстве юстиции действует постоянная комиссия по обновлению кодекса.) Смертная казнь отменена за общеуголовные преступления с 1902 г., а за все преступления – с 1979 г. Смертные приговоры за общеуголовные преступления не исполнялись с 1876 г., а за преступления времен нацистской оккупации – с 1948 г.

Вопросы судостроительства и процессуального права по традиции регулируются крупными законодательными актами, каждый из которых охватывает широкий круг вопросов. Еще в 1887 г. был принят Уголовно-процессуальный, в 1915 г. – Гражданский процессуальный кодекс и одновременно с ним Закон о судах, касающийся как гражданской, так и уголовной юрисдикции. Правовые исследования ведутся главным образом на юридическом факультете университета в Осло.

Систему общих судов возглавляет учрежденный в XVII в. Верховный суд (ВС), состоящий из председателя (по традиции он называется юстициарием) и 17 судей, входящих в одну из двух палат. Он рассматривает в качестве последней инстанции жалобы на решения и приговоры нижестоящих судов по гражданским (в коллегиях из 3 судей) и уголовным (в коллегиях из 5 судей) делам. При этом при разбирательстве гражданского дела ВС может рассматривать все его фактические и юридические аспекты, а уголовного – лишь вопросы применения права, характера наказания и процессуальных нарушений. Поскольку ВС не заслушивает устных объяснений и показаний сторон или свидетелей, он, как правило, избегает оценивать фактические обстоятельства дела иначе, чем это было сделано

нижестоящими судами. В составе ВС функционирует Специальный проверочный апелляционный комитет (в составе 3 судей, назначаемых председателем ВС). Он предварительно разбирает все поступающие жалобы на решения нижестоящих судов. Комитет вправе не допустить к рассмотрению в ВС жалоб, явно необоснованных либо с суммой иска ниже 12 тыс. крон, если не найдет оснований сделать исключение. Он может также отвергнуть жалобы по гражданским делам, руководствуясь иными соображениями. В то же время комитет может разрешить, чтобы жалоба на решение окружного или городского суда по гражданскому делу была направлена, минуя иные инстанции, непосредственно в ВС. По уголовным делам комитет вправе самостоятельно отменить приговор нижестоящего суда либо изменить его в пользу осужденного.

Суды провинций действуют в 5 крупнейших городах страны – Осло, Скине, Бергене, Тронхейме и Тромсё. Они выполняют функции апелляционной инстанции по гражданским и уголовным делам, а также суда первой инстанции по определенной категории уголовных дел. Суды провинций в коллегиях из 3 судей рассматривают жалобы на решения по гражданским делам, вынесенные окружными и городскими судами, если сумма иска составляет не менее 2 тыс. крон. По ходатайству одной из сторон либо по решению самого суда в его состав могут быть дополнительно включены 2 или 4 непрофессиональных судьи. Для рассмотрения дел, связанных с торговлей и мореплаванием, к заседаниям суда могут привлекаться непрофессиональные судьи, обладающие специальными знаниями. Приговоры, вынесенные городскими или окружными судами, могут быть обжалованы в суд провинции только по вопросу о признании подсудимого виновным и подлежат новому разбирательству по существу. По первой инстанции суд провинции рассматривает дела о преступлениях, по которым грозит наказание строже, чем 5 лет лишения свободы, а также о менее тяжких преступлениях, если об этом ходатайствуют органы обвинения. Уголовные дела рассматриваются 3 профессиональными судьями и отдельным жюри из 10 присяжных (для вынесения вердикта о виновности требуются голоса не менее 7 присяжных).

Окружные и городские суды (их около 100 в стране) – центральное звено судебной системы; они рассматривают основную массу гражданских и уголовных дел. Им подсудны по первой инстанции все гражданские дела, кроме находящихся в компетенции некоторых специальных судов. Дела в них судья рассматривает единолично либо, по требованию сторон, совместно с 2 непрофессиональными судьями, пользующимися одинаковыми с ним правами (такой состав суда обязателен при разбирательстве споров, связанных с мореплаванием и недвижимостью). В некоторых случаях для рассмотрения сложных гражданских дел по решению суда провинции образуется коллегия из 3 профессиональных судей. Принятая в Н. судебная процедура требует, чтобы перед обращением в суд, во всяком случае по большинству гражданских дел, была предпринята попытка примирить стороны путем разбирательства дела в согласительном совете (из 3 членов), образуемом при каждом муниципалитете (члены этих советов, избираемые на 4 года, как правило, не юристы); Соглашение, достигнутое в результате такого предварительного разбирательства, приобретает силу судебного акта, но при некоторых обстоятельствах может быть обжаловано в суд. Однако иски, обращенные к государству или муниципальным властям, споры об имуществе супругов, дела об установлении отцовства, по вопросам патентов и некоторые другие разбирательству в согласительном совете не подлежат.

Окружные и городские суды рассматривают по первой инстанции все уголовные дела, за исключением тех, что входят в компетенцию суда провинции. Они разбирают дела обо всех кражах, мошенничестве и иных имущественных преступлениях, а также о правонарушениях лиц в возрасте до 18 лет. Уголовные дела рассматриваются коллегией в составе 1 профессионального и 2 непрофессиональных судей. Единолично судьи решают вопрос о предании суду, а также разбирают дела о проступках.

Наряду с общими имеются специальные суды, функционирующие в самых различных областях. В их числе суды по вопросам публичного управления имуществом с весьма своеобразной иерархией судей, рассматривающих дела об управлении имуществом



разводящихся супругов, умерших, банкротов и др. Гражданские и уголовные дела по вопросам, связанным с рыболовством, подлежат разбирательству в созданных с этой целью специальных судах. Имеются суды по делам об опеке, по жилищным делам, где рассматриваются споры об аренде домов или квартир и др. Как правило, все эти суды состоят из 1 профессионального и 2 непрофессиональных судей, а их решения могут быть обжалованы в суды провинций либо в ВС.

В соответствии с Законом о трудовых спорах 1927 г. был создан Суд по трудовым делам, который выступает в качестве апелляционной инстанции, разбирающей жалобы на решения по трудовым спорам, вынесенные окружными и городскими судами. Его решения в свою очередь могут быть обжалованы в ВС. Наряду с профессиональными судьями в его состав назначаются представители объединений предпринимателей и профсоюзов. В 1952 г. в дополнение к нему в Осло был создан специальный Суд по трудовым конфликтам, призванный предупреждать забастовки и бойкоты (они могут состояться лишь после окончания слушания дела в этом суде). Этот суд формируется на тех же основаниях, что и Суд по трудовым делам.

Особое место в системе судебных учреждений занимает Суд импичмента, который рассматривает в качестве первой и единственной инстанции обвинения в преступных злоупотреблениях, выдвинутые против членов правительства, парламента или ВС. В состав его входят 10 членов второй палаты парламента и 5 членов ВС. Созывается он с перерывами порой в несколько десятилетий.

Суды административной юстиции отсутствуют, но судебная практика выработала неписаное правило, согласно которому общие суды могут принимать к рассмотрению жалобы на решения любых административных органов, в том числе правительства и Короны. Лишь некоторые судебные функции выполняет Суд государственного страхования, принимающий жалобы на решения соответствующих государственных органов.

С 1962 г. в Н. введена должность омбудсмена, избираемого парламентом на 4 года и призванного расследовать по жалобам граждан или по собственной инициативе все случаи «несправедливости» по отношению к ним со стороны центральных и местных властей либо отдельных гражданских служащих. Омбудсман не вправе отменять решения административных органов, однако на практике его отрицательные заключения приводят к их отмене.

Назначение на судебские должности в общие и в большинство специальных судов производится королем по представлению министра юстиции пожизненно, но с обязательным выходом на пенсию по достижении 70 лет. Для занятия судебской должности требуется сдача соответствующих экзаменов по юридическим дисциплинам в системе гражданской службы, наличие определенного опыта работы (в качестве адвоката, прокурора, судьи низшего суда) и достижение 30- (для ВС) или 25-летнего возраста. Непрофессиональные судьи назначаются судьей для рассмотрения конкретного дела из числа включенных в общий список лиц, избираемых соответствующим муниципальным советом каждые 4 года.

Расследование большинства уголовных дел производится полицией. Полицейские начальники вправе ограничиться, если речь идет о проступке, за который грозит штраф или лишение свободы на срок до 3 месяцев, официальным «предостережением» либо назначением штрафа без передачи дела в суд. В этом случае обвиняемый может отказаться от уплаты штрафа и потребовать судебного разбирательства. Уголовное преследование в суде осуществляют по указанной категории дел полицейские служащие, по более серьезным делам – окружные прокуроры (государственные адвокаты), обладающие полномочиями ограничиться «предостережением», назначением штрафа или отсрочить предъявление обвинения. Окружные прокуроры надзирают за деятельностью полиции, вправе давать указания полицейским органам и отменять их постановления. Расследование наиболее сложных уголовных дел, в особенности тех, где обвиняемому грозит пожизненное заключение, а также поддержание обвинения по ним осуществляется генеральным прокурором (генеральным адвокатом). Он же наблюдает за деятельностью окружных

прокуроров.

Обязанности защитника по уголовному делу или представителя интересов сторон в гражданском процессе могут выполнять только лица, получившие разрешение или права адвоката от Министерства юстиции. Для этого надо иметь юридическое образование, сдать установленные для гражданских служащих экзамены, внести определенное страховое обеспечение и др. Для выступлений в суде провинции и в ВС установлены еще более строгие требования: разрешение министра юстиции и звание сначала адвоката при суде провинции, а затем адвоката при ВС. В то же время при рассмотрении гражданского дела даже в ВС стороны вправе сами защищать свои интересы. Судебные издержки могут быть возложены на проигравшую сторону, либо каждой из сторон предлагается оплатить свои расходы.

Обвиняемые по уголовным делам имеют право на бесплатную юридическую помощь при обвинении в преступлении, а также, если этого требуют обстоятельства конкретного дела, при обвинении в проступке.

*Решетников Ф.М.*

## **Норма права**

**НОРМА ПРАВА** – общеобязательное правило поведения, установленное или санкционированное государством и обеспеченное его принудительной силой. Государственно-правовая теория и практика выработали большое разнообразие представлений о норме права.

Среди важнейших черт и особенностей Н.п. следует особо указать следующие.

а) Общий характер Н.п. не предусматривает и не может предусмотреть в деталях каждое в отдельности жизненное обстоятельство. Она ориентируется лишь на типовые, вбирающие в себя сходные признаки и черты жизненные ситуации, при которых возникает необходимость или потребность ее применения. Она является критерием определения правомерности или неправомерности действий различных субъектов правоотношений.

Степень общности Н.п. довольно часто бывает различна. В РФ, например, наиболее общий характер имеют федеральные конституционные законы. Они обращены ко всем без исключения гражданам РФ, а некоторые из них – также к иностранцам лицам без гражданства.

б) Выраженность в Н.п. государственной воли. Воля господствующего слоя, группы или класса для того, чтобы воплотиться в Н.п., стать их реальным содержанием, должна в обязательном порядке пройти через нормотворческий механизм, с неизбежностью трансформироваться в государственную волю. Разумеется, последняя в любом государстве соответствует интересам власти преобладающих слоев, групп или классов и направлена на строго целевую в социальном плане регламентацию поведения всех участников правоотношений.

в) Предоставительно-обязывающий характер. Регулируя общественные отношения, Н.п. устанавливает (предоставляет) для одного участника этих отношений определенные правомочия или права, а на другого возлагает соотносящиеся с этим правомочием юридические обязанности. Для одной стороны Н.п. указывает на охраняемое и гарантируемое государством возможное поведение (право), а для другой – на обеспеченное угрозой государственного принуждения должное поведение (обязанность). Например, предоставляя гражданам РФ конституционное право на социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей, государство в то же время возлагает на свои органы соответствующие юридические обязанности;

г) Системность и иерархичность по отношению друг к другу, а также строгая формальная определенность. Каждая Н.п. существует не сама по себе, а в тесной взаимосвязи и взаимодействии, в единой системе с другими правовыми нормами. В отличие от иных социальных норм (норм морали) правовые нормы образуют иерархию, которая обусловлена различной юридической силой нормативно-правовых актов. Иерархия эта

складывается из системы норм, содержащихся в конституционных актах (законах), текущих или обычных законах и в подзаконных актах;

д) Специфический признак норм права – их охрана и обеспеченность государственным принуждением. Речь идет не только и даже не столько о реально применяемом, сколько о потенциально существующем воздействии на правонарушителя. Среди мер государственного воздействия выделяются гражданско-уголовные, административно-правовые и иные меры. Основной целью их применения (обусловленной характером правонарушения) могут выступать: наказание правонарушителя, возмещение причиненного вреда, восстановление нарушенного права, выполнение обязательств.

Говоря о мерах государственного воздействия на правонарушителей, не следует полагать, что Н.п. реализуются лишь в силу существования угрозы государственного принуждения. Огромную роль в этом процессе играют меры воспитательного характера, авторитет государства и права, меры убеждения.

Н.п. можно классифицировать по нескольким основаниям. Всякая Н.п. предписывает лицам определенную форму поведения. В связи с таким подходом Н.п. можно разделить на: обязывающие, запрещающие и уполномочивающие. Обязывающие – это Н.п., предписывающие лицам совершать определенные положительные действия. Запрещающие юридические нормы указывают на недопустимость каких-либо действий. Иначе говоря, они требуют воздержания от них. Уполномочивающие Н.п. предоставляют лицам возможность совершать определенные действия, влекущие юридические последствия.

По форме предписания Н.п. разделяются на императивные и диспозитивные. Императивные (категорические) Н.п. содержат властные предписания, отступления от которых не допускаются. Пример – норма трудового права, указывающая на недопустимость замены отпуска денежной компенсацией. Диспозитивные нормы предоставляют субъектам права возможность самим решать вопрос об объеме и характере своих прав и обязанностей. При отсутствии такой договоренности вступает в действие предписание, содержащееся в них.

В зависимости от целевого назначения Н.п. делятся на регулятивные и охранительные. Регулятивные Н.п. – предписания, устанавливающие права и обязанности участников правоотношений. Охранительные Н.п. регулируют общественные отношения, связанные с юридической ответственностью и применением мер государственного принуждения (нормы процессуального права).

Н.п. можно классифицировать и в зависимости от отраслей права. Различают: административно-правовые, гражданско-правовые, уголовно-правовые Н.п., нормы трудового, экологического, международного, конституционного, хозяйственного и других отраслей права. Эта классификация базируется на предмете и методе правового регулирования.

В зависимости от субъекта, издавшего нормы, различают: законодательные, подзаконные и делегированные (изданные общественной организацией по поручению государственного органа) Н.п. По времени действия Н.п. подразделяются на: постоянные (действуют до их официальной отмены) и временные (действуют только в пределах определенного промежутка времени).

По кругу лиц, на которых распространяется действие Н.п., они делятся на общие и специальные. К первым относятся Н.п., распространяющие свое действие на всех лиц, проживающих в пределах данной местности, государства, ко вторым – действующие лишь в отношении определенной категории лиц (военнослужащих, студентов, работников правоохранительных органов и т. п.).

По степени определенности различают Н.п. бланкетные и отсылочные. Бланкетные Н.п. представляют собой такие правила поведения, действие которых основывается на содержании специфических правил. Отсылочные Н.п. непосредственно указывают на другие Н.п. как на условие своего действия.

*Марченко М.Н.*

## Нормативизм

НОРМАТИВИЗМ – правовая доктрина, рассматривающая право исключительно как объективную логическую форму, абстрагированную от социального, психологического и исторического содержания, как бы в "чистом виде" (отсюда Н. также называют "чистой теорией права"). Одно из течений современного позитивизма юридического.

Родоначальник Н. - австрийский юрист Ганс Кельзен (Kelsen) (1881–1973), профессор Венского университета с 1917 г., составитель проекта Конституции Австрии 1920 г., член Конституционного суда Австрии в 1921–1929 гг. Кельзену принадлежит большое число сочинений, включая такие известные работы, как "Общее учение о государстве" (1925), "Чистая теория права" (1934), "Общая теория права и государства" (1945), "Коммунистическая теория права" (1955). В 20-е гг. вокруг Кельзена сложилась группа последователей, которую в литературе нередко именуют Венской школой права. К ней принадлежали Адольф Меркль (1890–1970), Альфред Фердросс (1890–1980) и др.

Под чистой теорией права Кельзен понимал доктрину, из которой устранены все элементы, чуждые юридической науке. Право должно заниматься не социальными предпосылками или нравственными основаниями правовых установлений, как доказывают приверженцы соответствующих концепций, а специфически юридическим (нормативным) содержанием права. При обосновании этой позиции Н. опирался на философию неокантианства, сторонники которой разграничили две области теоретических знаний – науки о сущем и науки о должном. К первой группе наук, согласно взглядам Кельзена и других нормативистов, относятся естественные науки, история, социология и иные дисциплины, изучающие явления природы и общественной жизни с точки зрения причинно-следственных связей. Вторую группу – науки о должном – образуют этика и юриспруденция, которые исследуют нормативно обусловленные отношения в обществе, механизмы и способы социальной регламентации поведения людей. В соответствии с этим учением Н. призывал освободить юриспруденцию от исследовательских приемов, заимствованных из других областей познания.

Как подчеркивал Кельзен, чистая теория права "не отрицает того, что содержание любого позитивного юридического порядка, будь то право международное или национальное, обусловлено историческими, экономическими, моральными и политическими факторами, однако она стремится познать право с внутренней стороны, в его специфически нормативном значении". Чистота теории права предполагает также исключение из нее идеологических оценок. Кельзен одним из первых поставил задачу деидеологизации правоведения, создания строго объективной науки о праве и государстве. Согласно его воззрениям, подлинная наука носит релятивистский характер, так как признает возможность существования в обществе множества систем идеологии и отрицает превосходство какой-либо одной из них над другими. "Чистая теория стремится преодолеть идеологические тенденции и описать право таким, каково оно есть, не занимаясь его оправданием или критикой".

Кельзен определял право как совокупность норм, осуществляемых в принудительном порядке (данное определение им использовалось для дифференциации права от других нормативных систем, таких, как религия и мораль). Право старше государства. Оно возникло еще в первобытную эпоху, когда общество, разрешив индивидам совершать акты принуждения (например, акты мести) в одних случаях и запретив – в других, установило монополию на применение силы в целях обеспечения коллективной безопасности. Впоследствии правовое сообщество перерастает в государство, где функции принуждения осуществляются централизованным путем, т. е. специально созданными органами власти. С образованием таких органов децентрализованные способы принуждения сохраняются лишь за рамками государства – в области международных отношений.

В национальных правовых системах нормы согласованы между собой и располагаются по ступеням, образуя строгую иерархию в виде пирамиды (такое описание получило

название ступенчатой концепции права – *Stufenbau-theorie* ; термин первым употребил А. Меркль). На вершине этой пирамиды находятся нормы конституции. Далее следуют "общие нормы", установленные в законодательном порядке или путем обычая. И наконец, последнюю ступень составляют индивидуальные нормы, создаваемые судебными и административными органами при решении конкретных дел. В изображении Н. национальное право выступает замкнутой регулятивной системой, где каждая норма приобретает обязательность благодаря тому, что она соответствует норме более высокой ступени.

Источником единства правовой системы Кельзен называл основную норму – трансцендентально-логическое понятие ("мысленное допущение"), которое постулируется нашим сознанием с целью обоснования всего правопорядка в целом. Основная норма не содержит нормативных предписаний в собственном смысле слова. Ее назначение в том, чтобы придать нашим представлениям о легитимности правопорядка логически завершённую форму. В работе "Общая теория норм" (опубликована посмертно Институтом Ганса Кельзена (Вена) в 1979 г.) теоретик пересмотрел свои взгляды на основную норму и отнес ее к числу юридических фикций. "Основная норма является не гипотезой, как я сам характеризовал ее иногда, а фикцией".

Н. существенно отличался от предшествующих концепций формально-догматической юриспруденции. Кельзен модифицировал юридический позитивизм, включив в него теоретические конструкции, выдвинутые представителями социологического правоведения. В теории Кельзена понятие права охватывает не только общеобязательные нормы, установленные государственной властью, но и процесс их реализации на практике. "Применение права есть также и создание права", – писал он. В этой части его доктрины методы юридического позитивизма сочетались с принципами функционального подхода к исследованию нормативных систем.

Политическое учение Н. построено на отождествлении государства и права. Государство как организация принуждения идентично правопорядку, считал родоначальник Н. Аргументируя свою позицию, Кельзен пришел к выводу, что любое государство, в том числе авторитарное, является государством правовым. Этот вывод резко контрастировал с доктринами либеральной демократии XX в. В противовес этим доктринам

Кельзен делил государства на демократические и недемократические. По его учению, демократия не сводится к принятию решений и утверждению законов большинством голосов. Демократия предполагает уважение к чужим взглядам и требует защиты интересов меньшинства. "Движущим принципом всякой демократии в действительности служит не экономическая свобода либерализма, как иногда утверждали (ибо демократия может быть как либеральной, так и социалистической), а, скорее, духовная свобода.." В признании Кельзенем идеи социалистической демократии сказалась его близость к теоретикам австромарксизма.

В своих работах по Международному праву Кельзен выдвинул проект установления мирового правопорядка на основе добровольного подчинения государств органам международной юрисдикции. Применяя общую схему своих рассуждений, он и другие нормативисты различали предписания международного права и его основную норму. В концепции проводилась мысль о том, что конституции государств необходимо привести в соответствие с демократическими принципами международного правопорядка.

Учение Н. оказало глубокое воздействие на теоретические представления и юридическую практику в Австрии, Германии, Италии и других странах Запада. Под влиянием Н. правоведы стали больше уделять внимания противоречиям в праве, созданию стройной системы национального законодательства. С концепциями Н. связано также широкое распространение идей верховенства международного права над законодательством государств, институтов конституционного контроля (создание специального органа конституционной юстиции впервые было предусмотрено в Конституции Австрии 1920 г., которую отредактировал Кельзен). формирование таких направлений исследований, как

общая теория и логика норм.

**Лит.:**

*Walter R.* Hans Kelsen//Schriftenreihe des Hans Kelsen-Instituts. B. 10.Wien, 1985 (наиболее полная библиография трудов Кельзена);

*Dreier H.* Rechtslehre, Staatssoziologie und Democratietheorie bei Hans Kelsen. Baden-Baden, 1990;

Essays on Kelsen/Ed. by R. Tur, W. Twining. Oxf.. 1986;

*Prevault J.* La doctrine juridique de Kelsen. P., 1965.

*Воротилин Е.А.*

## **Нормативная цена земельного участка**

**НОРМАТИВНАЯ ЦЕНА ЗЕМЕЛЬНОГО УЧАСТКА**- показатель, характеризующий стоимость участка определенного качества и местоположения, исходя из потенциального дохода за расчетный срок окупаемости. Н.ц.з.у. вводится для обеспечения экономического регулирования земельных отношений при передаче государственных земель в частную собственность физических и юридических лиц, при наследовании земли, дарении и получении банковского кредита под залог земельного участка. Цена определяется ежегодно органами исполнительной власти субъектов РФ для земель различного целевого назначения по оценочным зонам, административным районам, поселениям или их группам. Предложения об оценочном зонировании территории субъекта РФ и о нормативной цене земли представляются комитетами по земельным ресурсам и землеустройству. Органы местного самоуправления (администрации) по мере развития рынка земли могут своими решениями уточнять количество оценочных зон и их границы, повышать или понижать установленную Н.ц.з.у., но не более чем на 25 %. Н.ц.з.у. не должна превышать 75 % уровня рыночной цены на типичные земельные участки соответствующего целевого назначения. По запросам заинтересованных лиц комитеты по земельным ресурсам и землеустройству обязаны выдавать им документы о Н.ц.з.у.

**Лит.:** Земельно-аграрная реформа в России. Законодательство. М., 1994.

*Жариков Ю.Г.*

## **Нормативный акт**

**НОРМАТИВНЫЙ АКТ** – наиболее важная разновидность юридического акта. Это письменный официальный документ, принимаемый уполномоченным органом государства. Он устанавливает, изменяет или отменяет нормы права. Н.а. есть внешнее выражение воли законодателя, направленной на регулирование общественных отношений. Ему присущи письменная, строго документированная форма и особый, порядок принятия.

В отличие от других источников права Н.а. наиболее последовательно отвечает задачам укрепления законности и обновления законодательства, обеспечивает доступность, обозримость и точность правовых требований, строгое согласование их между собой, создает основу для стабильности и четкости правового регулирования, облегчает надзор за исполнением юридических предписаний, их толкование, систематизацию. учет. Поэтому Н.а. – основной, наиболее часто встречающийся источник права для стран, объединяемых в систему современного "писаного права". Все Н.а. находятся между собой в строгой иерархической соподчиненности.

Право издания Н.а. закреплено законом за строго определенными органами. Н.а., регулируя определенный вид, категорию общественных отношений, распространяют свое действие на заранее неперсонифицированный круг лиц и органов, применяются неоднократно и действуют постоянно (до момента отмены). Этим они отличаются от правовых актов индивидуального значения (приговор суда, выдача ордера на получение квартиры, договор аренды и т. д.).

Н.а. классифицируются по их юридической силе, определяемой компетенцией и положением издавшего их органа в общей системе правотворческих органов государства, а

также характером самих актов. Различаются конституция и иные законы (конституционные и обыкновенные), принимаемые органом законодательной власти или непосредственно населением путем референдума, а также подзаконные акты (указы, постановления, декреты, ординансы и др.). Регламентируя наиболее важные вопросы общественной жизни, закон функционирует на вершине всей системы Н.а., имеет высшую юридическую силу.

В РФ законы принимаются ГД, законодательными органами субъектов РФ, а также всенародным голосованием (референдумом). Все другие правовые акты должны иметь строго подзаконный характер, т. е. издаваться на основании и в точном соответствии с законом. Они не могут противоречить действующему закону, отменить или заменить его.

Среди подзаконных Н.а. главенствующее положение имеют нормативные указы Президента РФ. Их предмет регулирования – основные направления внутренней и внешней политики страны. Н.а. разных наименований (указы, постановления и т. д.) принимают также президенты республик в составе РФ, губернаторы, мэры, главы администраций других ее субъектов. Правительство РФ, правительства ее отдельных субъектов издают нормативные постановления, с помощью которых управляют хозяйственным и социально-культурным строительством, осуществляют общее руководство в области международных отношений, обороны страны и др. Министерства, государственные комитеты и другие центральные ведомства в пределах своих полномочий издают Н.а., регулирующие, как правило, отношения внутри соответствующей отрасли. Министерства чаще всего издают приказы и инструкции. государственные комитеты – приказы и постановления. Однако некоторые из них имеют общее значение и касаются работников других отраслей (например, инструкции Минфина), а также граждан (например, Правила поведения пассажиров в поездах дальнего следования, утверждаемые МПС). Н.а. министерств и ведомств, затрагивающие права и законные интересы граждан или носящие межведомственный характер, подлежат государственной регистрации, осуществляемой Минюстом. Н.а. местного значения могут издаваться органами местного самоуправления, а локальные Н.а. – администрацией предприятий и учреждений.

Среди Н.а. специального назначения выделяются Основы законодательства, кодексы, уставы, положения, правила и др. В зарубежных странах кроме перечисленных встречаются и такие наименования Н.а., как ординансы, билли, декреты и т. д. Свообразным видом Н.а. являются международные и внутригосударственные договоры.

*Пиголкин А.С.*

## **Нормы предоставления земельных участков**

**НОРМЫ ПРЕДОСТАВЛЕНИЯ ЗЕМЕЛЬНЫХ УЧАСТКОВ** – устанавливаются нормативными актами субъектов РФ. Размеры их зависят от: наличия земель в данном районе, сложившихся традиций землепользования граждан в городе и на селе, целевого использования предоставляемых участков конкретными категориями граждан и т. д. По общему правилу Н.п.з.у. не должны превышать. В некоторых случаях допускаются исключения из этого общего правила. Так, согласно Указу Президента РФ от 7 марта 1996 г. № 337 "О реализации конституционных прав граждан на землю" площадь земель сельскохозяйственного назначения, арендуемых для производства сельскохозяйственной продукции, не ограничивается, т. е. гражданин вправе арендовать столько угодий, сколько может обработать. Согласно Указу Президента РФ от 14 февраля 1996 г. № 198 "О праве собственности граждан и юридических лиц на земельные участки под объектами недвижимости в сельской местности" размер и границы предоставляемого земельного участка, на котором расположен объект недвижимости, определяются (устанавливаются) в соответствии как с назначением данного объекта, так и с проектно-технической документацией. Если фактическая площадь участка превышает Н.п.з.у., то собственник объекта недвижимости уплачивает дополнительный земельный налог.

Если ранее предоставленные участки превышают Н.п.з.у., то превышающая часть

закрепляется за гражданином в пользование, но не в собственность.

Лит.: Земля и право: Пособие для российских землевладельцев. М., 1997.

*Жариков К.Г.*

## Нота

НОТА (лат. *notas* – записка, письмо) – один из наиболее часто используемых письменных дипломатических актов, документ дипломатической переписки, а в некоторых случаях – и форма заключения международного договора (посредством обмена Н. заинтересованных субъектов международного права). По форме написания Н. подразделяются на личные и вербальные. Личная, или подписная, Н. составляется в первом лице. Заключительная фраза личной Н. представляет собой особую формулу, именуемую комплиментом. Редакция обращения и комплимента обозначает характер взаимоотношений отправителя и получателя Н. в том, что касается затрагиваемого в ней вопроса: например, дружественные, теплые или, наоборот, сдержанные, холодные. Выбор конкретной формулы обращения и комплимента обычно делается с учетом принципа взаимности. Вербальная Н. составляется в третьем лице. Если личная Н. подписывается ее адресантом от своего имени лично, то вербальная Н. вместо подписи содержит указание на то, каким органом она составлена. Четких различий между личной и вербальной Н. ни в дипломатической практике, ни в международно-правовой доктрине не проводится, тем не менее считается, что личная Н. обычно посвящена вопросам, имеющим особо важное, принципиальное значение, либо содержит информацию о важных событиях, фактах и т. п., тогда как вербальная Н. может затрагивать более общие аспекты взаимоотношений.

*Волосов М.Е.*

## Нотариальная палата

НОТАРИАЛЬНАЯ ПАЛАТА – в соответствии с Основами законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г. некоммерческая организация, представляющая собой профессиональное объединение нотариусов, занимающихся частной практикой, основанное на их обязательном членстве. Членами могут быть также лица, получившие или желающие получить лицензию на право нотариальной деятельности. Н.п. образуются в каждой республике в составе РФ, автономной области, автономном округе, крае, области, городах Москве и Санкт-Петербурге. Устав Н.п. принимается собранием ее членов и регистрируется органами юстиции соответствующих субъектов РФ.

Полномочия Н.п. определяются Основами законодательства РФ о нотариате и ее уставом.

Н.п. представляет и защищает интересы нотариусов;

– оказывает им помощь и содействие в развитии частной нотариальной деятельности, организуя стажировку лиц, претендующих на должность нотариуса, и повышение профессиональной подготовки нотариусов;

– возмещает затраты на экспертизы, назначенные судом по делам, связанным с деятельностью нотариусов;

– организует страхование нотариальной деятельности.

Совместно с органом юстиции Н.п. определяет количество нотариусов в том или ином нотариальном округе. Она вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, но лишь в соответствии с выполнением своих уставных целей. Члены Н.п. обязаны уплачивать членские взносы и другие платежи, размеры которых определяет собрание членов палаты. Н.п. может истребовать от нотариуса сведения о совершенных нотариальных действиях, иные документы, касающиеся его финансово-хозяйственной деятельности, а в необходимых случаях и предоставления личных объяснений в Н.п.

Высший орган Н.п. – собрание ее членов. При голосовании члены Н.п. – нотариусы,



занимающиеся частной практикой, обладают правом решающего, а помощники и стажеры-нотариусы – совещательного голоса. Руководят Н.п. избранные собранием членов Н.п. правление и президент.

*Шарыло Н.П.*

## **Нотариальное действие**

**НОТАРИАЛЬНОЕ ДЕЙСТВИЕ** – особый внесудебный процесс, совершаемый уполномоченным государством лицом, в результате которого частные факты, события и документы приобретают характер официальных и как следствие обладают повышенной доказательственной и исполнительной силой. Правом совершать Н.д. обладают нотариусы. При отсутствии в населенном пункте нотариуса Н.д. выполняют должностные лица органов исполнительной власти, а на территории других государств – консульских представительств РФ.

Обязательными элементами любого Н.д. являются: установление личности обратившегося за совершением Н.д., проверка законности его просьбы и удостоверяемых, свидетельствуемых фактов, взимание государственной пошлины или тарифа (за исключением случаев, когда обратившееся к нотариусу лицо обладает льготами), внесение данных о совершенном Н.д. в специальный реестр. Завершается Н. д, выдачей предусмотренного законом документа или совершением нотариальных надписей на документе с обязательным проставлением государственной печати. (В дореволюционной России при совершении наиболее значимых Н. д в обязательном порядке присутствовали два свидетеля, что позволяло обеспечить большее доверие к нотариальным документам.) С требованием о проверке законности удостоверяемых и свидетельствуемых фактов, документов неразрывно связано право и обязанность нотариуса отложить совершение Н.д. или отказать в его совершении. Отказ может быть обжалован заинтересованным лицом в суде.

Наиболее распространенными являются Н.д. по удостоверению гражданско-правовых сделок, в том числе завещаний, брачных договоров. Обязательные элементы этих Н.д. (помимо изложенных выше): установление правоспособности и дееспособности сторон по сделке, исследование воли и реальных намерений обратившихся лиц, проверка возможности распоряжаться предметом сделки, проверка свободы волеизъявления сторон, переложение их воли в письменную форму, просто и ясно выражающую юридическое значение, консультация сторон в качестве независимого арбитра, разъяснение правовых последствий совершения сделки. Неукоснительное соблюдение вышеназванных этапов Н.д. позволяет обеспечить стабильность гражданско-правового оборота и защиту прав граждан.

Кроме удостоверения сделок нотариусы совершают и другие Н.д., как-то: выдача свидетельств о праве на наследство и о праве собственности на долю в общем имуществе супругов, свидетельствование подлинности копий документов и выписок из них, а также подлинности подписи на документах, удостоверение тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографии, удостоверение времени предъявления документов, передача заявления, принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг, совершение исполнительных надписей и протестов векселей, предъявление чеков к платежу и удостоверение неоплаты чеков, принятие на хранение документов, совершение морских протестов, обеспечение доказательств, принятие мер к охране наследственного имущества, удостоверение соглашений об уплате алиментов. Названный перечень не является закрытым. Он может быть дополнен законодательными актами РФ.

В других странах Европы нотариусы совершают иные нетипичные для законодательства Н.д. Так, в Германии нотариус участвует в проведении розыгрышей, осуществляет регистрацию в торговом реестре, приводит должностных лиц к присяге. В некоторых государствах нотариусам поручено вести протоколы общих собраний акционеров.

*Крылов С.В.*

## Нотариальный округ

НОТАРИАЛЬНЫЙ ОКРУГ – территория, в пределах которой нотариус осуществляет свою деятельность и имеет нотариальную контору. Как правило, в пределах одного Н.о. действует несколько нотариусов. Разделение территории государства на Н.о. позволяет наиболее эффективно обеспечить нотариальными услугами граждан и юридических лиц той или иной местности. Общими критериями для определения количества должностей нотариусов в Н.о. служат совокупный объем нотариальных действий, численность населения и юридических лиц, заработки нотариусов. С понятием Н.о. неразрывно связано и понятие места нахождения конторы нотариуса, которое он выбирает по своему усмотрению в рамках Н.о. и с учетом мест расположения других нотариусов.

Нотариус осуществляет свою деятельность исключительно в рамках одного Н.о., который был ему определен при назначении на должность. Нарушение этого правила не влечет недействительности совершенного нотариального действия, а лишь является основанием для принятия мер ответственности к нотариусу.

Принципы построения Н.о. могут быть различными. В настоящее время в большинстве стран, включая РФ, за основу берется административно-территориальное деление.

*Крылов С.В.*

## Нотариат

НОТАРИАТ – правовой институт, призванный обеспечить стабильность гражданского оборота, а также защитить права и законные интересы граждан и юридических лиц посредством совершения нотариальных действий. Н. относится к числу правоохранительных органов.

Возникновение Н. связывают с появлением в Древнем Риме и Константинополе особого разряда писцов – табеллионов (лат. *tabellions*), которые осуществляли юридическое оформление соглашений и договоров, а в последующем и их регистрацию в судебных органах, что придавало этим соглашениям характер официальных. Непосредственно с деятельностью табеллионов связано и понятие Н., которое имеет латинские корни и производно от слова «*notae*», обозначающего особые стенографические знаки, используемые в деятельности табеллионов.

Изменение функции Н. от простого фиксирования сделок к приданию оформляемым актам особой силы происходит в IX в. и связано с развитием товарных отношений. Существенное увеличение гражданского оборота требовало придания ему стабильного и бесконфликтного характера, что могло быть достигнуто путем уменьшения количества незаконных и оспоримых сделок. Одним из методов решения этой проблемы стало обязательное участие на стадии заключения наиболее значимых договоров беспристрастного и юридически грамотного арбитра, назначаемого государством, – нотариуса. Избрание их для этой функции объясняется историей развития института Н., который неразрывно связан с судебной деятельностью, так как нотариусы обычно состояли при судах, регистрировали соглашения, выполняли роль судебных секретарей и были наиболее привлекательными претендентами на судебные должности.

Наделение нотариуса функциями независимого государственного арбитра повлекло и признание за документами, составленными с его участием, статуса публичных, обладающих повышенной степенью доверия и как следствие повышенной доказательственной и исполнительной силой.

Н. не только обеспечивает стабильность гражданского оборота, но решает ряд других задач. Так, Н. призван снижать судебную нагрузку как за счет уменьшения количества споров о ничтожности и оспоримости сделок, так и посредством разрешения конфликтов без вмешательства суда, на основании составленного нотариусом документа, подлежащего

принудительному исполнению.

Принимая непосредственное участие в имущественном обороте, Н. также выполняет и ряд функций, связанных с надлежащим обеспечением правопорядка в сфере налоговых отношений. Так, в ряде стран на нотариусов возложены обязанности по информированию налоговых органов о совершенных сделках дарения, о наследовании имущества граждан, а иногда – обязанность истребовать перед совершением нотариального действия документы об уплате соответствующих налогов.

Деятельность Н. служит и для повышения юридической грамотности населения. в процессе разъясняется смысл каждого положения сделки и последствия их применения, намерения совершения нотариальных действий сторон приводятся в соответствие, с действующим законом.

Институт Н., имея такое организационное объединение, как Международный Союз Латинского нотариата, решает вопросы сближения национального законодательства, усовершенствования процесса заключения транснациональных сделок, распространения положительного национального опыта.

В РФ Н. в своем классическом виде был возрожден в 1993 г., когда Основы законодательства РФ о нотариате предусмотрели возможность существования нотариусов, занимающихся частной практикой.

Существующий в РФ государственный Н. по решаемым задачам и возложенным функциям не отличается от классического Н. как и по юридической силе совершаемых нотариальных действий. Един и порядок назначения на должность нотариуса. Отличие заключается в организации деятельности, так как государственные нотариусы не несут полной материальной ответственности за законность совершаемых нотариальных действий и, находясь на бюджетном финансировании, напрямую не заинтересованы в обслуживании большего числа клиентов. Существующая в отдельных странах Европы практика организаций государственных Н. свидетельствует, что этот институт призван оказывать нотариальные услуги лишь в тех местностях, где низка потребность в нотариальных услугах из-за незначительного количества населения в том или ином нотариальном округе и нотариальная деятельность носит затратами характер.

*Крылов С.В.*

## Нотариус

НОТАРИУС – лицо, наделенное государством в установленном порядке властью совершать нотариальные действия.

Зарождение профессии Н. происходило в Древнем Риме (см. *Нотариат*). В России в XVI в. наиболее близки к табеллионам по выполняемым функциям были площадные подъячные, замененные Петром Великим на крепостных писарей при палатах гражданского суда или при уездных судах. В 1729 г. в России появились публичные Н. Согласно Положению о нотариальной части (Собрание узаконений 1867 г.) Н. признавался государственным лицом, имеющим 8-й чин, хотя и не состоял на службе.

К началу XX в. законодательство большинства европейских стран выработало единые принципы в определении понятия Н. Например, во Франции Н. - это лицо свободной профессии, за которым государство признает функцию официального лица с полномочиями придавать актам и контрактам ту же степень доказательственности и исполнимости, как если бы эти документы исходили из государственных органов. В Испании Н. - лицо свободной профессии и одновременно официальное лицо.

Основное отличие Н. от представителей других юридических профессий заключается в его статусе, который объединяет частные и публичные начала. Так, организация деятельности Н. осуществляется им самостоятельно под его материальную ответственность, но при этом засвидетельствованные им факты и документы получают характер официальных, подтвержденных государством.

В то же время названное отличие, связанное особым статусом Н., не является всеобщим. В качестве исключения можно рассматривать имеющие место в отдельных странах (РФ, Германия) институты государственного нотариата, действующего наравне с частным.

Другая особенность Н. заключается в выполнении им определенных специфических функций – совершении нотариальных действий. В ряде стран его рассматривают в качестве лица, осуществляющего предварительное правосудие.

При назначении на должность кандидат в Н., обладающий высшим юридическим образованием, должен, как правило, пройти ряд последовательных этапов. Прежде всего это стажировка (практика) у других Н., срок которой в отдельных странах достигает 6 лет. Во-вторых, прохождение экзамена и получение соответствующего аттестата (лицензии). В заключение – прохождение конкурса на замещение вакантной должности. Лицо, успешно прошедшее эти необходимые этапы, назначается на должность Н. Назначение происходит чаще всего министром юстиции (Франция, Испания, Италия), но иногда и первыми лицами государства, например в Голландии – королем.

Кроме особого порядка назначения и специфических функций от представителей других профессий Н. отличают такие черты, как: повышенный контроль за его деятельностью со стороны государства и нотариальных палат, независимость и беспристрастность, обязанность сохранения тайны нотариальных действий, ведение архивов, уголовная ответственность за допущенные нарушения, наличие государственной печати, нотариальной конторы и ряд других.

Англосаксонская правовая система также знакома с институтом Н., но в его роли не обязательно выступает юрист; чаще всего это просто лицо, наделенное частным доверием. Этому лицу органами коммунального управления, зачастую временно и за определенную плату, предоставляется полномочие использовать печать с целью подтверждения простых событий, причем за такими документами не закрепляется привилегированная доказательственная сила., Кроме того, во многих государствах англосаксонской правовой модели особым юристам, которые носят название Н., поручается объяснять существенные в правовом отношении факты в области международного оборота.

В РФ на должность Н. назначается граждане РФ, имеющие высшее юридическое образование, прошедшие стажировку сроком (по общему правилу) не менее года в государственной нотариальной конторе или у Н., занимающегося частной практикой, сдавшие квалификационный экзамен, имеющие лицензию на право нотариальной деятельности. Должность Н. учреждается и ликвидируется органом юстиции совместно с нотариальной палатой. Наделение Н. полномочиями производится на основании рекомендации нотариальной палаты Минюстом или по его поручению органом юстиции на конкурсной основе. Н., впервые назначенный на должность, приносит присягу. Увольнение Н., работающего в государственной нотариальной конторе, производится в соответствии с законодательством о труде. Частный Н. может быть освобожден (помимо своей воли) от полномочий только по решению суда.

При совершении нотариальных действий Н. обладают равными правами и несут одинаковые обязанности независимо от того, работают ли они в государственной нотариальной конторе или занимаются частной практикой. Н., занимающийся частной практикой, должен быть членом нотариальной палаты.

Н. при исполнении служебных обязанностей запрещается разглашать сведения, оглашать документы, которые стали им известны в связи с совершением нотариальных действий, в том числе и после сложения полномочий или увольнения, за исключением случаев, предусмотренных Основами законодательства о нотариате. Н. не вправе заниматься самостоятельной предпринимательской и любой иной деятельностью, кроме нотариальной, научной и преподавательской, не может оказывать посреднические услуги при заключении договоров.

Контроль за исполнением профессиональных обязанностей Н., работающими в

государственных нотариальных конторах, осуществляют органы юстиции, а частными Н. - нотариальные палаты. Крылов С.В.

## Нотификация

НОТИФИКАЦИЯ (лат. *notificare* – извещать) – 1) в практике международных отношений обобщающее понятие, которое означает документ или серию документов дипломатической переписки (ноты, памятные записки, меморандумы, послания и др.), направляемых одним субъектом международного права другому с целью информировать адресата о позиции или намерениях отправителя по какому-либо вопросу, представляющему интерес для обеих сторон. Н. осуществляется участниками международных отношений инициативно, по собственной воле, по своему усмотрению либо в соответствии с требованиями международных договоров.

2) Процедура оповещения о совершенном протесте векселя его надписателей для обеспечения прав регресса к ним. Н. регламентируется ст. 45 Положения о переводном и простом векселе от 7 августа 1937 г. № 104/1341. Согласно ее положениям векселедержатель должен известить своего индоссанта и векселедателя о неакцепте или о неплатеже в течение 4 рабочих дней, следующих за днем протеста или, в случае оговорки "оборот без издержек", за днем предъявления. Каждый индоссант должен в течение 2 рабочих дней после этого сообщить своему индоссату о полученном извещении, с указанием наименований и адресов тех, кто послал предшествующие извещения и т. д., восходя до векселедателя. Указанные выше сроки текут с момента получения предшествующего извещения. Если будет послано извещение кому-либо, поставившему свою подпись на переводном векселе, то такое же извещение должно быть послано в тот же срок тому, кто дал за него аваль. В случае если кто-либо из индоссантов не указал своего адреса или указал его неразборчиво, достаточно, чтобы извещение было послано тому индоссанту, который ему предшествует. Тот, кто должен послать извещение, может сделать это в какой угодно форме, даже путем простого возвращения переводного векселя. Он должен доказать, что извещение послано в установленный срок. Тот, кто этого не сделает, несет ответственность за ущерб, могущий произойти от его небрежности, однако размер возмещаемых убытков не может превысить суммы переводного векселя.

3) Процедура оповещения о совершенном протесте векселя заинтересованных участников торгового оборота с целью экономического бойкота неплатежеспособного вексельного должника (в РФ неизвестна и не практикуется).

*Белов В.А., Колосов М.Е.*

## Ноу-хау

НОУ-ХАУ (англ. *know how* – букв. знать как) – технические знания, опыт, секреты производства, необходимые для решения технической или иной задачи. Чаще всего под Н.-х. понимается результат технического творчества, хотя этот термин может применяться к технической и иной информации, необходимой для производства какого-либо изделия, к техническим решениям, выполненным на уровне изобретений, которые по какой-либо причине не были запатентованы в той или иной стране. Впервые понятие Н.-х. появилось в Англии и США. Первоначально опыт и знания, составляющие Н.-х., были необходимы для реализации предмета лицензии на изобретение, однако в настоящее время они обладают самостоятельной ценностью и являются объектом отдельных сделок. Расширилось и само понятие. Н.-х., которое включает в себя также сведения нетехнического характера, относящиеся к организации и экономике производства, маркетингу, коммерческим знаниям, источнику финансирования и т. д.

По своей юридической природе и характеру правовой охраны Н.-х. обладает определенными особенностями. Так, информация, составляющая предмет Н.-х., не подлежит

регистрации в каком-либо государственном органе и не получает патент, свидетельство и т. д.

Специальное законодательство, в котором бы подробно регламентировалась правовая охрана Н.-х., в развитых странах отсутствует. Не является исключением и РФ, где ГК вообще не употребляет термина "Н.-х.". Поэтому для обеспечения правовой охраны Н.-х. применяются общие положения гражданского законодательства (положения о служебной и коммерческой тайне (ст. 139 ГК РФ), нормы, направленные на защиту от недобросовестной конкуренции, положения договорного и деликтного права, а также уголовно-правовые нормы, когда имеются признаки преступления).

Н.-х., будучи объектом интеллектуальной собственности, нередко используется в качестве вклада в уставный капитал предприятий различных организационно-правовых форм. При этом нередко в учредительных документах указывается, что в качестве вклада вносится право на Н.-х., разработанное одним из учредителей. Однако следует иметь в виду, что у учредителя, передающего в качестве вклада Н.-х., нет исключительного права на него, хотя фактически он может быть монополистом на эту информацию. Таким образом, правильнее было бы записать, что передается не право на Н.-х., а само Н.-х. В связи с тем что отсутствует специальная регистрация, возможна ситуация, когда два и более разработчика создают одно и то же Н.-х. Каждый из них будет добросовестным правообладателем на него и, соответственно, будет иметь право на юридическую защиту. Монахов В.Н.

## Нунций

НУНЦИЙ (лат. *nuntius* – посланец, посланный) – наименование дипломатического агента, представляющего государство Ватикан и его главу папу римского в сношениях с другими субъектами международного права. Юридический статус Н. приравнивается к статусу дипломатических представителей первого класса – Чрезвычайных и Полномочных Послов, что впервые было установлено Венским протоколом от 7(19) марта 1815 г., подписанным участниками мирного Парижского трактата. Протоколом предусматривалось, что "послы и папские легаты (лат. *legatus* – уполномоченный папы) или нунции почитаются представителями своих государей". Венская конвенция о дипломатических сношениях от 18 апреля 1961 г. восприняла это положение, определив, что Н. наравне с послами аккредитуются при главах государств. Первоначально Н. направлялись Ватиканом лишь в государства, в которых католицизм рассматривался в качестве господствующей религии; в таких странах сохраняется традиция оказания Н. особого уважения, что выражается, в частности, в предоставлении ему поста главы дипломатического корпуса – дуайена.

*Волосов М.Е.*

## "О"

### Обвинение

ОБВИНЕНИЕ – процесс, в ходе которого дознаватель, следователь, прокурор выносит постановление о привлечении лица, совершившего преступление, в качестве обвиняемого, предъявляет его обвиняемому, разъясняет обвиняемому его права и обязанности, сущность предъявленного О., проводит допрос по всем обстоятельствам, изложенным в данном постановлении, составляет протокол допроса обвиняемого. Если обвиняемый имеет защитника, то лицо, предъявляющее О. (следователь, дознаватель, прокурор), обязано ознакомить защитника с постановлением о привлечении в качестве обвиняемого. Непосредственно на постановлении обвиняемый и его защитник ставят подписи о том, что они ознакомлены с текстом постановления.

Постановление выносится в соответствии со ст. 143 УПК "при наличии достаточных

доказательств, дающих основание для предъявления обвинения в совершении преступления". Это означает совокупность доказательств, подтверждающих совершение обвиняемым именно тех действий, которые изложены в тексте постановления о привлечении в качестве обвиняемого.

В постановлении (ст. 144 УПК) должны быть указаны:

– время (год, месяц, дата), место его составления (наименование населенного пункта и субъекта РФ, например г. Москва или г. Кашин Тверской обл.);

– кем оно составлено (должность, фамилия, инициалы, например; следователь следственной части прокуратуры г. Москвы Иванов С.С.), фамилия, имя, отчество лица, привлекаемого в качестве обвиняемого;

– преступление, в совершении которого оно обвиняется, с указанием места (наименование населенного пункта, улицы, номера дома, квартиры), времени (год, месяц, дата, при необходимости часы и минуты), других обстоятельств преступления;

– конкретные действия, подпадающие под признаки преступления, изложенные в одной из статей Особенной части УК;

– способ их совершения.

Если причинен физический, материальный или моральный вред, указываются, в чем конкретно он выражается, его размеры, включая стоимостное выражение, подтвержденные доказательствами, имеющимися в материалах уголовного дела: уголовный закон, устанавливающий ответственность за данное деяние (например, ч. 2 ст. 301 УК). Если лицу вменяется совершение нескольких преступлений, подпадающих под действие разных статей уголовного закона, в постановлении должно быть указано, какие конкретные действия вменяются обвиняемому по каждой из статей уголовного закона. В постановлении учитываются все составные части предмета доказывания, указанные в ст. 68 УПК.

Постановление о привлечении в качестве обвиняемого согласно ст. 148 УПК должно быть предъявлено обвиняемому не позднее 2 суток с момента его вынесения. В случае привода обвиняемого – в день привода. По истечении 2 суток О. предъявляется лишь в случаях, когда не известно местопребывание обвиняемого или если тот не явился по вызову следователя. Следователь обязан потребовать от обвиняемого документ, удостоверяющий личность, например паспорт. После этого следователь объявляет ему постановление и разъясняет сущность предъявленного О. Как правило, обвиняемый лично прочитывает текст постановления. Разъяснение требуется в случаях непонимания обвиняемым юридической или иной специальной терминологии, использованной в тексте. Далее следователь разъясняет обвиняемому его права, предусмотренные ст. 46 УПК. Выполнение этих действий подтверждается подписями обвиняемого и следователя на постановлении с указанием времени предъявления О. В случае его отказа от подписи следователь ставит на постановлении свою резолюцию о том, что текст объявлен и права разъяснены.

Если в ходе расследования уголовного дела часть предъявленного О. опровергается новыми доказательствами, то следователь обязан вынести постановление о прекращении дела в этой части, т. е. об исключении из постановления о привлечении конкретной части О., и уведомить об этом обвиняемого. Если постановление необходимо дополнить, следователь выносит новое постановление о привлечении в качестве обвиняемого, в котором излагает все эпизоды преступлений, вновь предъявляет О. в полном объеме, объявляет постановление обвиняемому с соблюдением ст. 143, 144, 148 УПК и допрашивает обвиняемого по новому О.

*Комлев Б.А.*

## **Обвинительное заключение**

**ОБВИНИТЕЛЬНОЕ ЗАКЛЮЧЕНИЕ** – документ, составляемый лицом, в производстве которого находится уголовное дело, по окончании его расследования, отражающий результаты предварительного следствия в виде информации об обстоятельствах преступления и доказательствах виновности обвиняемого в его совершении, данных,

характеризующих потерпевшего, обвиняемого, смягчающих либо отягчающих его ответственность. О.з. состоит из описательной и резолютивной частей (ст. 205 УПК).

В описательной части излагается сущность дела:

- место и время совершения преступления;
- его способы, мотивы, последствия и другие существенные обстоятельства;
- сведения о потерпевшем;
- доказательства, которые подтверждают наличие преступления и виновность обвиняемого;
- обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность обвиняемого;
- доводы, приводимые обвиняемым в свою защиту;
- результаты проверки этих доводов.

О.з. должно содержать ссылки на листы дела. В резолютивной части приводятся сведения, о личности обвиняемого и излагается формулировка предъявленного обвинения с указанием статьи или статей уголовного закона, предусматривающих данное преступление. О.з. подписывается следователем с указанием места и времени его составления. Согласно ст. 206 УПК к О.з. прилагаются список лиц, подлежащих, по мнению следователя, вызову в судебное заседание, а также справка о сроках следствия, об избранных мерах пресечения с указанием времени содержания под стражей, о вещественных доказательствах, о гражданском иске, принятых мерах обеспечения гражданского иска и возможной конфискации имущества, о судебных издержках. В списке лиц, подлежащих вызову в судебное заседание, указывается их место жительства или место нахождения и листы дела, на которых изложены их показания или заключения.

Прокурор вправе составить новое О.з., исключить из него отдельные пункты, применить закон о менее тяжком преступлении. изменить меру пресечения и список лиц, подлежащих вызову в судебное заседание (ст. 214–216 УПК).

В законе отсутствует регламентация структуры описательной части О.з., порядка и приемов изложения доказательств. обоснования ими виновности обвиняемого. Эти пробелы восполнены практикой. В правом верхнем углу первого листа О.з. пишут: «Утверждаю», на одну строку ниже: "Прокурор г. Москвы государственный советник юстиции 3-го класса С.И. Сидоров", а также ставятся дата утверждения заключения и подпись прокурора. Далее, посередине листа пишется наименование документа: "Обвинительное заключение по уголовному делу № 299 по обвинению Иванова Ивана Петровича по ст. 301 ч. 2 УК РФ". Затем с красной строки приводится: "Настоящее уголовное дело возбуждено 22 января 1997 г. Басманной межрайонной прокуратурой г. Москвы по результатам проверки заявления Петрова Ю.П. по признакам ст. 301 ч. 2 УК РФ", т. е. приводятся повод и основание для возбуждения дела. После этого излагаются доказанные обстоятельства преступления. Эти обстоятельства должны полностью соответствовать резолютивной части О.з. и постановлению о привлечении в качестве обвиняемого. После описания обстоятельств преступления приводятся позиция обвиняемого к предъявленному обвинению и его показания по каждому обстоятельству предъявленного обвинения. Изложив их, следователь дает им оценку в зависимости от признания вины. Так, если обвиняемый признал себя виновным, следователь резюмирует: "Кроме того, что обвиняемый признал себя виновным в совершении преступления, его показания и виновность в содеянном подтверждаются совокупностью следующих доказательств". Если он не признал себя виновным: "Несмотря на то что обвиняемый не признал себя виновным, его показания опровергаются и виновность в содеянном подтверждается следующими доказательствами". В качестве доказательств приводятся: показания потерпевшего, свидетелей, информация, содержащаяся в протоколах осмотров, обысков, выемок, результаты проведения криминалистических и судебно-медицинских экспертиз (именно в такой последовательности). Следователям рекомендуется давать оценку совокупности приведенных доказательств: "По мнению органа следствия, собранных доказательств достаточно для признания обвиняемого виновным в совершении преступления". После нее излагается информация, содержащаяся в справках,



копиях приговоров, характеристиках личности потерпевшего, обвиняемого об обстоятельствах, смягчающих и отягчающих его ответственность, о наличии судимости и т. д. Описательная часть на этом завершается и начинается резолютивная: "На основании изложенного, обвиняется". Приводятся анкетные данные обвиняемого и далее, после слов: "в том, что он", следует текст обвинения, идентичный содержащемуся в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, с квалификацией деяния по конкретной статье УК.

При составлении О.з. допускаются типичные недостатки:

а) обоснование выводов следователя наименованиями протоколов следственных действий, заключениями экспертов, документами без изложения информации, содержащейся в них, об обстоятельствах, подлежащих доказыванию (например: "Виновность Иванова И.И. подтверждается протоколом осмотра места происшествия, заключением эксперта");

б) приведение в качестве доказательств непроверенной информации (например, информации, содержащейся в протоколе прослушивания аудиозаписи переговоров вымогателя с лицом, заявившим в правоохранительные органы о преступлении, если аудиозапись не прослушивалась следователем с составлением протокола осмотра и не проводилась фоноскопическая экспертиза);

в) неприведение всех доказательств, имеющих в уголовном деле;

г) изложение доводов обвиняемого о невиновности при отсутствии информации о результатах их проверки.

Копия О.з. (ст. 237 УПК) вручается подсудимому судьей (в этом случае учитывается, что рассмотрение дела в судебном заседании не может быть начато ранее 3 суток с момента такого вручения). Обвиняемому, не владеющему языком, на котором ведется судопроизводство. О.з. вручается в переводе на его родной язык или на другой язык, которым он владеет (ст. 17 УПК). В силу сложившейся практики перевод О.з. обеспечивает лицо, расследовавшее уголовное дело.

*Комлев Б.А.*

## **Обвиняемый**

**ОБВИНЯЕМЫЙ** – в уголовном судопроизводстве РФ участник процесса, лицо, в отношении которого в установленном законом порядке вынесено постановление о привлечении в качестве О. В различных стадиях уголовного процесса О. именуется по-разному. В стадии предварительного расследования это О., после принятия дела к производству судом – подсудимый, после вынесения обвинительного приговора – осужденный. О., в отношении которого вынесен оправдательный приговор, именуется оправданным. Постановление о привлечении в качестве О. выносится следователем, прокурором или лицом, производящим дознание, при наличии достаточных доказательств, дающих основание предъявить обвинение в совершенном преступлении. Немедленно после предъявления обвинения О. должен быть допрошен, причем допрос не может производиться в ночное время, кроме случаев, не терпящих отлагательства. Если в дело допущен защитник, то он присутствует при предъявлении обвинения и участвует в допросе.

Дача показаний – право, а не обязанность О. Ему должно быть разъяснено, что, давая показания, он не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников. Об этом делается отметка в протоколе допроса. О. не несет ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу ложных показаний. В начале допроса следователь (лицо, производящее дознание) должен спросить О., признает ли он себя виновным в предъявленном ему обвинении, после чего предлагает дать показания по существу обвинения. В случае необходимости после дачи показаний О. могут быть заданы вопросы. О. на каждом допросе составляется протокол, который по окончании допроса предъявляется О. для прочтения или по его просьбе прочитывается следователем (лицом, производящим дознание). Об этом делается отметка в протоколе, после чего О. своей подписью удостоверяет правильность записи его показаний. Если протокол написан на нескольких

страницах, О. подписывает каждую из них. Все дополнения и поправки в протоколе должны быть удостоверены подписью О. и следователя (лица, производящего дознание). После дачи О. показаний ему предоставляется возможность написать свои показания собственноручно, о чем делается отметка в протоколе допроса. После дачи письменных показаний О. могут быть заданы дополнительные вопросы. Эти вопросы и ответы на них записываются в протокол. Правильность записи показаний, вопросов и ответов удостоверяется подписями О. и следователя(лица, производящего дознание).

Привлечение лица в качестве О. не предreshает вопроса о виновности. Это акт (этап) уголовного преследования лица, в отношении которого собраны доказательства, свидетельствующие о совершении им преступления и достаточные для предъявления обвинения. В силу принципа презумпции невиновности каждый О. считается невиновным, пока его виновность не будет доказана и установлена вступившим в законную силу приговором суда. О. не обязан доказывать свою невиновность. Неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу О. (ст. 49 Конституции РФ). После привлечения лица в качестве О. уголовное дело против него может быть прекращено по указанным в законе основаниям, а суд может вынести оправдательный приговор, подтверждающий тем самым невиновность данного лица. Однако акт привлечения в качестве О. имеет важный процессуальный смысл – в деле появляется участник процесса, который знает, в чем его обвиняют, и получает возможность, используя предоставленные ему права, защищать свои законные интересы:

- на О. возлагаются определенные обязанности;
- к нему могут применяться различные меры процессуального принуждения (меры пресечения, отстранение от должности и др.), которые обеспечивают достижение целей уголовного судопроизводства.

Как участник процесса, привлекаемый к уголовной ответственности, О. имеет право на защиту. Это выражается в том, что он может защищать себя сам и, кроме того, ему гарантируется получение квалифицированной юридической помощи. С момента предъявления обвинения, а в случае задержания или применения меры пресечения в виде заключения под стражу до предъявления обвинения – с момента объявления лицу протокола задержания или постановления о применении меры пресечения к участию в деле допускается защитник. Защитник обязан использовать все указанные в законе средства и способы защиты в целях выявления обстоятельств, оправдывающих О., смягчающих его ответственность, оказывать ему необходимую юридическую помощь. Закон установил случаи, когда участие в деле защитника обязательно (ст. 45 УПК). О. наделен широкими процессуальными правами для защиты своих законных интересов. Наиболее полно они проявляются в стадии судебного разбирательства, где подсудимый на основе принципа равенства сторон и состязательности процесса пользуется равными правами с обвинителем, потерпевшим, гражданским истцом и гражданским ответчиком по представлению доказательств, участию в исследовании доказательств и заявлению ходатайств.

В соответствии с УПК О. вправе:

- знать, в чем он обвиняется, и давать объяснения по предъявленному ему обвинению;
- представлять доказательства;
- заявлять ходатайства;
- обжаловать в суд законность и обоснованность ареста;
- знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием, а также с материалами, направляемыми в суд в подтверждение законности и обоснованности применения к нему заключения под стражу в качестве меры пресечения и продления срока содержания под стражей, а по окончании дознания или предварительного следствия – со всеми материалами дела, выписывать из него любые сведения и в любом объеме;
- иметь защитника, участвовать при рассмотрении судьей жалоб о законности и обоснованности применения к нему заключения под стражу в качестве меры пресечения и продления срока содержания под стражей;

- участвовать в судебном разбирательстве дела в суде первой инстанции;
- заявлять отводы;
- приносить жалобы на действия и решения лица, производящего дознание, следователя, прокурора и суда;
- защищать свои права и законные интересы другими средствами и способами, не противоречащими закону.

Подсудимый имеет право на последнее слово (ст. 46 УПК). О., не владеющий языком, на котором ведется судопроизводство, может делать заявления, давать показания, выступать на суде и заявлять ходатайства на родном языке, а также пользоваться услугами переводчика. Следственные и судебные документы вручаются О. в переводе на его родной или на другой язык, которым он владеет.

В случае проведения экспертизы он имеет право:

- просить о назначении эксперта из числа указанных им лиц;
- представить дополнительные вопросы для получения по ним заключения эксперта;
- присутствовать с разрешения следователя при производстве экспертизы и давать объяснения эксперту;
- знакомиться с заключением эксперта. О. имеет право на рассмотрение своего дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом (см. *Подсудимый* ).

Закон не только наделяет О. широкими процессуальными правами, но и содержит гарантии реализации этих прав. Суд, прокурор, следователь и лицо, производящее дознание, обязаны разъяснить участвующим в деле лицам их права и обеспечить возможность осуществления этих прав. Как участник уголовно-процессуальной деятельности, О. имеет не только права, но и несет определенные обязанности.

Он обязан:

- явиться по вызову лица, в производстве которого находится дело;
- вести себя в соответствии с характером примененной меры пресечения;
- подвергнуться освидетельствованию и представить образцы для сравнительного исследования в соответствии с постановлением следователя или лица, производящего дознание;
- соблюдать порядок в судебном заседании и подчиняться распоряжениям председательствующего.

О., в отношении которого применена мера пресечения в виде заключения под стражу, помимо перечисленных прав и обязанностей имеет право на:

- личную безопасность в местах содержания под стражей;
- свидания с защитником наедине без ограничения их количества и продолжительности;
- 2 свидания в месяц с родственниками или иными лицами продолжительностью до 3 часов каждое (предоставляются на основании письменного разрешения лица или органа, в производстве которых находится уголовное дело);
- хранение при себе документов и записей, относящихся к уголовному делу;
- ежедневные прогулки продолжительностью не менее часа;
- получение посылок и передач;
- вежливое обращение со стороны сотрудников мест содержания под стражей и др.

В то же время О. обязан:

- соблюдать установленный порядок содержания под стражей;
- выполнять законные требования администрации;
- не совершать действий, унижающих достоинство сотрудников мест содержания под стражей, подозреваемых и обвиняемых, а также других лиц;
- не совершать умышленных действий, угрожающих собственной жизни и здоровью, а также жизни и здоровью других лиц, и т. п.

*Сергеев А. И.*

## Обеспечение доказательств

**ОБЕСПЕЧЕНИЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ** – закрепление и сохранение для судебного разбирательства сведений, имеющих значение для дела; один из институтов гражданско-процессуального и арбитражно-процессуального права. Лица, имеющие основания опасаться, что представление необходимых для них доказательств сделается впоследствии невозможным или затруднительным, могут просить суд об О.д. До возникновения дела в суде О.д. производится нотариальными конторами в порядке, предусмотренном Основами законодательства РФ о нотариате.

В заявлении об О.д. должны быть указаны доказательства, которые необходимо обеспечить; обстоятельства, для подтверждения которых необходимы эти доказательства; причины, побудившие заявителя обратиться с просьбой об О.д., а также дело, для которого необходимы обеспечиваемые доказательства. Заявление подается в суд, в районе деятельности которого должны быть совершены данные процессуальные действия. О.д. производится судьей по правилам, установленным ГПК и АПК. Заявитель и другие лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте О.д., однако их неявка не является препятствием к рассмотрению заявления об О.д. Протоколы и все собранные в порядке О.д. материалы пересылаются в суд, рассматривающий дело.

## Обеспечение иска

**ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСКА** – принятие судом (арбитражным судом) мер, которые гарантируют возможность реализации исковых требований в случае удовлетворения иска. О.и. – одна из важных гарантий защиты прав граждан и юридических лиц, предусмотренных гражданским уголовным и арбитражным процессуальным законодательством. С помощью О.и. защищаются законные интересы истца, если имеется реальная угроза того, что ответчик, будет действовать недобросовестно или когда непринятие подобных мер сделает невозможным исполнение судебного постановления в будущем. Применение мер О.и. возможно после возбуждения дела и допускается во всяком положении дела.

Распоряжение об О.и. совершается в форме определения суда.

Мерами по О.и. в судебном порядке могут быть:

- арест имущества или денежных сумм, принадлежащих ответчику и находящихся у него или у других лиц;
- запрещение ответчику совершать определенные действия;
- запрещение другим лицам передавать имущество ответчику или выполнять по отношению к нему иные обязательства;
- запрещение другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора, в арбитражном судопроизводстве;
- приостановление реализации имущества в случае предъявления иска об освобождении его от ареста;
- приостановление взыскания по исполнительному или иному документу, оспариваемому должником в судебном порядке, если такое оспаривание допускается законом (ст. 134 ГПК, ст. 76 АПК).

В случае необходимости допускается принятие нескольких мер по О.и. Возможно О.и. о возмещении морального вреда, хотя этот вред является неимущественным; при этом оно должно быть произведено судом в разумных пределах, которые могут не совпадать с размером заявленных истцом требований. Суд (арбитражный суд), допуская О.и., может потребовать от истца предоставления обеспечения возможных для ответчика убытков.

Заявление об О.и. разрешается судом (судьей), рассматривающим дело, в тот же день без извещения ответчика и других участвующих в деле лиц (ст. 136 ГПК), арбитражный суд рассматривает заявление не позднее следующего дня после его поступления (ч. 2 ст. 75 АПК). Об О.и. (или об отказе в нем) выносится определение, которое может быть

обжаловано (опротестовано). Подача частной жалобы или протеста на определение об О.и. не приостанавливает этого определения. Если истцу в иске отказано, то ответчик вправе требовать возмещения убытков, причиненных ему мерами О.и. Если иск удовлетворен, меры О.и. сохраняют силу до исполнения решения. О.и. может быть отменено тем же судом (арбитражным судом) в судебном заседании с вызовом лиц, участвующих в деле.

*Прокудина Л.А.*

## **Обеспечение исполнения обязательств**

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ – система гражданско-правовых средств, предоставляющих кредитору дополнительные гарантии получения им либо надлежащего исполнения обязательства, либо возмещения убытков путем стимулирования должника установлением невыгодных для него имущественных последствий либо путем привлечения кредитоспособного третьего лица или предоставления кредитору специальных прав на обособленное имущество должника.

В ГК РФ закреплены следующие способы О.и.о.:

- а) банковская гарантия;
- б) задаток;
- в) залог;
- г) неустойка;
- д) поручительство;
- е) удержание.

Этот перечень не является исчерпывающим: иные способы О.и.о. могут предусматриваться законом или договором. Общим для всех способов О.и.о. является то, что соглашения о них имеют дополнительный, акцессорный характер, что означает, с одной стороны, независимость судьбы основного обязательства от судьбы обеспечивающего его, а с другой – наличие обратной зависимости. Так, недействительность основного обязательства влечет недействительность его обеспечения, если иное не установлено законом.

Способы О.и.о., выработанные практикой, но не нашедшие законодательного закрепления, не могут быть перечислены полностью, что связано с постоянным развитием и совершенствованием практики. Тем не менее некоторые из них обозначим и рассмотрим.

Институт специального обременения имущества (СОИ) возник и получил распространение в банковской практике РФ в связи с неудобством применения залога и малой надежности иных способов О.и.о. По сути СОИ представляет собой право удержания применительно к недвижимому имуществу, транспортным средствам и имущественным комплексам. СОИ – способ обеспечения исполнения банковских обязательств, при котором должник обязуется обособить определенное имущество и предоставить кредитору право контроля над использованием и (или) распоряжением этим имуществом, в частности право контроля за выручкой от реализации имущества или дохода от его использования. Контроль кредитора может быть направлен, например, на обеспечение поступления выручки (дохода) от эксплуатации имущества на его (кредитора) счет.

Более сложный с точки зрения квалификации вид СОИ – заключение наряду с основным договором соглашения, устанавливающего обязанность должника организовать и проводить профессиональную деятельность определенного рода, доходы от которой (полностью или частично) должны быть направляемы на погашение долга по основному договору. Например, два банка заключают договор о контокоррентном (межбанковском) кредите. Банк-кредитор в обеспечение своих требований обязует банк-должник открыть пункт обмена иностранной валюты, выручку от работы которого должник обязан направлять на погашение обязательства по возврату кредита. Условно данный вид обременения имущества можно назвать обременением доходности деятельности.

В условиях постоянной инфляции, неразвитости обычаев включения в контракты защитных оговорок денежная выручка, полученная от реализации предмета залога, часто

является лишь номинальной компенсацией. Очевидно, поэтому в публикациях периодической печати, а также в заключаемых договорах начинают встречаться «оговорки» о праве залогодержателя обратить взыскание на предмет залога путем оставления его в своей собственности. Известно, что такое право не имеет ничего общего с институтом залога. Но вряд ли есть смысл препятствовать его распространению наряду с институтом залогового права, тем более что такое право существует в странах англо-американской юридической системы, где оно именуется "*security interest*". Появление и внедрение в практику данного института обусловлено опять-таки нежеланием соблюдать судебную процедуру обращения взыскания на заложенное имущество. Вступая в обязательство, исполнение которого кредитор желал бы обеспечить, он оговаривает, что должник обязуется обособить определенное имущество, а также подписывает договор о его условной продаже в пользу кредитора или третьего лица. Данный договор вступает в силу только при наступлении условия, которое состоит в неисполнении (ненадлежащем исполнении) должником обеспеченного обязательства. Наибольшее применение данная форма получила при ипотеке – кредитовании под залог квартир, домов, земельных участков, когда наряду с договором о залоге заключается договор условной купли-продажи, «обогащающий» залоговые правоотношения.

Своеобразными способами О.и.о. являются также зачет и уступка денежных требований (см. *Договор финансирования под уступку денежного требования*).

*Белов В.А.*

## Обида

ОБИДА – название (определение) преступления в Древней Руси по Русской Правде. Тем самым оно приобретало признак не формального (противоправность), а материального (причинение морального или материального вреда конкретному лицу). При этом уголовное правонарушение не отграничивалось от гражданско-правового.

## Область

ОБЛАСТЬ – 1) территориальное (или территориально-государственное) образование, являющееся субъектом РФ. В настоящее время в РФ входят 49 О.;

2) административно-территориальная единица. В царской России О., расположенные на окраинах и в местах проживания казачества, входили в состав генерал-губернаторств и краев (имевших статус генерал-губернаторств) и управлялись, как правило, через администрацию, подчиненную ведомству военного министра. До провозглашения в 1992 г. РФ Федерацией, в которую в качестве субъектов входят и О., все они считались обычными административно-территориальными единицами. Главные отличия административно-территориальной единицы от субъекта РФ состоят в том, что субъект обладает своим статусом в РФ, уставом или иным своим актом как основой статуса, правом на принятие законов, отменить которые можно только в порядке рассмотрения спора в КС, имеет специальное представительство на федеральном уровне и др. (см. *Субъекты РФ*);

3) вид автономии. В этом случае в наименование О. добавляется слово «автономная». В настоящее время в РФ имеет только одна автономная О. – Еврейская. Для того чтобы как-то различать автономные и обычные О., последние до 1992 г. зачастую называли административными О.;

– 4) сфера деятельности, хозяйственного и социально-культурного строительства. Законы, закрепляющие компетенцию различных государственных органов и органов местного самоуправления, зачастую делят ее на группы, и соответствующие нормы начинаются со слов "в области" (бюджета, культуры, здравоохранения, благоустройства и т. д.).

Употребляемое в литературе выражение "историческая О." обозначает какой-то

сложившийся географический регион страны, имеющий специфику хозяйства, населения, когда-то игравший важную роль в жизни страны или претендовавший (а возможно, и сейчас претендующий) на особое положение в государстве. В конституционно-правовом смысле может отражаться в категориях автономии, самоуправления.

*Авакьян С.А.*

## Облигация

ОБЛИГАЦИЯ – именная или предъявительская ценная бумага, предоставляющая право ее держателю (облигационеру) на получение в предусмотренный срок ее номинальной стоимости и периодического процентного дохода, исчисляемого по ставке, указанной в О., либо иного имущественного эквивалента. О. может предусматривать ее эмиссию по цене ниже номинала, а погашение – по номинальной стоимости. За основу взято определение, содержащееся в ст. 816 ГК РФ.

Эмитентами О. на практике выступают только АО. Но ими вполне могут быть любые коммерческие организации, являющиеся юридическими лицами (по смыслу ГК такого права не имеют полные товарищества, а товарищества коммандитные – только в пределах сумм вкладов коммандитистов), соблюдающие следующие условия:

- полная оплата уставного (а для товариществ – складочного) капитала;
- общая сумма эмиссий О. не должна превышать величины уставного (складочного) капитала эмитента либо суммы обеспечения, предоставленного для этой цели учредителями (участниками) эмитента.

Эмиссия О., не подпадающая ни под одно из двух названных условий, может быть зарегистрирована только в случае, если со дня регистрации эмитента прошло более 3 лет и эмитент в состоянии представить 2 годовых баланса.

О. могут быть выпущены только на определенный срок. Последний принцип находит свое отражение в обязательстве эмитента (сам термин «*obligatio*» переводится как "обязательство") уплачивать облигационеру (кредитору) вознаграждение за пользование предоставленными средствами. Вознаграждение может выплачиваться как в форме процентов, исчисленных по ставке, указанной в О. от ее номинальной стоимости, так и в форме дисконта – разницы между ценой продажи и ценой выкупа. Облигационные займы выпускаются на срок не менее года. О. с процентным доходом выпускаются, как правило, на срок не менее 3 лет. Проценты должны выплачиваться как минимум раз в год в установленные сроки независимо от прибыли и финансового состояния эмитента. В противном случае эмитент может быть объявлен неплатежеспособным. О. с дисконтным доходом, выплачиваемым единовременно, обычно выпускается на срок, не превышающий года. Недопустима эмиссия О. рентных (безвозвратных) займов. О. такого содержания приравниваются к акциям. Их выпуск может быть зарегистрирован только при условии, что эмитент является АО и перед регистрацией выпуска представит документы, предусматривающие увеличение его уставного капитала на сумму эмиссии.

О. должна содержать следующие реквизиты:

- наименование "О.";
- наименование эмитента с указанием его местонахождения;
- код и дату государственной регистрации выпуска;
- серию и номер;
- номинальную стоимость;
- наименование держателя (кредитора) (по именной О.) или указание на то, что О. является бумагой на предъявителя; процентную ставку;
- указание на общую сумму займа;
- условия, срок и порядок возврата номинальной стоимости О. (а для бумаг с дисконтным доходом – возврата сумм, затраченных на приобретение О.);
- условия, сроки и порядок выплаты процентов;

- дату выпуска в обращение;
- подпись руководителя эмитента и печать.

Держатели О. имеют преимущественное перед акционерами право на распределяемую прибыль и активы эмитента при его ликвидации.

Эмитенты могут выпускать "целевые О.", предоставляющие их держателям право получения в определенный срок оговоренного имущества. Обязательство по выдаче эмитентом имущества по целевым О. не может заменяться денежной компенсацией, если на то не получено согласия конкретного облигационера. Размер денежной компенсации определяется по соглашению между ним и эмитентом.

Особый вид целевых О. - жилищные сертификаты. Облигационную природу имеют также банковские сертификаты и государственные ценные бумаги.

В советской России практиковались выпуски О. выигрышных займов, т. е. О., доход по которым выплачивался в виде выигрышей (обычно – денежных). По сути такие ценные бумаги мало чем отличались от билетов денежно-вещевой лотереи – некоторые из них погашались сполна и даже с некоторой прибылью (выигрывали), а некоторые не оплачивались вовсе. Такое понимание О. противоречило и дореволюционной и мировой практике: под выигрышными займами всегда понимались такие, часть О. которых могла погаситься досрочно при условии их выхода в тираж. В настоящее время в РФ находятся в обороте О. государственного внутреннего выигрышного займа 1992 г.

При наличии в обращении О. нескольких выпусков и недостатке средств для выплаты доходов по О. всех выпусков эмитент обязан сообщить через тот же печатный орган, что и о регистрации эмиссии данных О.: в публикации должен быть указан срок предполагаемого выполнения обязательств по выплате доходов, а также система распределения уже имеющихся средств. Срок предполагаемого расчета не может отстоять от срока их реальной выплаты более чем на 3 месяца.

Эмитент может избрать одну из систем распределения средств по О.: последовательную, при которой держатели О. последующих выпусков удовлетворяются после держателей О. предыдущих, а при нехватке средств оставшиеся суммы распределяются прямо пропорционально номинальной стоимости О., находящихся на руках кредиторов одной очереди; пропорциональную, при которой средства распределяются прямо пропорционально номинальной стоимости О. вне зависимости от очередности; обязательного минимума, при которой сначала удовлетворяются держатели одной О., затем – двух, трех и т. д., восходя до держателей такого количества О., требования которых не могут быть удовлетворены, с распределением оставшихся средств прямо пропорционально номинальной стоимости О. вне зависимости от очередности. Система распределения средств может быть избрана эмитентом и отражена в его уставе либо предусмотрена при регистрации выпуска (и должна быть отражена в документах о выпуске) либо при публикации сообщения. Невыполнение эмитентом обязательства завершить расчеты по О. в 3-месячный срок – достаточное основание для предъявления к нему иска о его признании банкротом.

Утерянная именная О. возобновляется за плату в порядке новации обязательства. О. на предъявителя в случае потери возобновляется в порядке, установленном гражданско-процессуальным законодательством РСФСР для восстановления права по утраченным документам на предъявителя.

**Лит.:**

- Андреев В.К.* Нормы законодательства, регулирующие эмиссию акций и облигаций//Бухгалтерски и учет. 1997, спецвыпуск;
- Гринкевич А.* Облигации государственного сберегательного займа Российской Федерации: правовые аспекты//Хозяйство и право, 1997. № 1;
- Голубков А.* Облигации//Хозяйство и право, 1997, № 3;
- Литвиненко Л.Т., Нишатов Н.П., Удалицев Д.П.* Рынок государственных облигаций: Учебн. пособ. для вузов. М.; 1997.
- Белов В.А.*



## Обман потребителей

**ОБМАН ПОТРЕБИТЕЛЕЙ** – одно из наиболее распространенных экономических преступлений. Норма об О.п. имеет давнее и широкое применение (ст. 156 УК РСФСР, ст. 200 УК).

Преступные действия состоят в обмеривании, обвешивании, обсчете, введении в заблуждение относительно потребительских свойств или качества товара (услуги), а также могут заключаться в ином О.п. в организациях, реализующих товары или оказывающих услуги населению, а равно гражданами, зарегистрированными в качестве индивидуальных предпринимателей в сфере торговли (услуг), если эти деяния совершены в значительном размере, т. е. причинили потребителям ущерб в сумме, превышающей 1/10 МРОТ. Если же преступление совершено лицом, ранее судимым за О.п., либо группой лиц по предварительному сговору, или организованной группой, либо в крупном размере (т. е. причинили потребителям ущерб в сумме не менее 1 МРОТ), то виновный может быть осужден на срок до 2 лет лишения свободы с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет.

*Яни П.С.*

## Обменные операции

**ОБМЕННЫЕ ОПЕРАЦИИ** – обиходное наименование операций по купле-продаже валюты иностранной. ЦБ также именует О.о. конверсионными операциями.

Отличительные черты:

- возможность их совершения только с участием уполномоченных банков;
- возможность совершения с наличной иностранной валютой только в специально отведенных в этих банках местах.

Курс покупки и курс продажи наличной иностранной валюты и платежных документов в иностранной валюте за наличные рубли, а также кросс-курс обмена (конверсии) наличной иностранной валюты устанавливаются банками самостоятельно. Однако ЦБ может устанавливать предел отклонения курса покупки наличной иностранной валюты за рубли от курса продажи, а также предел отклонения вышеназванных курсов покупки и продажи от курса иностранных валют к рублю, устанавливаемого ЦБ. Необходимым условием совершения О.о. является предъявление физическим лицом (резидентом или нерезидентом) кассиру обменного пункта документа, удостоверяющего личность. За совершение О.о. банк может взимать комиссионное вознаграждение в наличных рублях или в наличной иностранной валюте. Введен также налог на операции по покупке иностранных денежных знаков и платежных документов, выраженных в иностранной валюте, в размере 0.5 % от суммы в рублях, уплачиваемой при покупке наличной иностранной валюты.

Дата заключения сделки купли-продажи может не совпадать с датой ее исполнения (валютирования), что приводит к возникновению забалансовых обязательств банков – валютных или рублевых. Когда объемы сделок купли-продажи валюты в течение определенного срока равны, у банка не возникает ни дохода, ни убытка. Такой случай называется закрытой валютной позицией. Однако в банковской практике гораздо чаще встречаются случаи открытой валютной позиции, т. е. ситуации, когда либо объем сделок по покупке иностранной валюты превышает объем сделок по ее продаже (длинная открытая валютная позиция), либо, наоборот, – объем сделок по продаже больше объема сделок по покупке (короткая открытая валютная позиция). Для того чтобы банк не оказался неспособным выполнить взятые на себя обязательства, ЦБ устанавливаются лимиты открытой валютной позиции – предельные нормы соотношения размеров собственных средств банка с размерами его обязательств в рублях и иностранной валюте, принятыми по операциям покупки и продажи иностранной валюты.

Инструкция ЦБ № 42 от 22 мая 1996 г. установила градацию банковских сделок

купли-продажи иностранной валюты. В соответствии с ней выделяются:

а) сделка с немедленной поставкой (наличная сделка, "cash ") – конверсионная операция с датой валютирования, отстоящей от дня заключения сделки не более, чем на два рабочих банковских дня. При этом различаются сделки «cash», исполняемые (валютируемые): в день заключения сделки (сделка типа "today "), на следующий за днем заключения сделки рабочий банковский день (сделка типа "tomorrow "), на второй за днем заключения сделки рабочий банковский день (сделка типа "spot " ),

б) срочная (форвардная) сделка ("forward outright ") – конверсионная операция, дата валютирования по которой отстоит от даты заключения сделки более чем на 2 рабочих банковских дня;

в) сделка своп ("swap ") – банковская сделка, состоящая из 2 противоположных конверсионных операций на одинаковую сумму, заключаемых в один и тот же день, причем одна из указанных сделок является срочной, а вторая – сделкой с немедленной поставкой.

*Белов В.А.*

## **Обнародование закона**

ОБНАРОДОВАНИЕ ЗАКОНА – официальное доведение закона до всеобщего сведения компетентными органами и (или) должностными лицами.

ФЗ обнародует Президент РФ. Получив закон из СФ, Президент РФ, если он не налагает свое вето на принятый закон, в течение 14 дней подписывает и обнародует его (ст. 107 Конституции РФ). То же касается ФКЗ, но в отношении них он права вето не имеет. Главные способы О.з.: опубликование закона в официальном издании государства, территориальной единицы или соответствующего органа.

Поскольку опубликование – наиболее распространенный вид О.з., иногда оно отождествляется с другими видами, хотя, как можно видеть, реестр способов О.з. достаточно широк: они могут быть переданы по телевидению, по радио, разосланы, переданы по различным каналам связи, распространены в машиночитаемой форме. Согласно ст. 15 Конституции РФ законы подлежат официальному опубликованию. Неопубликованные законы не применяются. Любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы для всеобщего сведения. Следовательно, О.з. в виде информации либо текста, передаваемого по телевидению, радио, вручаемого исполнителям и т. п., не заменяет собой основной формы – опубликования закона, которое в любом случае является обязательным.

*Авакьян С.А.*

## **Оборона**

ОБОРОНА – система политических, экономических, военных, социальных, правовых и иных мер по подготовке к вооруженной защите и вооруженная защита государства, целостности и неприкосновенности его территории. Законодательство РФ в области обороны основывается на Конституции РФ, международных договорах РФ, ФЗ РФ от 31 мая 1996 г. № 61-ФЗ "Об обороне".

Организация О. страны включает:

- прогнозирование и оценку военной угрозы;
- разработку военной политики и военной доктрины;
- строительство, подготовку и поддержание в необходимой готовности Вооруженных Сил РФ, разработку, производство и совершенствование оружия и военной техники;
- мобилизационную подготовку государственных органов, экономики, территории и населения;
- создание запасов в государственных и мобилизационных резервах;
- планирование и осуществление мер гражданской и территориальной О.;

- обеспечение сохранения государственной тайны;
- развитие военной научно-координационной деятельности в области О.;
- оперативное оборудование территории РФ;
- гражданский контроль за расходами на О. и деятельностью Минобороны РФ;
- международное сотрудничество в целях коллективной безопасности, и совместной О.

В целях О. устанавливается воинская обязанность граждан РФ и военно-транспортная обязанность органов исполнительной власти, органов местного самоуправления и организаций независимо от форм собственности, а также собственников транспортных средств. В целях О. создаются Вооруженные Силы РФ. К О. привлекаются Пограничные войска РФ, внутренние войска МВД, войска ФАПСИ, Железнодорожные войска РФ, войска гражданской обороны. Для выполнения отдельных задач в области О. привлекаются инженерно-технические и дорожно-строительные воинские формирования, СВР, органы ФСБ, органы ФПС, ФАПСИ, ФСО, федеральный орган обеспечения мобилизационной подготовки, а также создаваемые на военное время специальные формирования. Все они выполняют задачи в области О. в соответствии с Планом применения Вооруженных Сил РФ. Создание формирований, имеющих военную организацию или вооружение и военную технику, положение которых не урегулировано законом, запрещается и преследуется по закону.

*Шатинский В.И.*

### **Обоснованный риск**

**ОБОСНОВАННЫЙ РИСК** – по ст. 41 УК одно из обстоятельств, исключаящих преступность деяния. Не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам при О.р. для достижения общественно полезной цели. Риск признается обоснованным, если указанная цель не могла быть достигнута не связанными с риском действиями (бездействием) и лицо, допустившее риск, предприняло достаточные меры для предотвращения вреда охраняемым уголовным законом интересам. Риск не признается обоснованным, если он заведомо был сопряжен с угрозой для жизни многих людей, с угрозой экологической катастрофы или общественного бедствия.

### **Образовательный ценз**

**ОБРАЗОВАТЕЛЬНЫЙ ЦЕНЗ** – требование избирательного закона, в соответствии с которым избирательное право (активное или пассивное) предоставляется только тем гражданам, которые имеют определенный, зафиксированный соответствующим документом уровень образования. В РФ О.ц. в сфере избирательного права не предусмотрен.

### **Обстоятельства, отягчающие наказание**

**ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, ОТЯГЧАЮЩИЕ НАКАЗАНИЕ** – личности виновного, относятся:

а) неоднократность преступлений – совершение общественно опасных деяний два и более раза, включая непогашенную судимость, если ранее лицо уже было осуждено за какое-либо преступление; рецидив преступлений – совершение преступления лицом, имеющим судимость;

б) совершение преступления в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы или преступного сообщества (преступной организации);

в) особо активная роль в совершении преступления либо организация или руководство преступлением. Особо активная роль при соучастии может принадлежать организатору, подстрекателю, исполнителю (соисполнителям);

г) совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательством, а

также мучениями для потерпевшего. Закон называет в качестве отягчающих обстоятельств именно "особую жестокость", так как жесткость сама по себе сопутствует многим преступлениям. Четкой границы между особой жесткостью и садизмом нет. Издевательство выражается в грубом унижении достоинства потерпевшего, глумлении над ним;

д) совершение преступления с использованием оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ, взрывных или имитирующих их устройств, специально изготовленных технических средств, ядовитых и радиоактивных веществ, лекарственных и иных химико-фармакологических препаратов, а также с применением физического или психического принуждения;

е) совершение преступления с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения или договора. Такой способ означает особое пренебрежение виновного к правилам общественной морали, подрывает нормальный порядок взаимоотношений в сфере экономики и государственного управления;

ж) совершение преступления с использованием форменной одежды или документов представителя власти. Наиболее часто преступники используют форму милиции, а в качестве документов – удостоверения различных правоохранительных и контрольных органов (налоговой полиции, государственной безопасности, инспекций и т. д.). Данное обстоятельство свидетельствует об особой дерзости преступника.

Приведенное деление является до определенной степени условным, так как ряд обстоятельств характеризует одновременно (в большей или меньшей мере) опасность как самого преступления, так и лица, его совершившего.

### **Обратная сила закона**

ОБРАТНАЯ СИЛА ЗАКОНА – распространение действия закона на все те случаи жизни и общественные отношения, которые имели место до вступления его в силу. По общему правилу законы и другие нормативные акты обратной силы не имеют. В практическом плане это означает, что в случае, например, имущественного спора или правонарушения применяется тот закон, который имел юридическую силу во время возникновения спора или совершения противоправного деяния, хотя бы на данный момент он был отменен или изменен. Презумпция непризнания О.с.з. действует не только в РФ. Например, законодательство Италии предусматривает, что "закон предписывает лишь на будущее: он не имеет обратной силы". Непризнание О.с.з. способствует стабилизации общества и государства, усилению уверенности каждого гражданина в надежности его свобод и прав, укреплению законности и правопорядка. Исключением из общего правила являются только те случаи из практики применения уголовного закона, которые смягчают ответственность за определенные деяния или же вообще устраняют ее. В отдельных случаях О.с.з. признается в области гражданского и семейного права. Однако об этом должно быть прямо указано в законе.

*Марченко М.Н.*

### **Обстоятельства, отягчающие наказание**

ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, ОТЯГЧАЮЩИЕ НАКАЗАНИЕ – по уголовному праву РФ обстоятельства, характеризующие преступление и личность преступника, которые суд обязан учесть при индивидуализации наказания. Перечень обстоятельств является в законе (ст. 63 УК) исчерпывающим и не подлежит расширительному толкованию.

Наряду с отягчающими обстоятельствами, перечисленными в Общей части УК, выделяются обстоятельства, входящие в качестве квалифицирующего (отягчающего) признака в составы преступлений, предусмотренных статьями Особенной части. При этом закон устанавливает, что, если данное отягчающее обстоятельство предусмотрено в качестве признака конкретного состава преступления, оно не может повторно учитываться при

назначении наказания.

К обстоятельствам, характеризующим повышенную степень опасности преступления, относятся:

а) наступление тяжких последствий в результате совершения преступления; они должны находиться в причинной связи с совершенным преступлением и учитываются в том случае, если не предусмотрены статьей Особенной части уголовного кодекса;

б) привлечение к совершению преступления лиц, которые страдают тяжелыми психическими расстройствами либо находятся в состоянии опьянения, а также лиц, не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность. Особая опасность таких преступлений заключается в том, что виновный вовлекает в орбиту преступной деятельности лиц с пороками воли и (или) сознания, подвергая опасности их жизнь и здоровье, причиняя им моральные страдания. Несовершеннолетние при этом нередко приобщаются к антиобщественному образу жизни;

в) совершение преступления по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды. Данное обстоятельство существенно повышает опасность преступления, так как усиливает напряженность в обществе, может привести к возникновению массовых столкновений на национальной и религиозной почве;

г) совершение преступления в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга. Служебной является любая деятельность, вытекающая из трудовых обязанностей лица, работающего по трудовому договору в государственной или иной зарегистрированной в установленном порядке организации. Под выполнением общественного долга понимаются любые законные действия, совершенные в интересах общества (пресечение правонарушения или сообщение в правоохранительные органы о совершенном или готовящемся преступлении);

д) совершение преступления в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, а также в отношении малолетнего, беззащитного или беспомощного либо лица, находящегося в зависимости от виновного. Данное обстоятельство является отягчающим потому, что указанные лица нуждаются в особой охране;

е) совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также при массовых беспорядках. Признание данного обстоятельства отягчающим обусловлено тем, что указанные экстремальные события (связанные с массовым нарушением общественного порядка, паникой), как правило, создают особо благоприятную обстановку для преступных деяний.

К обстоятельствам, характеризующим повышенную степень опасности УК РСФСР в УК РФ не признается отягчающим обстоятельством совершение Преступления в состоянии опьянения.

*Устинова Т.Д.*

## **Обстоятельства, смягчающие наказание**

ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, СМЯГЧАЮЩИЕ НАКАЗАНИЕ – по уголовному праву РФ обстоятельства, характеризующие преступление и личность виновного в его совершении, предусмотренные ст. 61 УК, обязывающие суд назначать в пределах санкции статьи Особенной части УК более мягкое наказание.

К данному виду обстоятельств относятся следующие:

а) совершение впервые преступления небольшой тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств (п. «а» ч. 1 ст. 61 УК). Только сочетание всех трех указанных в законе элементов образует данный вид смягчающего обстоятельства. С юридической точки зрения преступлением, совершенным впервые, считается и преступление, фактически совершенное во второй раз при условии, что правовые последствия первого преступления

аннулированы в силу законных оснований (например, если истекли сроки давности привлечения виновного к уголовной ответственности, снята или погашена судимость). Понятие преступлений небольшой тяжести дано в ч. 2 ст. 15 УК. Содержание третьего элемента – совершение преступления вследствие случайного стечения обстоятельств – в законе не раскрыто. Его определяет суд на основе оценки всей совокупности доказательств, выявленных по уголовному делу;

б) несовершеннолетие виновного (п. «б» ч. 2 ст. 61 УК). В этом случае принимаются во внимание, с одной стороны, незавершенность формирования личности – недостаточная социальная зрелость, большая подверженность негативным влияниям со стороны иных лиц, а с другой – то, что на несовершеннолетних легче оказывать исправительное и воспитательное воздействие. Учитывается также, что общество пока не создало для несовершеннолетних необходимых условий их социальной адаптации;

в) беременность виновной (п. «в» ч. 1 ст. 61 УК). При этом беременность является смягчающим обстоятельством как в случае, когда преступление совершается женщиной, уже находящейся в этом состоянии, так и в случае, когда беременность появилась к моменту назначения наказания;

г) наличие малолетних детей у виновного (п. «г» ч. 1 ст. 61 УК). Закон признает смягчающим сам факт наличия малолетних детей у виновного независимо от его добровольного участия в воспитании детей и их содержании. Законодатель исходит из того, что исполнение обязанности по материальному содержанию детей обеспечивается законом (например, принудительное взыскание алиментов). Вместе с тем суд учитывает как факт, так и характер участия осужденного в воспитании детей и их материальном содержании;

д) совершение преступления по причине стечения тяжелых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания (п. «д» ч. 1 ст. 61 УК) признается смягчающим обстоятельством в силу того, что эти обстоятельства и этот мотив объективно обусловили совершение преступления. Такими условиями могут быть: отсутствие средств для поддержания жизни, лечения болезней из-за потери работы, отсутствие жилья вследствие вынужденной миграции и др. Мотив сострадания может иметь место при лишении жизни тяжело больного, обреченного на смерть человека по его просьбе;

е) совершение преступления в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости (п. «е» ч. 1 ст. 61 УК) признается смягчающим обстоятельством в силу того, что лицо, совершающее преступление, ограничено в свободе выбора вариантов своего поведения. Существует материальная зависимость лица, находящегося на чьем-то иждивении, проживающего на чужой жилплощади и т. п., служебная зависимость. Иная зависимость возникает в различных сферах жизнедеятельности (например, студента от преподавателя, подследственного от следователя, лица находящегося в интимных отношениях с другим лицом, угрожающим прекратить эти отношения или предать их огласке, и т. д.). Принуждение физическое как смягчающее обстоятельство следует отличать от аналогичного принуждения как обстоятельства, исключающего преступность деяния (ст. 40 УК). В последнем случае вследствие такого принуждения лицо полностью утрачивает возможность руководить своими действиями (бездействием);

ж) совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление, крайней необходимости, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения (п. «ж» ч. 1 ст. 61 УК). При соблюдении условий правомерности эти же обстоятельства исключают преступность деяния (ст. 37–39, 41, 42 УК). Совершение убийства при превышении пределов необходимой обороны или мер, необходимых для задержания преступника, или умышленное причинение при тех же обстоятельствах тяжкого вреда здоровью предусмотрены в Особенной части УК специальными нормами, устанавливающими привилегированную ответственность (ст. 108, 114 УК);

з) противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившегося поводом

для преступления (п. «з» ч. 1 ст. 61 УК), признается смягчающим обстоятельством, поскольку является провоцирующим фактором. Противоправность поведения – это совершение потерпевшим гражданско-правового деликта, административно-правового проступка, преступления, а также нарушения правил дорожного движения, аморальность – несоответствие поведения нормам морали, правилам, принятым в обществе;

и) явка с повинной, активное содействие раскрытию преступления, изобличению других соучастников преступления и розыску имущества, добытого в результате преступления, – это группа обстоятельств, характеризующих негативное отношение виновного к уже совершенному им преступлению, выражающееся в позитивном послепреступном поведении (п. «и» ч. 1 ст. 61 УК). Для случаев, когда наряду с добровольной явкой с повинной и содействием раскрытию преступления лицо, впервые совершившее преступление небольшой тяжести, заглаживает причиненный вред, проявляет деятельное раскаяние, в законе предусмотрена возможность освобождения от уголовной ответственности. Добровольная явка с повинной, сопровождающаяся добровольной выдачей предметов преступления, предусмотрена в качестве самостоятельного основания освобождения от уголовной ответственности за ряд конкретных видов преступлений в нормах Особенной части УК (незаконное приобретение. Передача, сбыт, хранение, перевозка или ношение оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств – примечание к ст. 222 УК;

– незаконное изготовление, приобретение, хранение, перевозка, пересылка либо сбыт наркотических средств или психотропных веществ – примечание к ст. 228 УК;

– государственная измена – Примечание к ст. 275 УК;

– дача взятки – примечание к ст. 291 УК;

– самовольное оставление части или места службы – примечание к ст. 337 УК;

– дезертирство – примечание к ст. 338 УК).

Явка с повинной – это добровольное сообщение лица правоохранительным органам или органам власти о совершенном преступлении. Мотивы добровольной явки, а также то, что правоохранительным органам было известно о преступлении и в связи с этим виновное лицо разыскивалось ими, не имеют значения для признания явки с повинной: главное – чтобы она была добровольной, а не вынужденной под давлением имеющихся доказательств его виновности, предъявленных ему при допросе в качестве подозреваемого. Активное содействие раскрытию преступления (в том числе в форме изобличения других соучастников преступления и розыска имущества, добытого в результате преступления) может состоять в том, что виновный оказывает помощь правоохранительным органам в собирании доказательств, в розыске орудий, средств совершения преступления и имущества, добытого в результате преступления. предоставляет ранее неизвестную им информацию, содействует в организации следственного эксперимента, представляет вещественные доказательства и т. п.;

к) оказание медицинской или иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения Преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему (п. «к» ч. 1 ст.61 УК).

Установленные по конкретному делу смягчающие обстоятельства подлежат обязательному учету. При назначении наказания суд может учитывать в качестве смягчающих и другие обстоятельства, не предусмотренные в ч. 1 ст. 61 УК.

К их числу в судебной практике относятся:

– нахождение на иждивении несовершеннолетних детей;

– престарелых или больных родственников (родителей, детей одного из супругов);

– ненаступление вредных последствий преступления. положительные данные о личности и др.

В законе содержится положение о том, что, если смягчающее обстоятельство предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК в качестве признака

преступления, оно само по себе не может повторно учитываться при назначении наказания. Однако конкретная выраженность этого признака может учитываться и при индивидуализации наказания. Так, за убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны (при наличии привилегирующего ответственность признака) установлена более мягкая санкция (ст. 108 УК), чем за убийство (ч. 1 ст. 105 УК). Но санкция содержит два вида наказания – ограничение свободы и лишение свободы на срок до 2 лет. При выборе вида назначаемого наказания и в пределах указанного срока суд вправе учесть степень превышения пределов необходимой обороны, причинена ли смерть одному человеку или двум и более и др.

*Минская В.С.*

## **Общая авария**

см. *Авария* .

## **Общая собственность**

**ОБЩАЯ СОБСТВЕННОСТЬ** – совокупность приемов и способов, предусмотренных гражданским законодательством, при помощи которых несколько лиц осуществляют владение, пользование и распоряжение имуществом, принадлежащим им на праве О.с. В зависимости от вида имущества и его назначения различают О.с. на неделимые предметы, которая реализуется участниками О.с. (сособственниками) в последовательности, установленной соглашениями между ними, и О.с. на делимое имущество, которое до раздела между сособственниками поступает в их совместное управление. Законодателем предусмотрены две разновидности О.с. – долевая и совместная. При совместной О.с. доля каждого сособственника не может быть выделена в натуре вследствие неделимости самого предмета (например, крыша, места общего пользования в многоквартирном доме). Наряду с этим может существовать долевая О.с., например на отдельные квартиры в этом доме. Законодатель РФ отдает предпочтение долевой О.с. и с этой целью подробно регламентирует порядок определения идеальных долей в неделимом имуществе (ст. 244 ГК РФ).

Существенной новацией является введение возможности определять долю в праве долевой собственности. Из содержания ст. 245 ГК РФ следует, что под этим понимается не предоставление во владение и пользование отдельного сособственника части общего имущества, а градация каждого правомочия собственности на отдельные компоненты и наделение такими частичными правомочиями сособственников на основании взаимной договоренности между ними. Сособственниками могут выступать граждане, юридические лица. РФ, субъекты РФ и муниципальные образования в любом варианте их сочетания. Поскольку субъект права собственности – только объединение участников О.с., каждый из сособственников не является собственником общего имущества. Поэтому вопросы, связанные с распоряжением предметом О.с. как в целом, так и его долями, решаются ими по общему согласию либо определяются на основании судебного решения. В О.с. на основании закона находятся совместно нажитое имущество супругов, имущество крестьянского (фермерского) хозяйства. При выходе одного или нескольких лиц из состава участников О.с. выдел их доли в натуре допускается только в том случае, если это не повлияет на эффективность использования имущества остальными сособственниками. В противном случае выбывающему лицу предоставляется компенсация другим имуществом.

**Лит.:**

*Мисник Н.Н.* Правовая природа общей собственности//Правоведение, 1993, № 1;

*Сергеев А.П.* Распоряжение общей собственностью супругов//Правоведение, 1984. № 6;

Собственность и основные стороны производственных отношений: проблемы взаимовлияния и взаимодействия. М.,1988.

*Павлов В.П.*



## Общая собственность супругов

ОБЩАЯ СОБСТВЕННОСТЬ СУПРУГОВ – правовой режим имущества, нажитого супругами во время брака. В соответствии с законодательством супругами признаются лица, состоящие в зарегистрированном в установленном порядке браке (п. 2 ст. 1 СК). Поэтому на лиц, находящихся в фактическом браке, этот правовой режим не распространяется. Временное раздельное проживание супругов не препятствует возникновению О.с.с. Отсутствие доходов одного из членов семьи по причине болезни, ухода за членами семьи, ведения домашнего хозяйства также не препятствует образованию О.с.с. Дети при жизни родителей не обладают правом собственности на имущество, нажитое их родителями в браке. Исключение составляют вклады родителей за счет общего имущества, внесенные на имя несовершеннолетних детей (они считаются принадлежащими детям на праве частной собственности).

По общему правилу презюмируется совместная (бездолевая) собственность, которая на основании брачного договора (контракта) может быть заменена на долевую или раздельную собственность (ст. 256.257 ГК РФ, ст."33–35 СК). Хотя законодатель не называет семью субъектом вещных прав, из содержания ст. 35 СК следует, что ни один из супругов в отдельности не признается собственником совместно нажитого имущества. Владение, пользование и распоряжение таким имуществом осуществляются в порядке, установленном их соглашением. Поэтому сделка, заключенная по поводу общего имущества одним из супругов без согласия другого, может быть признана судом недействительной: по требованию отсутствовавшего при заключении сделки супруга; при наличии доказательств того, что другая сторона знала или должна была знать о его несогласии на совершение сделки.

При отсутствии брачного контракта на имущество супругов распространяется режим общей совместной собственности в следующих случаях:

– доходы, а также имущество, приобретенное на эти доходы, получены одним или обоими супругами во время брака (при этом в состав доходов не включаются суммы материальной помощи и целевые выплаты в порядке компенсации за вред, нанесенный здоровью одного из супругов);

– в период брака стоимость имущества одного из супругов значительно возросла благодаря его улучшению трудом, имуществом любого из супругов либо за счет совместного имущества супругов (к числу таких улучшений относят переоборудование, капитальный ремонт, реконструкцию недвижимости);

– супруги являются членами крестьянского (фермерского) хозяйства (ст. 257, 258 ГК РФ).

Независимо от того, кто из супругов во время брака приобрел вещь, она становится объектом их общей совместной собственности.

Вещи, предназначенные для индивидуального пользования, кроме предметов роскоши, не входят в состав общего имущества. В следующих случаях имущество не относится к объектам О.с.с.:

– имущество принадлежало каждому из супругов до вступления в брак (например, если денежный вклад в банк был сделан до брака, а затем на него приобретен дом, то он окажется в частной собственности того супруга, чей вклад использован для покупки);

– имущество получено одним из супругов во время брака по безвозмездным сделкам (к ним относятся договор дарения, односторонняя сделка по принятию наследства).

Если при обращении взыскания по долгам одного из супругов на его имущество этого имущества недостаточно, режим совместной собственности супругов может быть по решению суда заменен на долевой и уплата произведена из доли супруга-должника.

Легальный режим О.с.с. установлен не во всех странах. Кроме РФ и стран СНГ он распространен, например, во Франции, 8 штатах США, В ФРГ, Англии, большинстве штатов США принят режим раздельности. В Швеции, Норвегии, Дании установлен режим

отложенной общности, при котором супруги в браке распоряжаются имуществом как при режиме раздельности; в случае же расторжения брака все имущество объединяется и делится между ними в равных долях.

О.с.с. может быть прекращена как во время брака, так и после его расторжения. Одно из средств, регулирующих отношения собственности супругов, – брачный договор. По договору между супругами может быть установлена общая долевая или раздельная собственность на все имущество или на часть. Договор заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. Он может заключаться как до регистрации брака, так и после нее; вступает в силу с даты регистрации самого брака; определяет имущественные права и обязанности супругов в браке и после его расторжения. В рамках брачного договора может устанавливаться правовой режим не только наличного, но и приобретаемого в будущем имущества. Помимо заключения брачного договора основаниями для прекращения О.с.с. во время брака является соглашение супругов о разделе общего имущества или заявление кредитора одного из супругов. В этих случаях режим О.с.с. продолжает действовать в отношении оставшегося и вновь приобретенного после раздела имущества.

Лит.:

*Ерошейко А.А.* Защита гражданских, трудовых и семейных прав граждан в суде. Краснодар, 1976;

*Сергеев А.П.* Распоряжение общей собственностью супругов//Правоведение, 1984, № 6.

*Павлов В.П.*

## **Общая совместная собственность членов крестьянского (фермерского) хозяйства**

ОБЩАЯ СОВМЕСТНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ ЧЛЕНОВ КРЕСТЬЯНСКОГО (фермерского) ХОЗЯЙСТВА – правовая форма совместного обладания имуществом на праве собственности членов крестьянского (фермерского) хозяйства. По гражданскому законодательству (ст. 257 ГК РФ) общая собственность на имущество членов крестьянского (фермерского) хозяйства является совместной, за исключением случаев, когда законом или договором между ними предусмотрено образование долевой собственности на это имущество. Кроме того, в аграрном законодательстве содержатся специальные правила, которые устанавливают иной правовой режим имущества крестьянского хозяйства. В Законе РСФСР от 22 ноября 1990 г. № 348-1 "О крестьянском (фермерском) хозяйстве", который сохраняет юридическую силу и после введения в действие ГК РФ, в противоположность общим положениям гражданского законодательства закрепляется правило о том, что имущество крестьянского хозяйства принадлежит его членам на правах общей долевой собственности. Это предполагает не одного, а множество собственников, за каждым из которых закреплено право на долю в общем имуществе.

Нормы, содержащиеся в Законе, являются диспозитивными. Они допускают перевод общей долевой собственности в иной правовой режим. В соответствии с принципом единогласия члены крестьянского (фермерского) хозяйства могут договориться между собой об установлении общей совместной собственности. Не подлежит, однако, сомнению, что носителем права собственности как при режиме общей совместной собственности, так и при режиме общей долевой собственности не может быть признано крестьянское (фермерское) хозяйство, выступающее в качестве самостоятельного хозяйствующего субъекта. Не является правомочным собственником и глава крестьянского (фермерского) хозяйства, который представляет его интересы в отношениях с предприятиями, организациями, гражданами и государственными органами. И если в настоящее время не подвергается сомнению положение об относимости имущества крестьянского (фермерского) хозяйства к разряду общей (совместной или долевой) собственности, то вопросы о том, кто может быть членом крестьянского (фермерского) хозяйства, кто является участником общей собственности, являются спорными. Согласно Закону о крестьянском (фермерском)

хозяйстве его членами считаются трудоспособные члены семьи и другие граждане, совместно ведущие хозяйство. Исходя из буквального текста Закона можно предположить, что несовершеннолетние и пенсионеры членами крестьянского хозяйства не являются. Но при таком толковании нарушается равенство имущественных прав несовершеннолетних и пенсионеров.

Определяя круг объектов собственности граждан, ведущих крестьянское хозяйство, и закрепляя ее производственное назначение, законодательство устанавливает, что в собственности крестьянского хозяйства может находиться любое имущество, необходимое для производства, переработки и реализации сельскохозяйственной продукции.

Вслед за Законом о крестьянском (фермерском) хозяйстве ГК РФ устанавливает общее правило о том, что в собственности граждан, ведущих крестьянское хозяйство, могут находиться средства производства, приобретенные для хозяйства на общие средства его членов (п. 2 ст. 257 ГК РФ). Здесь дается примерный перечень объектов собственности граждан. Им могут принадлежать на праве собственности земельный участок, насаждения, хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и другие сооружения, продуктивный и рабочий скот, птица, сельскохозяйственная и иная техника, оборудование, транспортные средства, иное имущество, имеющее сельскохозяйственную направленность.

Лит.:

*Погребной А.А.* Правовое регулирование деятельности крестьянских (фермерских) хозяйств в условиях рынка. М., 1992;

Аграрное право: Учебник/Под ред. *Быстрова Г.Е., Козыря М. И.* М., 1996.

*Быстров Г.Е.*

## Общее имущество

ОБЩЕЕ ИМУЩЕСТВО – имущество, находящееся во владении и пользовании двух или нескольких лиц, которое принадлежит им на праве общей собственности. Нередко смешивают понятия "О.и." и "общая собственность". Например, в п. 2 ст. 246 и в ст. 250 ГК РФ говорится о возможности продажи, дарения и других способах отчуждения доли в собственности и в праве общей собственности, из чего может сложиться впечатление о тождественности названных понятий. На самом деле в этих статьях ГК РФ закреплен порядок возмездной и безвозмездной уступки доли в О.и., на основе которой у нового сособственника возникают определенные права на О.и. Как совокупность делимых или неделимых в натуре материальных благ, находящихся в ведении нескольких лиц, О.и. необходимо отличать от порядка управления этим имуществом, который определяется как режим общей собственности.

Основание возникновения О.и. – совместная деятельность нескольких лиц по созданию этого имущества, тогда как круг оснований для возникновения общей собственности на имущество значительно шире. Сюда входят и всевозможные сделки по приобретению имущества путем купли-продажи, наследования, дарения. В последнем случае имущество не возникает, а меняет свой статус, например, когда наследниками завещанного имущества становятся все члены семьи умершего. О.и. не может быть предметом сделок между сособственниками, поскольку ни одному из них не принадлежит право собственности на это имущество в полном объеме. Между ними допускаются сделки только по поводу принадлежащих им долей.

В сделках с третьими лицами любой сособственник выступает по поводу О.и. в целом от имени и по соглашению всех сособственников, в рамках предоставленных ему правомочий (ст. 253 ГК РФ). Если же он решил распорядиться своей долей в О.и., то остальные владельцы О.и. имеют преимущественное право на приобретение этой доли (ст. 250 ГК РФ). Взыскание по долгам одного из владельцев может быть обращено на О.и. (при недостаточности у того собственных средств на погашение задолженности) только после определения его доли в этом имуществе. Если при этом оставшиеся сособственники отказались от приобретения взыскиваемой доли, она поступает на аукцион (ст. 255 ГК РФ).

**Лит.:**

- Барцевский М.Ю. Если открылось наследство. М., 1989;  
Батуров Г.П. Разрешение судом споров о праве собственности на жилой дом. М., 1979;  
Леднев М.И., Ревайкин А.С. Собственность: проблемы развития. Владивосток, 1990;  
Мисник Н.Н. Правовая природа общей собственности//Правоведение, 1993. № 1;  
Сергеев А.П. Распоряжение общей собственностью супругов// Правоведение, 1984, № 6.  
Павлов В.П.

## Общее право

(англ. *common law*) – см. *Англосаксонская правовая система* .

## Общественная опасность

ОБЩЕСТВЕННАЯ ОПАСНОСТЬ – в уголовном праве объективный признак состава преступления, выражающий его социальное (материальное) свойство, наличие или отсутствие которого не зависит от воли законодателя и правоприменителя. Вместе с тем данный признак – важный критерий для законодателя, решающего вопросы о криминализации и декриминализации тех или иных деяний, дифференциации ответственности и наказания, отнесении отдельных обстоятельств совершенного преступления к перечню обстоятельств, смягчающих или отягчающих наказание и т. д. Признак О.о. – один из главных ориентиров для правоприменителя при решении вопроса о привлечении или освобождении лица от уголовной ответственности, избрании в отношении виновного вида и сроков наказания и т. д. Поэтому ст. 14 УК, определяя обязательные признаки преступления, указывает не только на виновность и наказуемость деяния (формальные признаки преступления), но и на его О.о. Отсутствие этого признака в тех или иных действиях (бездействии), хотя внешне и схожих с преступлением, исключает возможность признания их преступными. Так, ч. 2 ст. 14 УК гласит, что не является преступлением действие (бездействие), хотя формально и подпадающее под признаки того или иного преступления, предусмотренного УК, но в силу малозначительности не представляющее О.о. и не создающее угрозы причинения вреда личности, обществу или государству.

Из этого следует, что О.о. того или иного деяния определяется законодателем путем оценки:

- значимости тех или иных общественных отношений;
- характера и объема вреда, причиненного объектам уголовно-правовой охраны;
- особенностей преступного деяния;
- особенностей пола, возраста, должностного положения субъекта преступления.

Перечисленные качественно-количественные критерии выступают мерилем оценки характера и степени О.о. деяния и отнесения его к одной из четырех категорий преступлений, перечисленных в ст. 15 УК:

- преступления небольшой тяжести;
- преступления средней тяжести;
- тяжкие преступления;
- особо тяжкие преступления.

О.о. в теории уголовного права принято называть качественные характеристики преступления, которые зависят от:

- содержания объекта посягательства (преступления против жизни и здоровья личности, экологические преступления и т. д.);
- формы вины (умышленно или неосторожно);
- содержания и величины причиненного ущерба (моральный, материальный, физический);

– способа посягательства (насильственный, с применением оружия, ненасильственный);

– мотива и целей совершенного преступления (низменные, корыстные, национальная вражда, религиозная ненависть, сострадание).

Степень О.о. выражает количественные параметры преступления и определяется:

– величиной причиненного ущерба (тяжкий вред здоровью, крупный, особо крупный материальный ущерб и т. д.);

– характером вины (заранее обдуманый или внезапно возникший умысел);

– местом, временем и обстановкой, при которых совершено преступление (стихийное бедствие, чрезвычайное положение, массовые беспорядки и т. д.);

– особенностью субъекта преступления (ранее судимый, должностное лицо, несовершеннолетний и т. д.).

Характер и степень О.о. того или иного преступления описывается законодателем при формулировках диспозиций соответствующих составов преступлений, с указанием санкций за его совершение. Вместе с тем необходимо учитывать, что О.о. как обязательный и материальный признак преступления – понятие динамичное и подвержено изменениям по мере эволюции социально-экономических и морально-нравственных основ общества. Это, в частности, произошло с такими составами преступлений, как ненасильственное мужеложство, спекуляция, занятие частнопредпринимательской деятельностью и т. д., которые ныне декриминализованы. Помимо этого, преступление или лицо, его совершившее, по истечении определенного времени могут перестать быть общественно опасными в связи как с изменением обстановки, так и истечением сроков давности привлечения данного лица к уголовной ответственности (ст. 77, 78, 83 УК), что также является основанием для прекращения уголовного преследования в отношении такого лица.

В отдельных случаях, прямо предусмотренных законом, невзирая на О.о. и наличие других обязательных признаков преступления, лицо не может быть привлечено к уголовной ответственности и осуждено, если на то нет согласия потерпевшего (потерпевшей). Речь идет о преступлениях частного и частнопубличного обвинения.

К ним ст. 27 УПК относит семь составов:

– умышленное причинение легкого вреда здоровью;

– побои;

– клевета при отсутствии квалифицирующих обстоятельств;

– оскорбление;

– изнасилование;

– нарушение авторских и смежных прав;

– нарушение изобретательских и патентных прав, при отсутствии квалифицирующих обстоятельств.

В соответствии со ст. 5 УПК уголовное дело по перечисленным видам преступлений не может быть возбуждено, а возбужденное дело подлежит прекращению за примирением потерпевшего с обвиняемым или отсутствием жалобы потерпевшего.

О.о. – обязательный, но не единственный признак преступления. Не менее решающим фактором для признания того или иного деяния преступлением является признак личной виновности лица, его совершившего. Поэтому те деяния, которые хотя и причиняют вред объектам уголовно-правовой охраны, но совершены лицами, которые не осознавали и по обстоятельствам дела не могли осознавать О.о. своих действий (бездействия) либо не предвидели возможность наступления общественно опасных последствий и по обстоятельствам дела не должны были или не могли их предвидеть, не признаются преступлением (ст. 28 УК). Не могут расцениваться как преступные деяния, независимо от характера и степени их О.о., а также наступивших вредных последствий, если они совершены лицами, не достигшими 14 (а в ряде случаев – 16 и старше) лет, или невменяемыми в момент совершения общественно опасного деяния.

*Аликперов Х.Д.*

## **Общественная организация**

ОБЩЕСТВЕННАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ – по определению ФЗ РФ от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ "Об общественных объединениях" "основанное на членстве общественное объединение, созданное на основе совместной деятельности для защиты общих интересов и достижения уставных целей объединившихся граждан". Членами О.о. в соответствии с ее уставом могут быть физические лица и юридические лица – общественные объединения, если иное не установлено названным Законом и законами об отдельных видах общественных объединений. Высший руководящий орган О.о. – съезд (конференция) или общее собрание. В случае государственной регистрации О.о. ее постоянно действующий руководящий орган осуществляет права юридического лица от имени общественной организации и исполняет ее обязанности в соответствии с уставом. Положение О.о. в гражданском обороте регулируется ст. 117 ГК РФ. О.о. – некоммерческие организации. Они вправе осуществлять предпринимательскую деятельность лишь для постижения целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям. Участники (члены) О.о. не сохраняют прав на переданное ими этим организациям в собственность имущество, в том числе на членские взносы. Они не отвечают по обязательствам О.о., в которых участвуют в качестве их членов, а указанные организации не отвечают по обязательствам своих членов.

## **Общественное достояние**

ОБЩЕСТВЕННОЕ ДОСТОЯНИЕ(лат. *public domain* , фр. *domaine public* )– применяемый в сфере авторского права термин, означающий, что произведение не охраняется авторским правом. При этом не имеет значения, почему произведение не пользуется охраной: потому ли, что срок действия авторского права истек, либо произведение никогда не охранялось в стране (некоторые произведения иностранных авторов, впервые опубликованные за рубежом). Произведения, находящиеся в О.д., могут свободно использоваться любым лицом без чьего бы то ни было разрешения. Однако должно соблюдаться право авторства, право на имя, а само произведение не должно искажаться. Законодательство РФ предусматривает, что Правительство РФ может устанавливать случаи выплаты специальных отчислений за использование произведений, находящихся в О.д. (режим платного использования произведений, находящихся в О.д.). В связи с территориальным характером авторского права произведение, находящееся в О.д. в одной стране, может охраняться авторским правом в других странах.

*Гаврилов Э.П.*

## **Общественное объединение/движение/учреждение**

ОБЩЕСТВЕННОЕ ОБЪЕДИНЕНИЕ – добровольное, самоуправляемое, некоммерческое формирование, созданное по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих целей, указанных в уставе О.о. По своей правовой природе О.о. – свободные коллективные образования.

Государственное регулирование союзов частных лиц осуществлялось уже в древности; в римских двенадцати таблиц законах (V в. до н.э.) есть упоминания о коллегиях, подразделявшихся на религиозные и сословно-профессиональные. Первоначально римское право признавало свободу объединения. Этот порядок, заимствованный из законодательства Солона, т. е. из греческого права, просуществовал до конца республики. В дальнейшем корпорации стали принудительными: обязанность заниматься одной и той же профессией переходила в них к сыну или зятю. В средние века в Европе продолжали существовать различные О.о., причем насчитывалось большое количество их названий: *ars, universitas, corporacio, misteria, collegium, curia, ordo, matricula, fragilla* и др., а купеческая гильдия

называлась hansa или mercandancia. Тем не менее правила многочисленных гильдий имели много общего, основывались на бытовой и профессиональной взаимопомощи членов, являясь одновременно монопольными экономическими объединениями. Лишь в период крушения феодального строя свобода союзов становится политическим институтом, наличие которого необходимо для нормального функционирования демократического государства. Это обстоятельство точно подметил А. де Токвиль, указавший, что "политические объединения, способные пресекать деспотизм партий или произвол правителя, особенно необходимы в странах с демократическим режимом". Высоко оценивал независимые объединения Гегель (следуя римской правовой терминологии, он называет их корпорациями), отмечавший, что "наряду с семьей корпорация составляет второй существующий в гражданском обществе нравственный корень государства". Вместе с тем право на свободу союзов закрепляется в Западной Европе в конце XIX – середине XX в. Тогда же стали появляться и международные неправительственные организации (МНПО), число которых существенно возросло после второй мировой войны.

Правосубъектность О.о. базируется на международном признании прав человека, в частности, права на свободу ассоциаций, закрепленного во Всеобщей Декларации прав человека от 10 декабря 1948 г., Международном пакте о гражданских и политических правах от 19 декабря 1966 г., Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах от 19 декабря 1966 г., Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод (принята Советом Европы 4 февраля 1950 г.), Американской Конвенции о правах человека от 22 ноября 1969 г. Большое значение имеют конвенции МОТ: Конвенция № 11 от 25 октября 1921 г. относительно прав на ассоциацию (в сельском хозяйстве). Конвенция № 87 от 9 июля 1948 г. "О свободе ассоциаций и защите права на организацию".

Согласно конституциям практически всех государств О.о. образуются свободно. В ст. 30 Конституции РФ закреплено: "Каждый имеет право на объединение, включая право создавать профессиональные союзы для защиты своих интересов. Свобода деятельности общественных объединений гарантируется". Каких-либо ограничений для членства в О.о. Конституция РФ не содержит, но в отдельных законодательных актах РФ запрещается участвовать в деятельности политических партий военнослужащим, сотрудникам органов налоговой полиции, федеральным государственным служащим. Следует особо подчеркнуть, что объединения лиц, преследующие антиконституционные цели, не обладают конституционной (и иной) правоспособностью и не могут рассматриваться как О.о.

Деятельность О.о. регулируется ФЗ РФ от 14 апреля 1995 г. № 82-ФЗ "Об общественных объединениях" (далее – Закон об О.о.), а также иными законодательными и нормативными актами, в том числе актами субъектов РФ и локальными нормативными актами О.о. Закон об О.о. устанавливает, что они могут либо регистрировать свои уставы в органах юстиции и приобретать статус юридического лица, либо функционировать без государственной регистрации и без приобретения прав юридического лица. Уставы общероссийских и международных О.о. регистрируются Минюстом РФ, уставы иных О.о. – органами юстиции субъектов РФ.

По Закону об О.о. устав О.о. должен предусматривать:

- название, цели и задачи О.о., его структуру и территорию, в пределах которой оно осуществляет свою деятельность;
- условия и порядок приема в члены О.о., выхода из него в случаях, когда О.о. имеет фиксированное членство; права и обязанности членов(участников);
- компетенцию и порядок образования руководящих органов О.о. и его организаций, сроки их полномочий;
- источники образования средств и иного имущества О.о. и его организаций;
- порядок внесения изменений и дополнений в устав;
- порядок прекращения деятельности О.о.

Заявление о регистрации устава должно быть подано в 3-месячный срок со дня его принятия. К заявлению прилагаются:

- устав в двух экземплярах;
- выписка из протокола учредительного съезда (конференции), на котором принят устав;
- сведения об учредителях;
- документы (протоколы собраний) в подтверждение наличия организаций, входящих в структуру О.о., документ о юридическом адресе О.о. и копия платежного поручения об уплате регистрационного сбора.

Такое заявление орган юстиции обязан рассмотреть в месячный срок со дня его поступления. Отказ в регистрации может быть обжалован в суде.

Законом об О.о. установлены их различные организационно-правовые формы.

Общественная организация – основанное на членстве О.о., созданное для защиты общих интересов и достижения уставных целей объединившихся граждан.

Общественное движение – имеющее членство массовое О.о., преследующее социальные, политические и иные общественно полезные цели, поддерживаемые участниками движения.

Орган общественной самодеятельности – не имеющее членства О.о., целями которого является совместное решение различных проблем, возникающих у граждан по месту жительства, работы или учебы.

Общественный фонд – один из видов некоммерческих фондов, цель которого заключается в формировании имущества и его расходовании на общественно полезные цели.

Общественное учреждение – не имеющее членства О.о., ставящее своей целью оказание конкретного вида услуг, отвечающих интересам участников. В случае государственной регистрации общественных фондов и учреждений они осуществляют свою деятельность в соответствии с гражданским законодательством.

Гражданское законодательство применимо к О.о., если они участвуют в имущественных правоотношениях или нуждаются в гражданско-правовой защите. С учетом особенностей их статуса как некоммерческих и негосударственных образований на О.о. с момента государственной регистрации распространяется правовой режим юридических лиц. О.о. вправе осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку она служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствует этим целям. В отличие от коммерческих структур учредители и члены О.о. не могут иметь обязательственные права в отношении данного О.о. либо вещные права на его имущество. Участники О.о. не сохраняют прав на переданное ими данным О.о. в собственность имущество, в том числе на членские взносы. Они не отвечают по обязательствам О.о., в которых участвуют в качестве членов, а О.о. не отвечает по обязательствам своих членов.

О.о. вправе учреждать СМИ и осуществлять издательскую деятельность.

Доходы О.о., полученные в виде добровольных вступительных, членских и целевых взносов, не образуют прибыли и не облагаются налогом на прибыль. В случае если О.о. не осуществляет предпринимательской деятельности, оно освобождается и от некоторых иных федеральных и местных налогов и сборов. О.о., в том числе не зарегистрированные в органах юстиции, в случае нарушения законодательства несут установленную ответственность. Ряд важных положений, касающихся ответственности О.о., содержится в постановлениях КС РФ от 30 ноября 1992 г. и от 12 февраля 1993 г. Конституционно-правовая ответственность О.о. наступает с момента его образования, гражданско-правовая – с момента государственной регистрации. Ответственность участников, первичных организаций, О.о. в целом и его руководящих органов должна разграничиваться.

Законом об О.о. установлен судебный порядок приостановления деятельности О.о. по заявлению соответствующего прокурора или органа юстиции; в случае совершения О.о. действий, направленных на насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности РФ, подрыв безопасности государства, создание вооруженных формирований, разжигание социальной, расовой, национальной или религиозной розни, оно подлежит ликвидации по решению суда. О.о. может быть ликвидировано по решению его



учредителей (участников, членов) либо органа О.о., уполномоченного на то учредительными документами, или в связи с признанием судом недействительной регистрации О.о. в связи с допущенными при его создании нарушениями закона или иных правовых актов, если эти нарушения носят неустранимый характер: по решению суда в случае осуществления деятельности, запрещенной законом, иных неоднократных или грубых нарушений закона либо при систематическом осуществлении О.о. деятельности, противоречащей его уставным целям, а также в других случаях, предусмотренных законодательством. В отличие от иных юридических лиц О.о. не может быть признано банкротом. Имущество О.о., ликвидированного по решению его съезда (конференции) или общего собрания, направляется на цели, предусмотренные уставом.

**Лит.:**

*Авакьян С.А.* Политический плюрализм и общественные объединения в Российской Федерации: конституционно-правовые основы. М., 1996;

*Солдатов С.А.* Общественные организации в Российской Федерации (политико-правовое и институциональное исследование). М., 1994;

*Юрьев С.С.* Правовой статус общественных объединений. М., 1995.

*Юрьев С.С.*

## **"Общественный договор"**

"ОБЩЕСТВЕННЫЙ ДОГОВОР" – юридическая и философская теория происхождения государства и права, объясняющая возникновение власти и правовой системы соглашением между людьми, вынужденными перейти от естественного состояния к гражданскому с целью обеспечения стабильности и защищенности человека в условиях существования его в сообществе себе подобных. Некоторые идеи договорного происхождения власти присутствуют в древневосточных (ранний буддизм, легизм, моизм) и античных (Демокрит, Эпикур, Лукреций Кар) воззрениях на общество, а также в трудах богословов средневековья. Сама концепция "О.д." формируется в эпоху Просвещения (XVII–XVIII вв.) как альтернативная концепции божественного происхождения власти и ее неограниченности. Центральные идеи теории "О.д." – идеи естественного права, гражданского общества и народного суверенитета, согласно которым источником и конечным обладателем всякой власти является народ, а государство, образованное волеизъявлением свободных и независимых индивидов, – не что иное, как институт защиты их естественных прав (на жизнь, свободу и собственность), которая осуществима не в естественном, а только в гражданском состоянии. Родоначальником доктрины "О.д." считается Г. Гроций (1587–1645), утверждавший, что государство возникает из "общежительной природы человека" как акт сознательной деятельности людей (договора), осознавших свои "естественные права" (заложенные не Богом, а природой: право на жизнь и т. д.) и создавших основные принципы "человеческого права" (воздержание от посягательств на частную собственность, соблюдение договора, наказание за преступления и т. д.).

В разных вариантах эту идею развивали Т. Гоббс (1588–1679), Дж. Локк (1532–1704), Ж.-Ж. Руссо (1712–1778) и др. Сторонниками консервативно-охранительной трактовки "О.д." были Гоббс, Локк и др. Гоббс утверждал, что в силу своей природы человек эгоистичен и стремится к максимальному удовлетворению своих желаний и осуществлению естественных прав, что обуславливает "войну всех против всех" как основной принцип "естественного существования". Стремление человека к миру, т. е. к согласованной, упорядоченной жизни между людьми, требует от него серьезных жертв, отказа от "неограниченных притязаний" и "неограниченной свободы", что недостижимо без сильного государства и разумных законов. Локк, соглашаясь с основными положениями Гоббса, дополняет их идеей естественного и гражданского равенства людей, что осуществимо только на базе "О.д.". "Единственный путь, посредством которого кто-либо надевает на себя узы гражданского общества, – это соглашение с другими людьми об объединении в сообщество

для того, чтобы удобно, благополучно и мирно жить, спокойно пользуясь своей собственностью и находясь в большей безопасности, чем кто-либо не являющийся членом общества". Локку принадлежит разработка идеи разделения властей (законодательной, судебной и исполнительной) как гарантии устойчивости и разумности системы власти.

Концептуальную целостность теория "О.д." получила в трудах Руссо, выступившего сторонником революционно-демократического понимания "О.д.". В работе "Об общественном договоре" (1762) он утверждает, что при заключении "О.д." самым существенным является суверенитет народа, который неделим и неотчуждаем, поэтому власть может принадлежать только народу, который вправе принимать или упразднить законы. Народный суверенитет – основа гражданского общества, основанного на О.д. между всеми его членами. " В гражданском обществе, – пишет Руссо, – исходное право, – это право суверенного индивида – в общественном договоре с другими, столь же суверенными индивидами – формировать, образовывать общество, экономику, государство. Извечно и демократично только то современное общество, которое сохраняет в своих корнях демократическое право своих граждан заново, исходно, изначально порождать и договорно закреплять свои собственные правовые структуры. Только тогда оказывается ненужным путь революции. Договор, а не свержение; делегирование (добровольное) своих прав, но не получение их в дар, – вот корни правового государства, постоянно сохраняемые и оживляемые в гражданском обществе". Руссо признавал революцию как путь изменения устаревшего, не отвечающего интересам всех граждан договора (старого государства) новым, более справедливым и соответствующим своим целям.

Теория "О.д." составляет концептуальное основание теории правового государства. Ее основные положения вошли в Декларацию прав человека и гражданина 1789 года, а также во Всеобщую декларацию прав человека 1948 г.

**Лит.:**

*Гроций Г.* О праве войны и мира. М., 1956;

*Локк Дж.* Сочинения в 3 т. Т.3.М. 1985;

*Руссо Ж.-Ж.* Трактаты. М., 1969;

*Сурия П.С.* Юриспруденция. Философия права. М.-Будапешт, 1996.

*Ретюнских Л.Т.*

## **Общественный фонд**

**ОБЩЕСТВЕННЫЙ ФОНД** – один из видов некоммерческих фондов, организационно-правовая форма не имеющего членства общественного объединения, цель которого заключается в формировании имущества на основе добровольных взносов, иных не запрещенных законом поступлений и использовании данного имущества на общественно полезные цели. Особенности правового положения О.ф. отражены в ФЗ РФ от 14 апреля 1995 г. № 82-ФЗ "Об общественных объединениях", ст. 118 и 119 ГК РФ. Руководящий орган О.ф. формируется его учредителями и (или) участниками либо решением учредителей общественного фонда, принятым в виде рекомендаций или персональных назначений либо путем избрания участниками на съезде (конференции) или общем собрании.

Согласно Закону в случае государственной регистрации данный фонд осуществляет свою деятельность в порядке, предусмотренном ГК РФ. Без государственной регистрации О.ф. не может участвовать в имущественных отношениях, так как не имеет прав юридического лица. О.ф. могут действовать на основе доверительного управления. От имени О.ф. права собственника имущества, поступающего в О.ф., а также созданного и (или) приобретенного ими за счет собственных средств, осуществляют их постоянно действующие руководящие органы, указанные в уставах этих О.ф. При этом учредители и управляющие имуществом О.ф. не вправе использовать указанное имущество в собственных интересах. Имущество, переданное О.ф. его учредителями (учредителем), является собственностью О.ф. Учредители не отвечают по обязательствам созданного ими О.ф., а фонд не отвечает по

обязательствам своих учредителей.

О.ф. использует имущество для целей, определенных в его уставе, и вправе заниматься предпринимательской деятельностью, необходимой для достижения общественно полезных целей, ради которых создан, и соответствующей этим целям. О.ф. вправе создавать хозяйственные общества или участвовать в них. О.ф. обязан ежегодно публиковать отчеты об использовании своего имущества.

Помимо общеобязательных сведений, установленных законом, устав О.ф. должен содержать:

- наименование О.ф., включающее слово «фонд», сведения о цели О.ф.;
- указания о его органах, в том числе о попечительском совете, осуществляющем надзор за деятельностью О.ф., о порядке назначения должностных лиц О.ф. и их освобождения, о месте нахождения О.ф., о судьбе имущества О.ф. в случае его ликвидации.

Устав О.ф. может быть изменен его органами, если уставом предусмотрена такая возможность. Если сохранение устава в неизменном виде влечет последствия, которые было невозможно предвидеть при учреждении О. ф, а возможность его изменения не предусмотрена либо устав не изменяется уполномоченными лицами, право внести изменения принадлежит суду по заявлению органов О.ф. или органа, уполномоченного осуществлять надзор за его деятельностью. Решение о ликвидации О.ф. может принять только суд по заявлению заинтересованных лиц.

О.ф. может быть ликвидирован:

- если имущества О.ф. недостаточно для осуществления его целей и вероятность получения необходимого имущества нереальна;

- если цели О.ф. недостижимы, а необходимые изменения не могут быть произведены;

- в случае уклонения О.ф. в его деятельности от целей, предусмотренных уставом;

- в других случаях, предусмотренных законом.

При ликвидации О.ф. его имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, направляется на цели, указанные в уставе фонда. Создание, деятельность, реорганизация и (или) ликвидация иных видов фондов (частных, корпоративных и др.) могут регулироваться соответствующим законом о фондах.

*Юрьев С.С.*

## **Общество с дополнительной ответственностью**

ОБЩЕСТВО С ДОПОЛНИТЕЛЬНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ – хозяйственное общество, участники которого несут солидарную ответственность по его долгам при недостатке имущества общества своим личным имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов (п. 1 ст. 95 ГК РФ). Личная имущественная ответственность участников О. с до. ограничена определенной частью их имущества, предусмотренной учредительными документами общества (например, 3- или 5-кратным размером стоимости вклада в уставный капитал). В случае банкротства одного из участников его дополнительная ответственность распределяется между остальными, поэтому общая сумма дополнительных гарантий кредиторам общества остается неизменной. За исключением указанной субсидиарной ответственности участников, статус О. с до. аналогичен статусу общества с ограниченной ответственностью, нормы о котором распространяются на О. с до. (п. 3 ст. 95 ГК РФ). В ГК РСФСР 1922 г. данная юридическая конструкция в точном соответствии с существом дела называлась товариществом с ограниченной ответственностью. Именно так представлял новую для того времени конструкцию ООО законодатель времен НЭПа.

*Суханов Е.А.*

## **Общество с ограниченной ответственностью (ООО)**

ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ (ООО) – хозяйственное

общество, уставный капитал которого разделен на доли участников, не несущих личной имущественной ответственности по долгам созданного ими общества (п. 1 ст. 87 ГК РФ). Его традиционное наименование как ООО участников неточно: поскольку вклады участников становятся собственностью самого общества, они несут не «ответственность» по его долгам, "ограниченную размерами их вкладов", а только риск убытков (утраты внесенных ими вкладов).

Юридическая конструкция ООО создана в Германии в конце XIX в. и после первой мировой войны стала использоваться в континентальном европейском праве. Англо-американский правопорядок не воспринял ее, применяя для данной цели конструкцию "закрытой компании", которая под наименованием ЗАО перенесена в законодательство РФ (где АО закрытого типа и ООО выполняют одну и ту же экономическую функцию).

ООО имеет два учредительных документа – учредительный договор и устав (п. 1 ст. 89 ГК РФ). В нем создается двухзвенная структура управления (ст. 91 ГК РФ), состоящая из высшего (волеобразующего) органа – общего собрания его участников и подотчетного ему исполнительного (волеизъявляющего) органа. Последний может быть как коллегиальным (правление, дирекция и т. п.), так и единоличным (президент, директор, генеральный директор и т. д.), причем коллегиальный исполнительный орган образуется при необходимости, а единоличный – обязательно. Наиболее важные вопросы жизни общества относятся к исключительной компетенции общего собрания и не могут быть переданы на решение исполнительного органа даже по воле самого собрания.

Это – изменение учредительных документов общества (в том числе связанные с изменением размера его уставного капитала):

- образование и досрочное прекращение полномочий его исполнительных органов и ревизионной комиссии;

- утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов общества, а также распределение прибылей и убытков;

- исключение участника из общества;

- реорганизация и ликвидация общества;

- другие вопросы, прямо предусмотренные специальным законом об ООО.

Вопросы, не входящие в исключительную компетенцию общего собрания, предполагаются отнесенными компетенции исполнительного органа (органов) общества, если иное прямо не предусмотрено в его уставе.

Участниками ООО могут быть любые субъекты гражданского права, за исключением государственных и муниципальных органов (п. 4 ст. 66 ГК РФ). Количество участников общества ограничено 50. ООО может быть создано и одним лицом (например, индивидуальным предпринимателем или публично-правовым образованием) в качестве "компании одного лица". Участники ООО в соответствии со своей долей в уставном капитале имеют права на участие в управлении его делами, на получение необходимой информации о его деятельности, на часть прибыли и на часть имущества, остающуюся при ликвидации общества после расчетов со всеми кредиторами, а также право на свободный выход из его состава и на отчуждение своей доли или ее части другим участникам общества или третьим лицам. Учредительными документами конкретного ООО право участника на отчуждение доли может быть ограничено или исключено.

При выходе участника из ООО ему должна быть выплачена причитающаяся на его долю часть стоимости имущества общества (за вычетом падающей на эту долю части долгов общества) либо произведены выдачи имущества в натуре. Участники ООО могут приобретать дополнительные права, предусмотренные уставом общества или предоставленные им по единогласному решению общего собрания (например, право голоса, превышающее пропорциональный размер доли в уставном капитале, или право назначать одного из директоров общества). Участники ООО несут обязанности по внесению вкладов в его уставный капитал и по неразглашению конфиденциальной информации о деятельности общества. Уставом общества либо решением его общего собрания на них могут возлагаться

и другие обязанности (например, по внесению дополнительных вкладов в имущество общества). Участник общества, грубо нарушающий свои обязанности или затрудняющий деятельность общества, может быть исключен из него в судебном порядке.

Уставный капитал ООО разделяется на доли, представляющие собой права требования участников к обществу. Им определяется минимальный размер имущества, гарантирующего интересы кредиторов общества (п. 1 ст. 90 ГК РФ). Его минимальный размер по действующему законодательству не может быть менее суммы, равной 100-кратному МРОТ на дату представления учредительных документов общества для регистрации, и должен быть оплачен к этому моменту не менее чем наполовину (оставшаяся часть подлежит оплате в течение первого года деятельности общества). Уставный капитал ООО не может быть менее указанного минимума, а если размер чистых активов общества в конце второго и каждого последующего финансового года уменьшится ниже размера уставного капитала, общество обязано объявить и зарегистрировать это уменьшение (п. 4 ст. 90 ГК РФ). Предварительно должны быть извещены все кредиторы общества, получающие право требовать досрочного исполнения или прекращения соответствующих обязательств с возложением на общество всех убытков. Увеличение уставного капитала ООО разрешается после полной оплаты первоначально объявленного размера (п. 6 ст. 90 ГК РФ).

*Суханов Е.А.*

## **Община**

ОБЩИНА – форма социальной организации. Первобытная (родовая) О. характеризуется коллективным трудом и потреблением, более поздняя форма – соседская (территориальная, сельская) – сочетает индивидуальное и общинное владение, характерна для докапиталистических формаций. О. обладает полным или частичным самоуправлением. В дореволюционной России была замкнутой сословной единицей, используемой как аппарат для сбора податей (после крестьянской реформы 1861 г. – собственником земли).

Октябрьская революция 1917 г. не уничтожила сразу крестьянскую О., которая превратилась формально в свободный союз равноправных пользователей национализированной землей. В ходе уравнительных переделов земли крестьянская О. вновь ожила. В 1927 г. на территории РСФСР в общинном пользовании было более 90 % крестьянских земель. Советскими законами (Земельный кодекс РСФСР 1922 г., общесоюзные "Общие начала землепользования и землеустройства" 1928 г. и др.) были оформлены и долевой принцип определения размеров землепользования отдельных хозяйств с периодическим уравниванием их путем переделов, и совместное использование общих угодий, и организация самоуправления О. в поземельных делах. В 1927–1929 гг. были приняты законы, обеспечившие подчинение О. сельсоветам (утверждение решений, принимаемых сходами, и контроль за их исполнением, передача сельсоветам средств самообложения, лишение «кулаков» права решающего голоса на сходах и права избираться в органы общинного самоуправления и др.). Сплошная принудительная коллективизация сельского хозяйства, проведенная в 1930–1932 гг., уничтожила сами условия существования О. как соседского объединения крестьян-единоличников по совместному пользованию землей. О. ликвидировалась, когда 2/3, ее членов вступали в колхоз. Все земли и имущества общего пользования передавались колхозам либо в распоряжение сельсоветов.

В ходе Столыпинской аграрной реформы общинное землевладение заменялось частным крестьянским. О. назывались также другие исторические общности: городская коммуна, религиозная, профессиональная, земляческая О. В настоящее время родовая О. коренных народностей признается субъектом права в соответствии с законодательством некоторых субъектов РФ (например, специальный закон о родовой О. действует в Саха-Якутии).

## **Объединение юридических лиц (Ассоциация)**

**ОБЪЕДИНЕНИЯ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ** – некоммерческие организации, созданные юридическими лицами на добровольных (договорных) началах и на основе их членства в форме ассоциаций и союзов в целях координации их деятельности и представления и защиты их общих, в том числе имущественных интересов (п. 1 и 2 ст. 121 ГК РФ).

О.ю.л. не вправе осуществлять какие-либо управленческие функции в отношении участников, которые полностью сохраняют свою самостоятельность и права юридических лиц (п. 3 ст. 121 ГК РФ). ФЗ РФ от 30 ноября 1995 г. № 190-ФЗ "О финансово-промышленных группах" допускает функционирование ассоциации или союза в качестве "центральной компании", что противоречит их статусу некоммерческих организаций.

В качестве учредителей ассоциаций и союзов могут выступать как коммерческие, так и некоммерческие организации, причем как порознь, так и совместно (п. 4 ст. 50 ГК РФ). Закон не предусматривает минимально необходимого числа участников О.ю.л., отдавая решение этого вопроса на усмотрение самих учредителей. Одно и то же юридическое лицо, оставаясь полностью самостоятельным, может одновременно состоять в нескольких ассоциациях и союзах, в том числе однородных по характеру деятельности. Разновидностью О.ю.л. являются территориальные (региональные) союзы потребительских обществ (райпотребсоюзы, облпотребсоюзы и т. п.), а также территориальные и межрегиональные объединения профсоюзов (обл-совпрофы и т. д.).

Учредительными документами ассоциации и союза являются учредительный договор и устав (п. 1 ст. 122 ГК РФ). Высший (волеобразующий) орган О.ю.л. – общее собрание участников (их представителей), компетенция которого определяется уставом О.ю.л. Исполнительные (волеизъявляющие) органы ассоциации (союза) образуются ее высшим органом из числа физических лиц – органов (должностных лиц) или представителей участников.

Член О.ю.л. вправе участвовать в управлении его делами на равных началах с другими членами (участниками), безвозмездно пользоваться оказываемыми О.ю.л. услугами (п. 1 ст. 123 ГК РФ) и может беспрепятственно выйти из него, поскольку это не влечет обязанности по осуществлению ему каких-либо выплат или выдач. Он несет предусмотренные учредительными документами обязанности, в том числе по уплате членских и иных взносов, за неисполнение которых может быть исключен из О.ю.л. по решению остальных участников (п. 2 ст. 123 ГК РФ). В течение 2 лет с момента выхода за бывшим участником сохраняется дополнительная ответственность по долгам О.ю.л. в размере, пропорциональном его взносу в имущество О.ю.л. Новые члены принимаются в объединение по единогласному решению его участников, причем на них может быть возложена дополнительная ответственность – определенной частью их имущества – по долгам О.ю.л., возникшим до момента их принятия.

Имущество О.ю.л. первоначально составляется из вступительных и членских взносов участников и их добровольных пожертвований и становится объектом его собственности. При этом учредители (участники) не приобретают на это имущество никаких прав (п. 3 ст. 48 ГК РФ). Закон не устанавливает требований к минимальному размеру имущества О.ю.л. Участники О.ю.л. при недостатке его имущества для покрытия долгов перед кредиторами несут ограниченную ответственность своим имуществом в размере и порядке, предусмотренном учредительными документами О.ю.л. Они не вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, но могут создавать для этой цели хозяйственные общества или участвовать в них.

Особая разновидность ассоциаций – торгово-промышленные палаты (ТПП). В РФ участники ТПП не несут субсидиарной ответственности по ее долгам. ТПП создается по инициативе не менее 15 учредителей и имеет в качестве единственного учредительного документа устав. ТПП образуются по территориальному принципу, причем на одной и той же территории (в регионе) может существовать только одна палата. Членами ТПП могут быть исключительно коммерческие организации РФ и индивидуальные предприниматели, а также их объединения (союзы и ассоциации). В остальном их статус аналогичен статусу

других О.ю.л.  
Суханов Е.А.

## Объект преступления

ОБЪЕКТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ – по доминирующим в науке уголовного права представлениям общественные отношения (социальные интересы, ценности), взятые под охрану уголовным законом. Действующее уголовное законодательство не дает определения О.п. Вывод, что им являются общественные отношения, основывается на толковании закона с привлечением положений науки уголовного права и смежных с ней областей знаний (философии, теории экономики, социологии, теории государства и права и т. д.). Так, о содержании понятия "права и свободы граждан" можно составить правильное представление именно как об общественном отношении, опираясь на сведения из теории политических учений, истории государства и права, конституционного права, социологии. О.п. в уголовном законодательстве в разное время толковался по-разному. Так, в Руководящих началах по уголовному праву РСФСР 1919 г. при определении задач уголовного права прямо указывалось на общественные отношения как на объект уголовно-правовой охраны. В последующих УК (1922, 1926, 1960 гг.) указывалось лишь на исходные комплексы общественных отношений (политическая и экономическая системы, общественный строй СССР, личность, собственность, правопорядок, политические, трудовые, имущественные и иные права граждан).

Статья 2 УК называет в общем виде объекты охраны:

- права и свободы человека;
- собственность;
- общественный порядок и общественная безопасность;
- окружающая среда; конституционный строй РФ;
- мир и безопасность человечества.

Анализ содержания этих понятий позволяет выделить и ряд других объектов, например личность, жизнь и здоровье человека, отношения в сфере деятельности государственного аппарата управления, отношения в области охраны природной среды и обеспечения экологической безопасности и т. д. Не все отношения охраняются уголовным законом, а лишь наиболее важные и удобные обществу и государству. В иерархии социальных ценностей, формирующихся в правовом демократическом государстве (каковым объявлена РФ в ст. 2 Конституции РФ), значимость общественных отношений определяется по схеме: личность – общество – государство. Тем самым провозглашается и закрепляется в законодательстве, что человек, его права и свободы, жизнь, здоровье, честь и достоинство являются высшей социальной ценностью и подлежат усиленной охране. Уголовное право охраняет общественные отношения. Регулируются же они иными отраслями права: конституционным, международным, трудовым, гражданским и т. д. Механизм преступного воздействия на то или иное общественное отношение достаточно сложен и зависит от структуры последнего.

В науке этот вопрос решается неоднозначно, но выделяется как минимум три структурных элемента отношения:

- предмет (то, по поводу чего оно возникло между субъектами);
- субъекты (отдельные лица, их сообщества и коллективы, хозяйствующие субъекты, государство и др.);
- связь или деятельность субъектов (акт взаимодействия) или отношение в узком смысле этого слова.

Преступление, нарушая общественное отношение, может воздействовать на любой из этих элементов. Оно может состоять и в угрозе причинения вреда охраняемым отношениям, например при угрозе убийством. По своему характеру общественные отношения как О.п. весьма неоднородны. Это позволяет провести их дифференциацию и определить виды О.п. В

соответствии с УК принято выделять общий, родовой, видовой, непосредственный О.п. Общим О.п. принято считать всю совокупность общественных отношений, охраняемых уголовным законом. Правильнее его определить как общее понятие О.п. Под родовым О.п. (специальным, групповым) понимается совокупность отношений, родственных между собой по экономическим, политическим или иным социальным признакам. Например, отношения по охране жизни, здоровья, чести, достоинства, половой свободы, политических прав граждан связаны с личностью, а отношения собственности, предпринимательства, финансовые являются экономическими. Видовой объект – это часть родовых отношений, характеризующаяся более тесным родством (например, отношения собственности из числа экономических). Непосредственный О.п. – это конкретное общественное отношение, против которого направлено соответствующее преступление.

Деление О.п. на виды имеет определенное практическое значение. По родовому объекту Особенная часть УК делится на разделы, а по видовому – на главы. т. е. они положены в основу кодификации уголовного законодательства. Большую роль определение О.п., особенно видového и непосредственного, играет для правильной квалификации преступления, установления его общественной опасности и как следствие решения целого ряда вопросов, связанных с уголовной ответственностью и наказуемостью виновного лица.

*Жевлаков Е.Н.*

## **Объективная сторона преступления**

**ОБЪЕКТИВНАЯ СТОРОНА ПРЕСТУПЛЕНИЯ** – один из четырех элементов состава преступления: заключается в совершении виновным конкретных действий (бездействия), представляющих общественную опасность и запрещенных уголовным законом (предусмотренных конкретной статьей УК).

Всякая деятельность человека, в том числе и преступная, предполагает две стороны: внешнюю, действительную, выражающуюся в определенном поведении, и внутреннюю, психологическую, включающую мотивы, цели поведения, его интеллектуально-волевое содержание. О.с.п. представляет собой внешнюю сторону поведения человека, совершившего преступление. Согласно действующему уголовному законодательству такое поведение должно быть общественно опасным, противоправным, виновным, наказуемым, кроме того – осознанным, волевым, сложным по характеру. Содержание О.с.п. образуют целый ряд признаков. В конкретном составе преступления законодатель, как правило, наиболее полно раскрывает именно признаки О.с.п., так как характер поведения дает возможность судить о форме вины, мотивах, целях преступления, вывести суждение об объекте преступления, общественной опасности, деяния. О содержании же субъективной стороны преступления чаще всего путем непосредственного восприятия судить трудно.

К признакам О.с.п. относятся прежде всего общественно опасное деяние (действие, бездействие) и общественно опасные последствия (ущерб охраняемым уголовным законом общественным отношениям или реальная угроза нанесения такого вреда). Для определения взаимосвязи и взаимозависимости этих признаков в уголовном праве используется (с определенными особенностями в трактовке) такое философское понятие, как "причинная связь". В законе последствия указываются не всегда. В «формальных» составах преступлений к числу обязательных признаков О.с.п. относится только деяние, а в «материальных» – все три вышеуказанных. К группе признаков, раскрывающих О.с.п., относятся также время, место, способ, обстановка, орудия, средства, методы его совершения. При этом время, место, обстановка употребляются в тексте закона не в физическом смысле (часы, минуты, конкретные места, единицы площади), а имеют социальное содержание.

Например, в ст. 256 УК, предусматривающей ответственность за незаконную добычу водных животных и растений, место определяется как заповедник, заказник, зона экологической ситуации, запретная зона, открытое море, места нереста рыбы или миграционные пути к ним. В ст. 331 УК, определяющей понятие воинского преступления,



говорится о военном времени, боевой обстановке. Следовательно, устанавливая наличие преступления, необходимо выявлять содержание указанных понятий. Орудия и средства преступления – это то, чем или с помощью чего оно совершается. Например, в законе они определяются как орудия массового уничтожения животных, транспортные средства (ст. 156, 157 УК). В законе эти признаки указываются не всегда. Например, закон не учитывает, каким орудием совершено убийство: при помощи пистолета, ножа, иного орудия (ст. 105 УК). Способ и метод преступления можно определить как прием его совершения. Например, убийство методом удушения, утопления, мошенничество путем обмана, уклонение от налогов путем сокрытия прибыли.

В рамках состава преступления объективная сторона – один из его четырех элементов. Конкретные составы, предусмотренные Особенной частью УК, определяют признаки объективной стороны того или иного преступления. Не все признаки, перечисленные выше, встречаются в каждой норме. Например, описывая объективную сторону кражи (ст. 158 УК), законодатель указывает лишь, что это тайное (обстановка) изъятие (метод хищения) чужого имущества. Время, способ, применяемые орудия для квалификации хищения как кражи значения не имеют. Разбой же (ст. 162 УК) определяется как наказание в целях хищения чужого имущества, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья потерпевшего, либо с угрозой применения такого насилия. Здесь уже признаков, характеризующих способ, обстановку, методы совершения преступления, значительно больше. Время же и место, как и при краже, для квалификации значения не имеют.

Признаки О.с.п. делятся на обязательные (присущи всем без исключения составам преступлений) и факультативные (указываются как дополнительные только в отдельных составах). К обязательным относится только один признак-деяние, все остальные – факультативные.

Значение О.с.п. определяется тем, что, во-первых, она входит как элемент состава преступления в основание уголовной ответственности. Лицо может быть привлечено к уголовной ответственности лишь при наличии в его деянии всех признаков состава преступления, включая признаки О.с.п. Отсутствие хотя бы одного из них означает отсутствие состава преступления в целом. Во-вторых, О.с.п. является, наряду с другими признаками, юридическим основанием квалификации преступления, т. е. установления тождества между признаками состава преступления и обстоятельствами содеянного. Правильная квалификация, в свою очередь, позволяет дать верную юридическую оценку содеянного, определить его общественную опасность, отграничить от сходных преступлений и иных правонарушений, решить ряд вопросов ответственности лица и вынести справедливое решение о его наказании.

*Жевлаков Э.Н.*

## **Объективное вменение**

**ОБЪЕКТИВНОЕ ВМЕНЕНИЕ** – уголовная ответственность за невиновное причинение вреда. По уголовному праву РФ (ст. 5 УК) не допускается.

## **Объекты гражданских прав**

**ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ** – те вещи и действия, в связи с которыми возникают и осуществляются гражданские права и обязанности и которые являются предметом или результатом в договорных отношениях. КО.г.п. относятся вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; информация; результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность); нематериальные блага (ст. 128 ГК РФ). Вещами признаются не только отдельные предметы и их совокупности, но также и комплексы. Вещи становятся О.г.п. постольку, поскольку объективное право

связывает с ними возникновение и прав, и обязанностей. Широко распространенные и общедоступные вещи, такие, как вода в Мировом океане и атмосферный воздух, не являются О.г.п. Для того чтобы ими стать, вещи должны быть выделены из природы, т. е. к ним должен быть приложен человеческий труд.

Имущественный комплекс – это единый О.г.п. Таким объектом признается предприятие. По ст. 132 ГК РФ предприятие – не просто имущественный комплекс, а объект, предназначенный для предпринимательской деятельности, который принадлежит к числу недвижимости. Юридические последствия признания предприятия единым комплексом состоят в следующем: оно может быть объектом сделок в случаях, допускаемых законом и соглашением; отдельные части этого комплекса могут быть объектом купли-продажи, залога, аренды и других сделок, которые связаны с правами собственности либо иными вещными правами.

В состав имущественного комплекса предприятия входят все виды имущества, а также имущественные права. Состав этого комплекса определен в п. 2 ст. 132 ГК РФ. Характеристики других О.г.п. даны в ст. 136–141 ГК РФ. Следует отметить, что, хотя законодатель и включил в состав вещей деньги и ценные бумаги в соответствии со ст. 128 ГК РФ, такая мера является условной. В отличие от вещей, срок службы которых ограничен их внутренними свойствами и для извлечения полезных свойств из которых собственнику нет необходимости прибегать к помощи обязанных лиц, деньги и ценные бумаги не содержат в себе потребительской стоимости, срок действия их ограничен договором или усмотрением эмитента. Поэтому без привлечения должников их использование невозможно. Деньги и ценные бумаги правильнее рассматривать как документы, подтверждающие обязанности должников (в первом случае – государства, во втором – эмитента) перед их держателями.

К числу новых О.г.п. отнесена информация, упомянутая в ст. 139 ГК РФ. Информация – это сведения (т. е. сведенные на определенный материальный носитель данные) о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их представления. Правовой режим информации предусмотрен ФЗ РФ от 20 февраля 1995 г. № 24-ФЗ "Об информации, информатизации и защите информации".

Работы и услуги, которые в соответствии со ст. 128 ГК РФ входят в состав О.г.п., по существу, представляют собой действия обязанных из договора лиц. Объединение в одну категорию О.г.п. действий с материальными предметами и самих предметов – вещей традиционно сложилось в российской цивилистике и противоречит общим положениям теории права, в соответствии с которыми объектами права являются действия лиц, а предметами – вещи. по поводу которых эти действия совершаются. Такое объединение разнородных по сущности категорий – объекта и предмета – под одним термином «объект» в гражданском праве могло безболезненно существовать только в период неразвитости отношений по поводу результатов интеллектуальной деятельности, которые как О.г.п. представляют собой совокупность действий с предметами материального мира, приводящих к новым полезным результатам. Смешение этих категорий сегодня является тормозом для адекватного отражения экономических отношений в правовых конструкциях и привело, в частности, к тому, что результаты интеллектуальной деятельности обозначены в ст. 138 ГК РФ как "интеллектуальная собственность", несмотря на то что категория собственности применима только к вещным правам, а дословный перевод "intellectual property" с английского означает "интеллектуальное имущество (благо)", но не собственность, для которой имеется свой термин – "ownership".

К нематериальным благам, которые входят в состав О.г.п., отнесены имя, авторство, честь и достоинство, жизнь и здоровье, телесная неприкосновенность, деловая репутация. Указанные блага выражают определенное общественное состояние лица и неотделимы от него. Любые действия со стороны, направленные на изменение этого состояния без согласия самого лица, рассматриваются как правонарушение, пресекаемое путем санкций, сводящихся к восстановлению нарушенного права. Поскольку нарушение этих прав прямо не связано с причинением материального ущерба управомоченному лицу, законодателем в ст. 12 ГК РФ

предусмотрена компенсация морального вреда как один из общих способов защиты неимущественных прав, не связанных с имущественными.

**Лит.:**

*Невзгодина Е.Л.* Проблемы совершенствования гражданско-правового регулирования. Томск, 1982;

*Братусь С.Н.* Предмет и система советского гражданского права. М., 1968.

*Павлов В.П.*

## **Объявление умершим**

**ОБЪЯВЛЕНИЕ УМЕРШИМ** – признание судом умершим гражданина, о котором нет никаких сведений в течение установленного законом срока. Согласно ст. 45 ГК РФ гражданин может быть объявлен умершим, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение 5 лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, – в течение 6 месяцев. Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен умершим не раньше чем через 2 года со дня окончания военных действий.

Порядок объявления лица умершим определен ст. 252–257 ГПК. Заявление об объявлении лица умершим подается в суд по месту жительства заявителя. В нем должно быть указано, для какой цели необходимо заявителю объявить гражданина умершим, а также должны быть изложены обстоятельства, подтверждающие безвестное отсутствие гражданина, либо обстоятельства, угрожавшие пропавшему без вести смертью или дающие основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая.

Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина дату его предполагаемой гибели. В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, объявленного умершим, суд отменяет, свое решение. Независимо от времени явки гражданин может потребовать от любого лица возврата сохранившегося имущества, которое безвозмездно перешло к этому лицу после объявления гражданина умершим, за исключением денег и ценных бумаг на предъявителя. Лица, к которым имущество гражданина, объявленного умершим, перешло по возмездным сделкам, обязаны возвратить ему это имущество, если доказано, что, приобретая имущество, они знали, что объявленный умершим гражданин жив. При невозможности возврата такого имущества в натуре возмещается его стоимость.

## **Обыкновение**

**ОБЫКНОВЕНИЕ** – правило поведения участников международных отношений, отвечающее требованиям установившейся системы нравственности. Не будучи зафиксированными в каком-либо нормативном акте и, следовательно, не обладая юридической обязательностью, О., тем не менее, scrupulously соблюдаются в практике межгосударственного общения, особенно – дипломатических и консульских учреждений, представительств государств в международных организациях, делегаций, участвующих в работе международных (дипломатических) конференций. Это объясняется не только тем, что следование утвердившимся стандартам поведения облегчает повседневное взаимодействие участников международных правоотношений, но и степенью развития их правосознания, их цивилизованностью, в результате чего О. перерастает в международный обычай. Однако и само по себе О. опирается на механизмы, содействующие его соблюдению: таков, например, институт моральной ответственности, побуждающий участников международного общения добровольно выполнять соответствующие морально-этические требования; известно также,

что несоблюдение сложившегося О. дает основание для международно-правовых санкций в форме реторсии – правомерных индивидуальных действий в ответ на недружественные акции со стороны нарушителя; возможно также применение коллективных действий участников международных правоотношений в виде бойкота, протеста и др.

В качестве разновидности О. теория международного права рассматривает международную вежливость, под которой понимаются "не обладающие юридической силой правила доброжелательности, корректности, сдержанности, внимания, взаимного уважения участников международного общения", играющие существенную роль в регулировании межгосударственных отношений, когда соответствующее правило еще не превратилось в обычную норму международного права.

*Колосов М.Е.*

## Обыск

ОБЫСК – следственное действие, заключающееся в розыске и изъятии объектов, имеющих значение для дела (орудий преступления, предметов и ценностей, добытых преступным путем, средств, изъятых из обращения – наркотиков, оружия и т. п.). О. всегда не конкретен, т. е. до начала О. еще не ясно, какие именно вещи будут изъяты. Единственное требование к изымаемым вещам – принадлежность, сопричастность к преступлению. Этим О. отличается от другого следственного действия – выемки.

Законом предусмотрены:

- а) О. в помещении;
- б) О. на местности;
- в) личный обыск;
- г) О. для обнаружения разыскиваемых лиц;
- д) О. для обнаружения трупов;
- е) О. в помещениях дипломатических представительств (ст. 168, 172, 173 УПК).

О. объективно является действием, в определенной мере ограничивающим конституционные права и свободы граждан (прежде всего неприкосновенность жилища, неприкосновенность частной жизни). Поэтому закон устанавливает определенные процессуальные гарантии для лиц от незаконного и необоснованного О.

Основания для производства О. закреплены в ст. 168 УПК. О. производится по мотивированному постановлению следователя и только с санкции прокурора. Санкция означает, что на постановлении имеются: запись: "Производство обыска санкционирую", дата, подпись прокурора, круглая печать прокуратуры. Санкционировать О. имеют право и судьи. В случаях, не терпящих отлагательства, О. может быть произведен без санкции, но с последующим сообщением прокурору в суточный срок. Закон не содержит конкретного определения "случаев, не терпящих отлагательств". Это позволяет следователям на практике злоупотреблять своими правами. Однако даже если такое произошло, в материалах уголовного дела должен быть рапорт или объяснительная записка следователя на имя прокурора, в которой он объясняет причины производства О. без санкции прокурора и просит санкционировать результаты О. При отсутствии подобного документа результаты О. незаконны и должны быть признаны судом недопустимым доказательством.

Особые основания для производства О. закон устанавливает в отношении дипломатических представительств, их членов (включая семьи), депутатов законодательных органов власти, а также некоторых других лиц (судей, уполномоченного по правам человека). В соответствии со ст. 98 Конституции РФ члены СФ и депутаты ГД в силу своей неприкосновенности не могут подвергаться О., кроме случаев задержания на месте преступления. Вопрос о лишении неприкосновенности решается по представлению Генерального прокурора РФ соответствующей палатой ФС.

О. должен проводиться после возбуждения уголовного дела следователем, принявшим дело к своему производству (ст. 129 УПК), либо при наличии отдельного поручения

следователя лицами, непосредственно не участвующими в расследовании преступления, – оперативными сотрудниками (ч. 4 Ст. 127 УПК). О. до возбуждения уголовного дела следователем, не принявшим дело к своему производству, или сотрудниками милиции без отдельного поручения следователя незаконен.

При О. должно быть также обеспечено присутствие лица, у которого производится О., либо совершеннолетних членов его семьи. В случае невозможности их присутствия приглашаются представители жилищно-эксплуатационной организации или органа местного самоуправления. О. в помещениях, занятых организациями, производятся в присутствии представителя данной организации.

Важнейшей процессуальной гарантией является обязательное присутствие при О. двух понятых (ст. 169 УПК). Причем сам факт присутствия понятых не делает О. законным. Понятым должны быть разъяснены права и обязанности, закрепленные в ст. 135, 169 УПК, в частности право непосредственно наблюдать за всеми действиями следователя при производстве обыска, делать замечания, требовать, чтобы эти замечания были занесены в протокол. Понятые должны присутствовать при обыске от начала до конца. Не могут быть понятыми сотрудники милиции. Закон не ограничивает круг лиц, имеющих право присутствовать при обыске и выемке. Так, обыскиваемый вправе пригласить своего адвоката.

Производство О. в ночное время, кроме случаев, не терпящих отлагательства, не допускается. Приступая к О., следователь обязан предъявить постановление об этом. Затем он предлагает выдать орудия преступления, предметы и ценности, добытые преступным путем, а также другие предметы или документы, могущие иметь значение для дела. Если они выданы добровольно и нет оснований опасаться сокрытия, следователь вправе ограничиться изъятием выданного и не производить дальнейших поисков. При производстве О. следователь вправе вскрывать запертые помещения и хранилища, если владелец отказывается добровольно открыть их; при этом он должен избегать не вызываемого необходимостью повреждения запоров, дверей и других предметов. Следователь обязан принимать меры к тому, чтобы не были оглашены выявленные при О. обстоятельства интимной жизни лица, занимающего данное помещение, или других лиц. Следователь вправе запретить лицам, находящимся в месте, где производится О., а также лицам, приходящим в это место, покидать его и сноситься друг с другом или иными лицами до окончания О. Все изымаемые предметы и документы предъявляются понятым и другим присутствующим лицам и в случае необходимости упаковываются и опечатываются на месте О. О производстве О. составляется протокол в присутствии понятых и обыскиваемого лица. Ему предоставляется право делать заявления (по поводу действий следователя), которые заносятся в протокол. При производстве О. обыскиваемые могут воспользоваться видеокамерой, что на практике резко снижает риск нарушения их прав. Жалобу на действия обыскивающих можно направлять прокурору, надзирающему за расследованием. Последний в течение 3 суток по получении жалобы обязан принять по ней решение. В случае существенных нарушений установленной процедуры О. изъятые при О. предметы в соответствии с ч. 3 ст. 69 УПК не могут служить доказательством вины обвиняемого и положены в основу обвинительного приговора.

Личный О. без отдельного постановления и санкции прокурора может производиться:

- а) при задержании или заключении под стражу;
- б) при наличии достаточных оснований полагать, что лицо, находящееся в помещении или ином месте, в котором производится выемка или О., скрывает при себе предметы или документы, могущие иметь значение для дела.

Личный О. может производиться только лицом одного пола с обыскиваемым и в присутствии понятых того же пола (см. *Личный обыск*).

## **Обычаи делового оборота**

**ОБЫЧАИ ДЕЛОВОГО ОБОРОТА** – одно из средств регулирования предпринимательской деятельности. В соответствии со ст. 5 ГК РФ О.д.о. признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством. независимо оттого, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. Из смысла ст. 6 ГК РФ вытекает требование об обязательности применения имеющихся О.д.о. в случае, если судили другой правоприменительный орган обнаружит нормативно-правовую пробельность в регулировании того или иного круга предпринимательских отношений. При этом необходим учет юридического «веса» О.д.о. В иерархии применяемых правовых средств О.д.о. занимают место после нормативных актов и договора. В этой связи ч. 2 ст. 5 ГК РФ предусматривает, что О.д.о., противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения нормам законодательства или договору, не применяются. Часть 2 ст. 427 ГК РФ особо выделяет один из видов О.д.о. Речь идет о примерных условиях гражданско-правового договора сторон. В тех случаях, когда в договоре не содержится отсылка к таким примерным условиям, они применяются к отношениям сторон именно в качестве О.д.о. Но для этого необходимо, чтобы примерные условия отвечали требованиям, установленным ст. 5 и п. 5 ст. 421 ГК РФ. Имеется в виду непротиворечие обязательным для сторон положениям законодательства или заключенного договора, а также любым применяемым к отношениям сторон нормам законодательства, включая диспозитивные.

О.д.о. широко применяются во внешнеторговом обороте, а также при регулировании иных предпринимательских отношений (ст. 474, 478, 508 ГК РФ).

*Монахов В.Н.*

### **Обычай международно-правовой**

**ОБЫЧАЙ МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОЙ** – один из общепризнанных основных источников международного права, упоминаемых в п. I-b ст. 38 Статута Международного Суда ООН, где говорится, что О.м.-п. может применяться судом для решения переданных ему споров "как доказательство всеобщей практики, признанной в качестве правовой нормы". О.м.-п. возникает в результате длительной и единообразной практики субъектов международного права, в процессе которой формируются стереотипы их поведения по отношению к однородным объектам, по поводу однотипных проблем и т. д. Таковы, например, нормы, регулирующие юридический статус дипломатических агентов, порядок заключения, действия и прекращения международных договоров, правовое положение различных территориальных сфер и др., в большинстве сформировавшиеся именно как результат повторяющихся действий многих государств, что позволяет говорить о всеобщем признании соответствующих правил поведения, об их всеобщей юридической обязательности.

Важнейшая черта О.м.-п. – его чрезвычайная устойчивость, обуславливающая стабильность основанных на них правоотношений, а также то, что правила поведения данной категории рано или поздно воспринимаются договорами, заключаемыми государствами; это касается Венской конвенции о дипломатических сношениях 1961 г., Венской конвенции о праве международных договоров 1969 г., Женевской конвенции по морскому праву 1958 г. и Конвенции ООН по морскому праву 1982 г., ряд основополагающих предписаний которых представляет собой конвенционное закрепление уже существовавших юридических норм обычного происхождения.

Специфика формы О.м.-п. – отсутствие письменного документа, – конечно, усложняет пользование такой юридической нормой, однако ни в коей мере не снижает ее императивного характера.

*Волосов М.Е.*

### **Обычай правовой**

**ОБЫЧАЙ ПРАВОВОЙ** – санкционированное государством правило поведения, сложившееся в обществе в результате его многократного и длительного применения: является одним из древнейших и одним из важнейших для ранних правовых систем источником права. Характерные черты и особенности О.п. в основном совпадают с типичными признаками неправовых обычаев при той весьма существенной разнице, что первые, будучи санкционированы государством, приобретают юридическую силу и обеспечиваются государственным принуждением. Впервые О.п. возникает на переходном этапе от первобытно-общинной организации общества к государственной в результате санкционирования существующих обыкновений нарождающимися властными структурами. В древних государственно-организованных обществах О.п. занимал ведущее положение. В Древнем Риме, например, из них складывались важнейшие отрасли и институты права. Среди О.п. выделялись обычаи предков; обычаи, сложившиеся "в практике жрецов"; обычаи, сложившиеся в практике магистратов, и др. По мере развития общества и государства О.п., а вместе с ним и обычное право постепенно вытеснялись законами и другими формами и институтами права, становились второстепенными источниками права. С централизацией власти процесс их вытеснения и замены ускорился.

В настоящее время О.п. занимают незначительное место в системе форм (источников) права большинства стран. Однако их не следует недооценивать. Особенно когда речь идет, например, об обычаях, действующих в масштабе крупных регионов или в масштабе страны (обычаи торгового мореплавания, обычаи портов, международные обычаи и др.).

*Марченко М.Н.*

## **Обычное право**

**ОБЫЧНОЕ ПРАВО** – совокупность норм неписаного права, обязательных для исполнения наряду с законом и находящихся под такой же правовой защитой со стороны власти, как и нормы закона (писаного права). Исторически О.п. складывалось в процессе долгого и однообразного соблюдения определенных норм и правил, которые олицетворяли собой преобладающие в обществе правовые воззрения. Именно регулярность превращала неписаные нормы поведения в реально действующее право, которое регулировало широкий круг отношений – семейных (формы брака, систему воспитания), имущественных (например, формы сделок), административных и др. С этой точки зрения О.п. как систему обязательных действий и юридических воззрений народа следует отличать от простых традиций и обычаев, сохранившихся, например, в виде обрядов. Таким образом, О.п. – это форма естественного права, возникшего в силу объективной необходимости. На ранних этапах развития общества любое право зарождалось именно в форме О.п., притом неписаного. Хранителями его являлись старейшины социальных групп, наиболее уважаемые люди. По мере развития общества О.п. постепенно превращается в право законное. Однако по мере усложнения общественных отношений все более проявляются такие недостатки О.п., как его несистемность, ограниченность действия, локальность, частный характер, недостаточность. Самостоятельной формой права О.п. было признано лишь в XIX в., когда оно вошло, например, в правовую систему Германии как выражение юридической свободы народа. Тогда же началось и его научное исследование, прежде всего – в рамках исторической школы права.

Вопрос о происхождении, характере, содержании и применении норм О.п. различными школами юриспруденции рассматривался по-разному. Последователи исторической школы права (Савиньи, Пухта), провозглашая О.п. первым источником правовой системы любого государства, видели в нем наиболее чистое выражение народного правосознания. Они полагали, что О.п. является вполне самостоятельной и к тому же постоянной формой права на всех ступенях развития общества. В связи с этим главную задачу законодательной власти сторонники исторической школы права видели в приведении в порядок и систематизации

уже сложившихся в народе правовых норм.

О.п. – главный источник сведений о юридических отношениях в обществах, не имевших писаного права. Однако изучение системы О.п. имеет свои особенности. В отличие от других разновидностей права О.п. существует только в психике его субъектов, поскольку оно не является материальным. Поэтому О.п. не может быть познано без соответствующего изучения психологии и сознания человека. В настоящее время в ряде правовых систем О.п. занимает место закона в тех случаях, когда законодательство не в состоянии охватить всю сферу регулируемых им отношений. В странах, имеющих хорошо кодифицированную систему законодательства, О.п. может иметь силу, но только в границах, установленных самим законом. До недавнего времени обычаи оставались важнейшей формой права в межгосударственных отношениях,

**Лит.:**

Лукич Р. Методология права. М., 1981;

Историческое и логическое в познании государства и права/Под ред. А.И. Королева . Л., 1988.

Жуковская Н.Ю.

## **Обязанности граждан**

см. *Юридическая обязанность* .

## **Обязанность доказывания**

**ОБЯЗАННОСТЬ ДОКАЗЫВАНИЯ** (бремя доказывания) – при производстве по уголовным или гражданским делам правило распределения между участниками процесса обязанности обосновывать наличие тех или иных обстоятельств, существенных для разрешения дела. В гражданском, процессе О.д. – обязанность сторон доказать обстоятельства, на которые они ссылаются как на основание своих требований и возражений. В каждом конкретном деле объем подлежащих доказыванию фактов определяется нормами, регулирующими то или иное правоотношение. В исках, связанных с различными видами договоров, обязанность доказать нарушение обязательства возлагается на кредитора, а факты, подтверждающие исполнение обязанностей, – на должника. В уголовном процессе обязанность доказать вину подсудимого лежит целиком на стороне обвинения. Более того, уголовно-процессуальный закон специально оговаривает, что О.д. не может перекладываться на обвиняемого (подсудимого).

## **Обязанность защищать страну**

**ОБЯЗАННОСТЬ ЗАЩИЩАТЬ СТРАНУ** – одна из основных конституционных обязанностей граждан в большинстве государств мира, а согласно конституционной доктрине ряда стран – одновременно и право граждан. О.з.с. обычно предполагает обязательную военную службу или замещающую ее альтернативную гражданскую службу, а также выполнение определенных законом повинностей в случае войны или военной опасности. Обычно конституционные нормы о О.з.с. конкретизируются в законах об обороне, воинской обязанности и других подобных актах текущего законодательства. Статья 59 Конституции РФ провозглашает, что защита Отечества – не только обязанность (юридическая категория), но и долг (моральная категория) гражданина РФ. Гражданин РФ имеет право на прохождение альтернативной гражданской службы, если несение военной службы противоречит его убеждениям или вероисповеданию.

## **Обязательная юрисдикция**

**ОБЯЗАТЕЛЬНАЯ ЮРИСДИКЦИЯ** – добровольно принимаемая на себя участниками



межгосударственного договора обязанность передавать возникающие между ними споры по любым или же только по некоторым вопросам на рассмотрение определенного в договоре международного судебного или арбитражного органа. Принципиальное требование на этот счет содержится в ст. 33 Устава ООН, согласно которой в случае возникновения спора, создающего угрозу поддержанию международного мира и безопасности, его стороны должны стараться разрешить таковой, в числе прочего путем арбитража или судебного разбирательства, причем в необходимых случаях Совет Безопасности ООН может обязать участников спора поступить именно таким образом, исходя из того, "что споры юридического характера должны, как общее правило, передаваться сторонами в Международный суд в соответствии с положениями Статута Суда".

Приведенное предписание детализируется в ст. 36 Устава ООН, где, в частности, устанавливается следующее:

"2. Государства-участники., могут в любое время заявить, что они признают без составления особого соглашения, *ipso facto*, в отношении любого иного государства, принявшего такое же обязательство, юрисдикцию Суда обязательной по всем правовым спорам, касающимся:

- а) толкования договора;
- б) любого вопроса международного права;
- с) наличия факта, который, если он будет установлен, представит собой нарушение международного обязательства;
- д) характера и размеров возмещения, причитающегося за нарушение международного обязательства".

В п. 3 ст. 36 Устава ООН подчеркивается, что вышеуказанные заявления могут быть безусловными или на условиях взаимности со стороны тех или других государств, или же на определенное время. Возможность применения О.ю. предусматривается и рядом положений Конвенции ООН по морскому праву 1982 г. В любом из упомянутых случаев решения компетентной судебной или арбитражной инстанции являются окончательными, обжалованию и пересмотру не подлежат, если только по соответствующему делу не будут вскрыты новые обстоятельства (ст. 61 Устава ООН).

*Колосов М.Е.*

## **Обязательное голосование**

см. *Вотум* .

## **Обязательное страхование**

**ОБЯЗАТЕЛЬНОЕ СТРАХОВАНИЕ** – форма страхования, возникающая в силу закона. В соответствии со ст. 935 ГК РФ обязанность страховать возлагается на лиц, указанных в законе (страхователей), и включает страхование:

- жизни, здоровья или имущества других определенных в законе лиц на случай причинения вреда этим благам;
- риска своей гражданской ответственности, которая может наступить вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц или нарушения договоров с другими лицами.

Обязанность страховать свою жизнь или здоровье не может возлагаться на гражданина по закону. Государство устанавливает О.с. в том случае, когда защита тех или иных объектов связана с интересами не только отдельных страхователей, но и всего общества. При этом страхователь обязан вносить страховые взносы либо за свой счет, либо за счет лица, в пользу которого производится страхование (это относится только к пассажирам), либо за счет средств соответствующего бюджета.

О.с. проводится на основе соответствующих законодательных актов, в которых

предусмотрены:

- перечень объектов, подлежащих страхованию;
- объем страховой ответственности;
- уровень (нормы) страхового обеспечения, основные права и обязанности сторон, участвующих в страховании;
- порядок установления тарифных ставок страховых платежей и т. п.

Закон определяет круг страховых организаций, которым поручается проведение О.с.

Принцип обязательности наиболее широко применяется в имущественном страховании. Согласно п. 3 ст.935 ГК РФ в ряде случаев, предусмотренных в законе или в установленном им порядке, на юридических лиц, имеющих в хозяйственном ведении или оперативном управлении имущество, являющееся государственной или муниципальной собственностью, может быть возложена обязанность страховать это имущество. Обязательное личное страхование включает:

а) страхование личности работников ядерных установок и иных аналогичных предприятий, а также некоторых других лиц от риска радиационного воздействия за счет собственников или владельцев (пользователей) объектов использования атомной энергии;

б) страхование пассажиров, осуществляемое путем заключения договоров между перевозчиками и страховщиками за счет пассажиров и взимания страхового взноса при продаже билета;

в) государственное (за счет соответствующего бюджета) страхование военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел, работников государственной налоговой службы и налоговой полиции, судей, всех сотрудников кадрового состава органов внешней разведки и органов государственной безопасности;

г) страхование за счет нанимателя лиц, работающих по найму и занимающихся частной детективной и охранной деятельностью; врачей-психиатров и другого персонала, участвующего в оказании психиатрической помощи; лиц, пострадавших от чернобыльской катастрофы, а также граждан, оказавшихся в зоне влияния неблагоприятных факторов аварии 1957 г. на производственном объединении «Маяк» и сбросов радиоактивных отходов в реку Теча; должностных лиц таможенных органов; работников государственной лесной охраны; доноров за счет средств службы крови на случай заражения его инфекционными заболеваниями при выполнении донорской функции. Обязательное имущественное коммерческое страхование предусмотрено в отношении ценностей, временно вывозимых государственными и муниципальными музеями, архивами, библиотеками и иными государственными хранилищами (Закон РФ от 15 апреля 1993 г. № 4804-1 "О вывозе и ввозе культурных ценностей"). Статья 358 ГК РФ устанавливает О.с. ломбардом, заложенных вещей в пользу залогодателя и за его счет. Согласно Закону РФ от 29 мая 1992 г. № 2872-1 "О залоге" и ст. 343 ГК РФ залогодержатель либо залогодатель в обязательном порядке страхуют заложенное имущество, если иное не установлено законом или договором, причем страхование осуществляется за счет залогодателя. Основами законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г. предусмотрено О.с. гражданской ответственности частных нотариусов. Законодательство предусматривает и ряд иных видов О.с.

*Грачева Е.Ю.*

## **Обязательные работы**

**ОБЯЗАТЕЛЬНЫЕ РАБОТЫ** – вид наказания, применяемый только в качестве основного (ст. 44, 45 УК). О.р. заключаются в выполнении осужденным, в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественно полезных работ, вид которых и условия осуществления определяются органами местного самоуправления (ст. 49 УК). Содержанием О.р. является бесплатный труд (без начисления осужденному заработной платы). Карательным свойством этого вида наказания является его обязательный характер –

осужденный не вправе уклониться от выполнения О.р. определенного вида, объема и условий их осуществления.

Бесплатная работа должна выполняться в пользу общества, а не конкретных потерпевших. Предписание закона о выполнении О.р. лишь в свободное от основной работы или учебы время связано с заинтересованностью общества в том, чтобы осужденный не прекращал основную работу – источник средств к существованию, а также не прерывал учебу. Поэтому в законе регламентирован не только срок, ка который могут устанавливаться О.р., - от 60 до 240 ч, но и предельные сроки отбывания в расчете на 1 день – не свыше 4 ч (ч. 2 ст. 49 УК). О.р., предполагающие трудовую деятельность, не применяются к нетрудоспособным. Поэтому в законе определен круг лиц, которым этот вид наказания не может быть назначен. Это прежде всего лица, признанные инвалидами I и II групп, лица, достигшие пенсионного возраста, беременные женщины и женщины, имеющие детей в возрасте до 8 лет.

Запрет на применение О.р. установлен и в отношении военнослужащих, проходящих военную службу по призыву. Для случаев злостного уклонения от О.р. предусматривается обязательная их замена ограничением свободы или арестом. При этом порядок определения сроков наказаний, их соотношение определяется по правилам, установленным для учета отбытой части О.р. Время, в течение которого осужденный отбывал О.р., учитывается при определении срока ограничения свободы или ареста из расчета день ограничения свободы или ареста за 8 ч О.р. Таким образом, в данном случае О.р. по степени строгости приравниваются к аресту. Положения УК об О.р., как и об аресте, в соответствии со ст. 4 ФЗ РФ от 13 июня 1996 г. № 64-ФЗ "О введении в действие Уголовного кодекса Российской Федерации" вводятся в действие после вступления в действие УИК по мере создания необходимых условий для исполнения этого вида наказания, но не позднее 2001 г.

*Минская В.С.*

## **Обязательства вследствие неосновательного обогащения**

**ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ВСЛЕДСТВИЕ НЕОСНОВАТЕЛЬНОГО ОБОГАЩЕНИЯ** – гражданско-правовые обязательства, предусмотренные гл. 60 ГК РФ. Согласно ст. 1102 лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение). Не подлежат возврату в качестве неосновательного обогащения:

– имущество, переданное во исполнение обязательства до наступления срока исполнения, если обязательством не предусмотрено иное;

– имущество, переданное во исполнение обязательства по истечении срока исковой давности;

– заработная плата и приравненные к ней платежи, пенсии, пособия, стипендии, возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью, алименты и иные денежные суммы, предоставленные гражданину в качестве средства к существованию, при отсутствии недобросовестности с его стороны и счетной ошибки;

– денежные суммы и иное имущество, предоставленные во исполнение несуществующего обязательства, если приобретатель докажет, что лицо, требующее возврата имущества, знало об отсутствии обязательства либо предоставило имущество в целях благотворительности.

Лицо, неосновательно пользовавшееся чужим имуществом без намерения его приобрести либо чужими услугами, должно возместить потерпевшему то, что оно сберегло вследствие такого пользования, по цене, существовавшей во время, когда закончилось пользование, и в том месте, где оно происходило. Лицо, которое неосновательно получило или сберегло имущество, обязано возвратить или возместить потерпевшему все доходы,

которые оно извлекло или должно было извлечь из этого имущества с того времени, когда узнало или должно было узнать о неосновательности обогащения. На сумму неосновательного денежного обогащения подлежат начислению проценты за пользование чужими средствами с того времени, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности получения или сбережения денежных средств.

## **Обязательства вследствие причиненного вреда**

**ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ВСЛЕДСТВИЕ ПРИЧИНЕНИЯ ВРЕДА** – один из основных институтов обязательственного права, форма ответственности гражданской. Под О.в.п.в. понимается такое гражданско-правовое обязательство, в котором потерпевший (кредитор) имеет право требовать от причинителя (должника) полного возмещения противоправно причиненного имущественного и (или) морального вреда путем предоставления соответствующей натуральной или денежной компенсации. Совокупность норм, регулирующих О.в.п.в., именуется в науке деликтным правом (от лат. *delictum* – правонарушение), а сами эти обязательства называются деликтными.

– О.в.п.в. всегда возникают из отношений, носящих абсолютный характер, будь то имущественные права (например, право собственности) или личные нематериальные блага (жизнь, здоровье, честь и достоинство и т. д.). Деликтные обязательства относятся к внедоговорным, хотя нередко возникают между лицами, состоящими (состоявшими) между собой в договорных отношениях. Теоретически деликтное обязательство легко отграничивается от договорного: первое возникает из вреда, возникновение которого никак не связано с договорными отношениями. Однако на практике часто довольно трудно установить, связано то или иное противоправное действие с исполнением договора или нет, как, например, в случае причинения вреда пассажиру в процессе исполнения договора перевозки. В таких случаях возникает так называемая "конкуренция исков", при которой потерпевший имеет право самостоятельно определить основание своего иска (из договора либо из деликта).

О.в.п.в. носят охранительный характер: они направлены на охрану жизни, здоровья и имущества лиц, на предупреждение правонарушений и ликвидацию их последствий. В силу этого правила, касающиеся оснований, объема и порядка возмещения вреда, носят императивный характер. Этим деликтные обязательства отличаются от договорных, опосредующих нормальные экономические отношения.

Охранительная функция О.в.п.в. реализуется во взаимодействии с другими гражданско-правовыми институтами (страхованием, обязательствами из неосновательного обогащения), а также институтами иных отраслей права: уголовного, административного, трудового, социального обеспечения. Так, если вред причинен преступлением, на виновного возлагается сразу две санкции: уголовная (в виде наказания) и гражданско-правовая (возмещение потерпевшему имущественного и (или) морального вреда).

Нормы об О.в.п.в. содержатся главным образом в ГК РФ (где им посвящена гл. 59), а также в большом количестве иных законов и подзаконных актов. Среди них наибольшее значение имеют Закон РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 "О защите прав потребителей" (нормы о возмещении вреда, причиненного вследствие недостатков товаров, работ, услуг). Закон РСФСР от 19 декабря 1991 г. № 2060-1 "Об охране окружающей природной среды" (нормы о возмещении вреда, причиненного экологическими правонарушениями). Основы законодательства РФ об охране здоровья граждан от 22 июля 1993 г. (нормы о возмещении вреда, причиненного здоровью граждан), ФЗ РФ от 21 ноября 1995 г. № 170-ФЗ "Об использовании атомной энергии" (нормы о возмещении вреда, причиненного ядерной деятельностью), различные транспортные кодексы (Воздушный кодекс, КТМ) и уставы (ТУЖД, УАТ). Немало норм о возмещении вреда содержится в международно-правовых актах (например, Варшавская конвенция о международных воздушных перевозках 1929 г. в редакции 1971 г., Брюссельская конвенция об унификации некоторых положений,

относящихся к перевозкам пассажиров по морю, 1961 г.).

Главным (но не исключительным) основанием возникновения О.в.п.в. является гражданское правонарушение или иное противоправное действие(бездействие).

Для наступления деликтной ответственности необходимо наличие состава правонарушения, включающего следующие элементы:

- а) наступление вреда;
- б) противоправность причинения вреда;
- в) причинная связь между противоправным поведением и возникающим вредом;
- г) вина причинителя вреда.

Указанный состав называется общим (полным). В случаях, предусмотренных законом, деликтная ответственность наступает и при неполном (усеченном) составе правонарушения. Так, последний может не включать вину в качестве обязательного элемента. В виде исключения закон предусматривает также возмещение вреда, причиненного правомерными действиями (например, в состоянии крайней необходимости).

Гражданское право РФ (так же как и других стран континентальной правовой системы, например Германии, Франции) основано на принципе так называемого генерального деликта, согласно которому причинение вреда одним лицом само по себе признается противоправным и влечет обязанность возместить этот вред, если иное не установлено законом. Поэтому потерпевший (кредитор) в О.в.п.в. не обязан доказывать противоправность действий причинителя. Напротив, англосаксонское деликтное право не знает общих деликтов, оно представляет собой замкнутый круг сингулярных (частных) деликтов, выработанных многовековой судебной практикой. Этот круг постепенно расширяется путем конструирования новых деликтов по мере появления новых видов правонарушений.

Обязательным условием возникновения О.в.п.в. является только наличие вреда. Под вредом в гражданском праве понимается умаление, уничтожение субъективного гражданского права или блага. Вред может быть причинен личности или имуществу. В качестве синонима понятия «вред» нередко используется понятие "ущерб".

Общим принципом О.в.п.в. является возмещение причинителем в полном объеме вреда личности или имуществу гражданина, а также имуществу юридического лица (ст. 1064 ГК РФ). Указанный принцип допускает несколько исключений. Во-первых, законом обязанность возмещения вреда может быть возложена на лицо, не являющееся причинителем (например, на родителей несовершеннолетнего, причинившего вред). Во-вторых, законом или договором может быть установлена обязанность причинителя вреда выплатить потерпевшим компенсацию сверх возмещения вреда.

О.в.п.в. можно квалифицировать по особенностям их предмета и сферы возникновения.

В самом ГК РФ наряду с общими положениями о возмещении вреда в отдельные параграфы выделены:

- а) возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина;
- б) возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товаров, работ, услуг;
- в) компенсация морального вреда.

В самостоятельные блоки правового регулирования выделились также деликтные обязательства в транспортной сфере, в сфере экологии, трудовых отношений, а также ответственность за вред, причиненный незаконными действиями власти. И в РФ, и за рубежом институт О.в.п.в. находится в непрерывном развитии, что связано с появлением и распространением ранее неизвестных вредоносных факторов: использованием новых видов энергии (электрической, атомной), быстрым ростом «вредных» отраслей производства, развитием всех видов транспорта, широкой механизацией и т. д., а также рядом иных тенденций (расширение потребительского рынка, общее усиление внимание к правовой охране личности). Поэтому можно и в дальнейшем ожидать появления новых видов деликтных отношений (см. также *Возмещение вреда, Источник повышенной опасности, Моральный вред* ).

*Додоков В.Н.*

## Обязательственное право

**ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОЕ ПРАВО** – совокупность гражданско-правовых норм, регулирующих обязательства; складывается из общей и особенной частей. Общая часть включает определение понятия и сторон обязательства, нормы обеспечения исполнения обязательств и др. Нормы особенной части О.п. регулируют отдельные виды обязательств. О.п. – наиболее мобильная, подвижная часть гражданского и торгового права. В обязательства повседневно вступают миллионы физических и юридических лиц. Развитие хозяйственного оборота и научно-технический прогресс приводят к появлению все новых и новых видов договоров, которые постепенно включаются в гражданское законодательство (например, договоры лизинга, франчайзинга, факторинга). В зарубежном праве нет единого подхода к данному институту.

В странах общего права вообще нет понятия "О.п.", а есть два самостоятельных института: договорное право и деликтное право. Нормам О.п. обычно посвящается специальный раздел гражданских кодексов. Так, в Германском гражданском уложении О.п. посвящена вторая из 5 книг. В то же время в Швейцарии нормы О.п. содержатся не в ГК, а в отдельном Обязательственном законе 1911–1936 гг. В ГК РФ имеется Раздел III части первой "Общая часть обязательственного права" и Раздел IV части второй "Отдельные виды обязательств".

## Обязательство

**ОБЯЗАТЕЛЬСТВО** – гражданское правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т. п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности (ст. 307 ГК РФ).

О. - относительное гражданское правоотношение, существующее между двумя сторонами – должником и кредитором, каждая из которых представлена конкретными, строго определенными лицами. Временная неизвестность личности кредитора, например в О. из бумаг на предъявителя, не означает отсутствия кредитора в О. Также и временная неизвестность должника, например после открытия наследства, но до его принятия, также не является препятствием для признания самого факта наличия должника: лицо, в котором реализуются качества должника, может быть установлено и позднее. «Относительность» О. означает также, что О. не создает обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон (для третьих лиц), хотя в предусмотренных законодательством или соглашением случаях О. может создавать для третьих лиц права в отношении одной или обеих сторон О. (см. *Договор в пользу третьего лица* ).

Основаниями возникновения О. могут быть любые юридические факты, предусмотренные ГК РФ как основания возникновения гражданских прав и обязанностей. Бесспорно, наиболее распространенным из них является договор, далее следуют причинение вреда и неосновательное обогащение. В настоящее время получают все большее распространение О. из односторонних сделок, ассортимент которых, впрочем, разнообразием не балует: в основном это сделки вексельного права. Кроме этого, О. может возникнуть на основании нормативного или индивидуального акта органа государственной власти или управления, судебного акта, юридических поступков, не являющихся сделками, а также из событий.

Традиционным и наиболее распространенным является разделение О. на договорные и внедоговорные. Последнюю группу часто называют деликтными О., что не является точным. Данная классификация проведена по критерию основания возникновения О. – О., возникающие из договоров (договорные), и О., возникающие из иных оснований (в том

числе и из деликта, но не обязательно только из него – внедоговорные).

В числе внедоговорных выделяются О. из правомерных действий:

– односторонних сделок, административных актов, юридических поступков;

– О. из неправомерных действий;

– из деликта(причинения вреда) и неосновательного обогащения, а также О., возникающие из юридических событий.

Иногда данная классификация считается равнозначной разделению О. на регулятивные – из всяких правомерных действий и охранительные – из любых неправомерных действий. По мнению других ученых, это две самостоятельные классификации, поскольку последняя из них, во-первых, проводится по совершенно иному критерию – юридической цели О., а во-вторых, не является всеобъемлющей – ею не охватываются О. из юридических событий.

Распространено также деление О. по фактической (хозяйственной) цели их возникновения. Это деление проводится самим ГК РФ, но в несколько неявной форме. Если обратить внимание на последовательность, в которой расположены правила ГК РФ об отдельных видах О., то можно обнаружить следующую закономерность: первоначально рассматриваются О., направленные на передачу имущества в собственность или иное вещное право, затем – О., направленные на передачу имущества в пользование. О. по производству работ. О. по оказанию фактических и юридических услуг. О. по совместной деятельности. Далее эта систематика утрачивается.

По соотношению прав и обязанностей О. подразделяются на взаимные и односторонние. В первом случае имеет место соединение в одном лице качеств двух сторон – и должника и кредитора. Во взаимных О. каждая сторона считается должником другой стороны в том, что обязана сделать в ее пользу, и одновременно ее кредитором в том, что имеет право от нее требовать. В односторонних О. у одного лица только права, а у другого – только обязанности.

Не все ученые-цивилисты поддерживают и идею разделения О. на простые, в которых стороны связаны одним правом и одной обязанностью, и сложные, стороны которых связаны друг с другом более чем одним правом и соответствующим числом обязанностей. По мнению противников этого деления, содержание каждого О. составляет одно право и корреспондирующая ему одна юридическая обязанность. То, что стороны связаны несколькими правами и обязанностями, говорит не о существовании сложных О., а о том, что перед нами существует несколько «простых» О.

Подобно разделению сделок на абстрактные и каузальные (см. *Сделки* ), О., возникающие из сделок, также принято делить на абстрактные и каузальные.

Разделение О. на альтернативные и факультативные проводится по определенности предмета исполнения – в альтернативном О. право выбора одного предмета исполнения из нескольких возможных может быть предоставлено кредитору или должнику, в то время как право выбора предмета в факультативных О. всегда принадлежит только должнику. Такая классификация оставляет открытым вопрос: а чем же отличаются альтернативные О. с альтернативностью на стороне должника от О. факультативных? Согласно другой точке зрения альтернативные и факультативные О. представляют собой два типа О. с множественностью предметов исполнения и различаются по факту наличия или отсутствия в их числе определения основного предмета. Если такой основной предмет не выделяется, если любое из исполнений считается юридически равнозначным – перед нами О. альтернативное (со стороны должника или со стороны кредитора – это классификация уже собственно альтернативных О.). Если же выделяется основной предмет, а все остальные являются только некой заменой для него. факультативными предметами – перед нами именно факультативное О. Невозможность предоставления одного из исполнений в альтернативном О. никак не влияет на обязанность должника предоставить любое иное исполнение из числа обусловленных. Невозможность предоставления основного исполнения в О. факультативном прекращает О. в целом.

По взаимосвязи друг с другом О. разделяются на основные и дополнительные.

Дополнительные О. выделяются тем, что не могут существовать самостоятельно и независимо от первых. Основные О. - это О., обслуживаемые дополнительными. Обычно дополнительными являются О. по обеспечению исполнения основных О.

Среди всего массива О. по различным критериям выделяются те или иные различные группы О. Обычно этими критериями служит правовой режим О., который может находиться в зависимости от самых разных обстоятельств (отсюда и разноречивость в критериях).

Так, традиционно выделяются:

– "предпринимательские О.", сторонами которых являются только коммерческие организации или граждане-предприниматели;

– О. с участием потребителей;

– О. строго личные (фидуциарные, лично-доверительные);

– денежные О. и т. д.

Основания прекращения обязательств установлены в основном в ст. 407–419 ГК РФ, но могут быть предусмотрены также и другими статьями ГК РФ, иными правовыми актами или договором. Особо уточняется (п. 2 ст. 407 ГК РФ), что прекращение О. по требованию одной из сторон допускается только в случаях, предусмотренных законом или договором. Это – вполне логичное продолжение принципа недопустимости одностороннего отказа от исполнения О. (ст. 310 ГК РФ).

Все основания прекращения О. принято классифицировать на такие, которые зависят от воли их сторон, и такие, которые реализуются независимо от их воли. К основаниям первого типа относятся исполнение О., соглашение сторон, зачет, новация, отступное, прощение долга, юридические односторонние действия. Основания второй группы – невозможность исполнения, совпадение должника и кредитора в одном лице (конфузия), акт государственного органа, ликвидация юридического лица, а для строго личных О. - смерть гражданина; падение пресекательного (преклязивного) срока; прекращение основного О. - для О. дополнительных.

Наиболее естественным и юридически нормальным способом прекращения О. является их исполнение (ст. 408 ГК РФ) (см. *Исполнение обязательств, Обеспечение исполнения обязательств, Ответственность гражданская*). Другими распространенными способами прекращения О. являются зачет, невозможность исполнения, новация, отступное.

Относительно редким (и новым для РФ) способом прекращения О. является прощение долга (ст. 415 ГК РФ), которое представляет собой одностороннюю сделку, совершаемую кредитором

О. и состоящую в освобождении кредитором должника от лежащих на нем обязанностей. Гражданским законодательством к прощению долга предъявляется единственное требование – оно не должно нарушать прав других лиц в отношении имущества кредитора.

Юридические односторонние действия прямо не выведены ГК РФ в качестве отдельного способа прекращения О., хотя применительно к отдельным О. и встречаются. Так, О. поручителя прекращается, если кредитор изменит условия основного О. в сторону увеличения ответственности или иные неблагоприятные последствия для поручителя (ст. 367 ГК РФ). Некоторые О. могут прекратиться просрочкой исполнения, некоторые – кредиторской просрочкой; по общему правилу основанием прекращения О. является возмещение убытков, уплата неустойки и т. д..

Статья 413 ГК РФ устанавливает, что всякое О. прекращается совпадением должника и кредитора в одном лице. Обычно оно является побочным эффектом действий, имеющих совершенно иную направленность, либо следствием событий (например, смерть отца, бывшего кредитором своего сына – единственного наследника, прекращает О. сына перед отцом). Слияние двух юридических лиц – должника и кредитора по О. - влечет прекращение этих О.

Акт государственного органа прекращает О., когда в результате издания этого акта исполнение О. становится невозможным полностью или частично (ст. 417 ГК РФ). Так, при



введении в сегодняшних условиях в РФ государственной валютной монополии все существующие валютные О. резидентов РФ, не действующих от лица государства, должны будут прекратиться. Стороны, понесшие в результате этого убытки, вправе требовать их возмещения в соответствии сост. 13 и 16 ГК РФ.

О. с участием юридических лиц, как на стороне должника, так и на стороне кредитора, прекращаются с их ликвидацией (ст. 419 ГК РФ). Это – общее правило, из которого законодательство может делать исключения – возлагать исполнение О. ликвидированного юридического лица на другое лицо.

О. с участием граждан прекращаются с их смертью, если исполнение не может быть произведено без личного участия должника либо О. иным образом неразрывно связано с личностью должника или кредитора (ст. 418 ГК РФ).

Истечение пресекательного срока является основанием прекращения сравнительно небольшого числа О., каковыми являются, например, О. поручителя (п. 4 ст. 367 ГК РФ). О. гаранта по банковской гарантии (п. 1 ст. 378 ГК РФ), чековые О. (п. 3 ст. 885 ГК РФ), вексельные О.

Прекращение основного О., ничтожность или признание основания его возникновения недействительным являются основанием для прекращения всех дополнительных О., в частности залога, поручительства, неустойки.

**Лит.:**

- Агарков М.М.* Обязательство по советскому гражданскому праву. М., 1940;  
*Годэмэ Е.* Общая теория обязательств. М., 1948;  
*Иоффе О.С.* Обязательственное право. М., 1975;  
*Май С.К.* Очерк общей части буржуазного обязательственного права. М., 1953;  
*Новицкий И.Б., Луцк Л.А.* Общее учение об обязательстве. М., 1950;  
*Новицкий И.Б.* Обязательственное право: Общие положения. Ч. 1. М., 1925; его же: Очерки гражданского права: Материалы к курсу лекций. Т. 2. Обязательственное право: общие понятия. М., 1921;  
*Саватье Р.* Теория обязательств: Юридический и экономический очерк. М., 1972;  
Гражданское право: Учебник. Ч. II/Под ред. *А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого.* М., 1997.  
*Белов В.А.*

## **Обязательство о явке**

**ОБЯЗАТЕЛЬСТВО О ЯВКЕ** – отбирается у обвиняемого в уголовном судопроизводстве РФ при отсутствии оснований, делающих необходимым применять меру пресечения. Сущность его состоит в том, что обвиняемый дает письменное обязательство являться по вызовам и сообщать о перемене своего места жительства (ст. 89 УПК). О. о я. не относится к числу мер пресечения. Обвиняемый, давший такое обязательство, может сохранять обычный уклад жизни, вправе по своему усмотрению менять место жительства, однако должен об этом ставить в известность орган расследования или суд, поскольку может в любой момент потребоваться в связи с производством по уголовному делу. В отличие от мер пресечения, которые могут применяться не только к обвиняемым, но и к подозреваемым, О. о я. может быть отобрано только у обвиняемого.

*Сергеев А. И.*

## **Овердрафт**

**ОВЕРДРАФТ** – краткосрочный кредит, оказываемый путем кредитования счета (ст. 850 ГК РФ), т. е. списания средств по счету клиента сверх остатка на нем в дебет счета. Условия О. обычно определяются договором банковского счета или банковскими правилами, к которым отсылает данный договор. Всякие суммы, поступающие на кредитованный банковский счет, автоматически погашают задолженность по О., что отличает О. от традиционных кредитов.

## **Оговорка о публичном порядке**

ОГОВОРКА О ПУБЛИЧНОМ ПОРЯДКЕ – действующее в ряде стран правило, согласно которому иностранный закон, к которому отсылает коллизионная норма, может быть не применен и основанные на нем права могут быть не признаны судами или иными органами данного государства, если такое применение закона или признание права противоречило бы публичному порядку данного государства. Понятие публичного порядка отличается в судебной практике и доктрине многих государств крайней неопределенностью; более того, некоторые юристы на Западе утверждают, что неопределенность – основной характерный признак этого понятия. Суды используют О. о п.п. с целью ограничения, а иногда и полного отрицания иностранного права, и прежде всего права страны другой социально-экономической системы. Вследствие этой практики О. о п.п. превратилась в один из типичных "каузуковых параграфов".

## **Ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего**

ОГРАНИЧЕНИЕ ДОСУГА И УСТАНОВЛЕНИЕ ОСОБЫХ ТРЕБОВАНИЙ К ПОВЕДЕНИЮ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНЕГО – согласно ст. 90 УК одна из принудительных, мер воспитательного воздействия, которая может быть назначена лицу, не достигшему 18 лет, впервые совершившему преступление небольшой или средней тяжести. Может предусматривать запрет посещения определенных мест, использования определенных форм досуга, в том числе связанных с управлением механическим транспортным средством, ограничение пребывания вне дома после определенного времени суток, выезда в другие местности без разрешения специализированного государственного органа. Несовершеннолетнему может быть предъявлено также требование возвратиться в образовательное учреждение либо трудоустроиться. Настоящий перечень не является исчерпывающим.

## **Ограничение по военной службе**

ОГРАНИЧЕНИЕ ПО ВОЕННОЙ СЛУЖБЕ – по уголовному праву РФ один из видов наказания, назначается осужденным военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, на срок от 3 месяцев до 2 лет за совершение преступлений против военной службы. Кроме того, данный вид наказания может быть назначен вместо исправительных работ, если в санкциях соответствующих статей УК они предусмотрены. Наказание заключается в том, что из денежного содержания осужденного производятся удержания в доход государства в размере, установленном приговором суда, но не свыше 20 %. Во время отбывания наказания осужденный не может быть повышен в должности, воинском звании, а срок наказания не засчитывается в выслугу лет для присвоения очередного воинского звания.

Если осужденный военнослужащий занимал должность, которую он в связи с совершением преступления занимать не может (например, должность, связанную с руководством подчиненными или их воспитателем), то он приказом командира воинской части может быть перемещен на другую, в том числе с понижением, должность или переведен в другую часть. До истечения установленного приговором суда срока наказания осужденный может быть досрочно уволен с военной службы по основаниям, предусмотренным ФЗ РФ от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе". В случае увольнения командир воинской части направляет в суд представление о замене осужденному оставшейся не отбытой части наказания более мягким видом наказания либо об освобождении его от наказания (ст. 148 УИК).

## Ограничение свободы

ОГРАНИЧЕНИЕ СВОБОДЫ – по уголовному праву РФ один из видов наказания: заключается в содержании осужденного, достигшего к моменту вынесения судом приговора 18-летнего возраста, в специальном учреждении без изоляции от общества, но в условиях надзора за ним.

Согласно ст. 53 УК О.с. назначается:

а) осужденным за совершение умышленных преступлений и не имеющим судимости – на срок от 1 до 3 лет;

б) осужденным за преступления, совершенные по неосторожности, – на срок от 1 до 5 лет.

Может применяться и в связи с заменой других видов наказаний; штрафа в случае злостного уклонения от его уплаты, обязательных работ и исправительных работ в случае злостного уклонения от их отбывания, лишения свободы при замене неотбытой его части более мягким наказанием, при отсрочке отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей. О.с. не назначается инвалидам I и II групп, беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей, женщинам, достигшим 55, и мужчинам, достигшим 65 лет, а также лицам, проходящим военную службу по призыву.

Осужденные к О.с. отбывают наказание в специальных учреждениях – исправительных центрах, как правило, в пределах территории субъекта РФ, в котором они проживали или были осуждены (ст. 47 УИК). Осужденные, которым О. с. назначено в порядке замены другого наказания, могут направляться в исправительные центры других субъектов РФ. Организации, в которых работают осужденные к О.с., привлекают их к труду с учетом состояния здоровья и профессиональной подготовки. В соответствии с ФЗ РФ от 13 июня 1996 г. № 64-ФЗ "О введении в действие Уголовного кодекса Российской Федерации" и ФЗ РФ от 8 января 1997 г. № 2-ФЗ "О введении в действие Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации" наказание в виде О.с. вводится в действие по мере создания необходимых условий для его исполнения, но не позднее 2001 г.

Агамов П. Д.

## Ограниченная монархия

см. *Конституционная монархия* .

## Ограниченные вещные права

ОГРАНИЧЕННЫЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА – права на вещи, производные от права собственности. В главе ГК РФ о праве собственности и иных вещных правах можно встретить регламентацию следующих типов О.в.п.: право хозяйственного ведения, право оперативного управления, право пожизненного наследуемого владения земельным участком, право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком, право постоянного пользования землей, право пользования землей собственником недвижимости, право ограниченного пользования чужим земельным участком (см. *Сервитут* ), право пользования жилым помещением.

Кроме этого, представляется необходимым отнести к О.в.п.:

– право присваивать доходы, полученные от использования чужого имущества на законном основании (ст. 136 ГК РФ);

– право залогодержателя на предмет залога (ст. 347 и 353 ГК РФ);

– право иждивенца (ст. 601–605 ГК РФ);

- право арендатора на объект аренды (ст. 617 ГК РФ);
- право доверительного управляющего на имущество, полученное им в доверительное управление (ст. 1020 ГК РФ).

Обладают чертами О.в.п. и в то же время существенно отличаются от них наследственные права.

Общими для всех О.в.п. являются следующие характеристики:

- возникновение по воле собственника или по прямому указанию закона;
  - ограниченный, по сравнению с правом собственности, состав правомочий, слагающих О.в.п.;
  - абсолютный характер, т. е. защита от нарушений любыми третьими лицами, в том числе и самим собственником;
  - приоритет О.в.п. над обязательственными (о некоторых других О.в.п. см. *Суперфиций, Узуфрукт, Эмфитевзис* ).
- Белов В.А.*

## **Одномандатные округа**

см. *Избирательный округ* .

## **Однопалатная система**

**ОДНОПАЛАТНАЯ СИСТЕМА** (монокамерализм) – структура общенациональных представительных учреждений – парламентов, исключающая их деление на палаты (см. *Двухпалатная система* ). Такие парламенты называют также однопалатными. В настоящее время большинство парламентов мира (около 60 %) строятся по О.с. Она характерна для парламентов унитарных государств (исключение: федеративные Танзания, ОАЭ). В последние годы наблюдается процесс перехода ряда унитарных государств от О.с. к двухпалатной (Румыния, Польша, Чехия, Хорватия), и наоборот (Швеция, Дания, Новая Зеландия).

## **Однопартийная система**

см. *Партийная система* .

## **Односторонний акт**

**ОДНОСТОРОННИЙ АКТ** – акт дипломатический, предпринимаемый субъектом международного права с целью установить определенные обязательства данного субъекта либо иные юридические последствия в международно-правовой сфере. Из О.а., известных истории дипломатии, можно привести принятый II Всероссийским съездом Советов 26 октября (8 ноября) 1917 г. Декрет о мире, в котором провозглашались основные внешнеполитические устремления РСФСР – установление всеобщего мира и безопасности народов, отказ от аннексий и контрибуций, от неравноправных договоров, от тайной дипломатии и др.: в сделанном в 1918 г. заявлении премьер-министра Великобритании Л. Джорджа говорилось о поддержке ее правительством "общих принципов самоопределения народов". В более поздней международной практике примерами О. а. могут служить Декларация Египта от 27 апреля 1957 г., в которой заявлялось его твердое намерение соблюдать правила Константинопольской конвенции относительно свободного плавание по Суэцкому каналу 1888 г., сделанное в 1974 г. французским правительством заявление о временном прекращении ядерных испытаний на островах Тихого океана, заявление советского руководства от 15 января 1986 г. о сокращении и ликвидации ядерных арсеналов до конца текущего столетия. Все такие и подобные им О.а. должны рассматриваться как

нормативные источники.

К числу О.а., имеющих нормативное значение, относятся также акты о признании вновь возникших государств, правительств, воюющей стороны:

– об отказе от предусмотренных международным правом прерогатив, например претензий;

– протест;

– объявление о нейтралитете, прекращении действия международного договора или договорных обязательств;

– ультиматум;

– объявление войны или о ее прекращении и т. д.

*Волосов М.Е.*

## Односторонняя сделка

ОДНОСТОРОННЯЯ СДЕЛКА – разновидность сделок, для совершения которых в соответствии с п. 2 ст. 154 ГК РФ необходимо и достаточно выражения воли одной стороны.

Наиболее распространенные разновидности О.с.:

а) составление завещания;

б) выдача доверенности;

в) отказ от наследства;

г) исполнение обязательства;

д) выдача чека;

е) публичное обещание награды;

ж) отказ наймодателей (сособственников) от договора имущественного найма.

Более детальная классификация О.с. основана на характере юридических последствий их совершения. В зависимости от этого выделяют следующие виды О.с.

Правоустанавливающие О.с., к числу которых относят:

– расторжение договора в случае виновного поведения другой стороны;

– выбрасывание ненужной вещи, прекращающее право собственности на нее;

– лишение в завещании права наследования;

– отказ от наследства;

– обязывание комиссионера продать вещь комитента за определенную цену;

– снижение цены комиссионером в одностороннем порядке после неявки комитента по вызову для переоценки вещи;

– перевод неисправного должника на аккредитивную форму расчетов либо на предварительную оплату продукции.

Правоизменяющие О.с.:

– заявление гражданина о выборе способа компенсации сносимого строения;

– требование кредитора об исполнении бессрочного обязательства;

– заявление грузоотправителей об изменении грузополучателя.

Правопорождающие О.с.:

– исполнение обязательства (предложение исполнения). Например, передача наймодателем ключей нанимателю трактуется как О.с. по предоставлению жилой площади;

– выборка продукции со склада поставщика – способ принятия исполнения;

– принятие поверенным исполнения.

Односторонне-сделочный характер присущ многим действиям, которые подчас относятся к категории "юридических поступков". Например, создание произведений науки, литературы и искусства, обнаружение клада, находка потерянной вещи – это односторонние и волевые действия. Однако они не являются О.с.

Из сравнения содержания ст. 21 и 153 ГК РФ следует, что сделка направлена на реализацию дееспособности гражданина. При таком определении сделки остается открытым вопрос о том, следует ли признавать сделкой действия лиц как некоторый процесс или в

качестве сделки следует признавать определенный результат действий. Необходимо отметить, что и односторонняя сделка, и договор отнесены законодателем в соответствии с п. 1 ст. 154 ГК РФ к родовому понятию «сделка». Однако в результате заключения договора, который признается двух- или многосторонней сделкой, правоотношение возникает во всех случаях, а при О.с. вопрос о его возникновении в большинстве случаев определяется усмотрением той стороны, в чей адрес направлено волеизъявление инициатора сделки. Противоречие в объединении договора и О.с. родовым понятием «сделка» заключается в том, что договор как разновидность сделки обязательно содержит существенный признак – наличие правоотношения между сторонами, который не всегда присутствует в О.с. Это противоречие послужило основанием не только к разногласиям между цивилистами по поводу отнесения того или иного юридического факта к О.с., но и по вопросу о принципиальной возможности существования О.с.

Например, М.М. Агарков отрицательно относился к О.с. и поэтому привлек для квалификации односторонних действий субъектов имущественных отношений конструкцию "юридических поступков". В.С. Толстой необходимым условием совершения большинства О.с. считает предварительное вступление лица в правоотношение (например, расторжение договора жилищного найма нанимателем производится в уже существующем жилищном правоотношении, доверенность выдает доверитель поверенному на основе ранее заключенного договора поручения; наследник отказывается от наследственной доли как участник соответствующего наследственного правоотношения). Из этого ряда выпадает та часть О.с., которая совершается вне конкретного правоотношения. Например, только публично объявив конкурс, т.е. совершив О.с., организация становится участником гражданского правоотношения. Однако не всегда и после совершения О.с. субъект, от которого она исходит, становится стороной в возникшем правоотношении. Например, между наследодателем и наследником оно не возникает и после того, как первый составляет завещание в пользу второго.

При совершении О.с. адресатам отводится пассивная роль – принять к сведению установление, изменение и прекращение их прав и обязанностей. При этом адресатом в одних случаях является участник уже существующего правоотношения, а в других – заинтересованное лицо, которое не является таким участником. Необходимо отметить, что для О.с. недостаточно совершить какие-либо действия. Необходимо еще довести до сведения контрагента их содержание. Например, расторжение договора, предъявление исполнения отсутствующему кредитору неосуществимы без постановки в известность адресата.

Сравнивая О.с. с договором, следует признать, что О.с. представляют собой завершённые действия лица, результат которых вызывает наступление юридических последствий, связанных только с волеизъявлением одной стороны. В отличие от этого для возникновения договорных отношений необходима встречная воля как минимум двух сторон.

**Лит.:**

*Алексеев С.С.* Односторонние сделки в механизме гражданско-правового регулирования//Сб. ученых трудов Свердловского юр. ин-та. Вып. 13. 1970;

*Толстой В.С.* Понятие и значение односторонних сделок в советском гражданском праве. Т. 5. М., 1966.

*Павлов В.П.*

## **Октроированные**

**ОКТРОИРОВАННЫЕ КОНСТИТУЦИИ** (фр. *octroyer* – жаловать, даровать) – конституция, дарованная односторонним актом главы государства (монарха) без участия представительных органов или дарованная метрополией колония при изменении формы колониального господства (освобождении от него). В преамбуле обычно указывается на ее происхождение. К числу О.К. относятся: Хартия, предоставленная Людовиком XVIII в 1814 г. французскому народу; Конституции Японии 1889 г., Марокко 1911 г., Абиссинии

1937 г., Временная Конституция Катара 1972 г., Саудовской Аравии 1992 г., Непала 1962 г., Свазиленда 1978 г., Кувейта, Иордании, Непала, ряда стран, бывших в прошлом британскими колониями.

## Омбудсман

ОМБУДСМАН (швед. *Ombudsman* – представитель интересов) – специально избираемое (назначаемое) должностное лицо для контроля за соблюдением прав человека разного рода административными органами, а в некоторых странах – также частными лицами и объединениями.

Экскурс в историю понятия позволяет обнаружить его связь с терминами «власть», «авторитет». Шведский термин «О. юстиции», использующийся для обозначения исторически первой омбудсмановской службы, не получил всеобщего признания. Наиболее авторитетное определение института О. принадлежит Международной ассоциации юристов: «Служба, предусмотренная конституцией или актом законодательной власти и возглавляемая независимым публичным должностным лицом высокого ранга, которое ответственно перед законодательной властью, получает жалобы от пострадавших лиц или действует по собственному усмотрению и уполномочено проводить расследования, рекомендовать корректирующие действия и представлять доклады».

Институт имеет различные наименования: во Франции, – медиатор, в Испании – народный защитник, в Великобритании – парламентский уполномоченный по делам администрации, в Италии – гражданский защитник, в Австрии – Коллегия народной правозащиты, в Нидерландах – национальный О., в Канаде – уполномоченный по публичным расследованиям, в США – общественный адвокат и помощник граждан, в РФ – Уполномоченный по правам человека. Действуют общие и специализированные службы (О. университетов и школ, больниц и психиатрических учебных заведений, по защите личных данных, обеспечению равенства полов, делам потребителей, охране окружающей среды, несовершеннолетних, здравоохранения, для вооруженных сил). Успешно работают муниципальные О. городов Парижа, Иерусалима, Нью-Йорка. Учрежден О. Европейского Союза.

Правовой механизм любого государства содержит не только традиционные средства контроля за законностью деятельности публичной администрации, но и так называемые нетрадиционные, неформальные элементы. К числу последних с полным правом можно отнести О. Учреждение О. объясняется тем, что классические способы контроля за администрацией, такие, как парламент, суды (общие и административные), не могут уловить все несправедливые, грубые, пристрастные, невнимательные акты и действия должностных лиц.

О. как правовой институт получил высокую оценку в мире. Исследователи, профессора права, политики продолжают эксперименты с О. при доброжелательной поддержке государственных и частных лиц. Организуются «круглые столы» с участием национальных О. под эгидой Кабинета министров Совета Европы, исследовательские семинары, конференции. Международная ассоциация юристов учредила специальный комитет, который проводит тематические исследования практики работы О. в различных государствах. В Канаде действует Международный институт О. Издается ежегодный журнал под одноименным названием.

Омбудсмановское сообщество насчитывает более 50 государств. Институт О. принят в государствах с различными формами правления: президентских и полупрезидентских республиках (США, Франция, Германия, Финляндия, Португалия, Израиль), парламентских республиках, (Австрия, Швейцария), конституционных монархиях, (Швеция, Дания, Норвегия, Испания, Нидерланды, Австралия, Канада, Великобритания, Новая Зеландия). Его чтят в классических демократиях и высоко оценивают в Польше, Венгрии, Румынии.

Прототипом омбудсмановских служб является шведский О., предусмотренный

Конституцией Швеции 1809 г. в качестве должностного лица парламента, рассматривающего жалобы на должностных лиц и государственные органы. Модель шведского О. нашла признание потому, что общие суды в Швеции традиционно не осуществляют контроль за административной деятельностью. Несменяемость чиновников и судей создавала в XVIII в. угрозу гражданским правам. В Финляндии также практически отсутствовал контроль судов за административной деятельностью и опыт Швеции был успешно заимствован в 1919 г. То же можно сказать о Дании (1955).

Интерес к идее О. во Франции возник в связи с кризисным положением административной юстиции – классического, но дорогого и медлительного средства правовой защиты. В 1973 г. здесь был учрежден институт медиатора, воплотивший представления французов о национальном О. и вобравший в себя элементы шведской и британской модели. Германия ограничилась учреждением Уполномоченного бундестага по обороне (военного О.) в 1957 г., поскольку Комитет по петициям бундестага фактически является коллегиальным О. В 1974 г. начала функционировать служба О. по гражданским делам земли Рейнланд-Пфальц, а в 1979 г. был учрежден О. по защите личных данных. В Италии ряд областей, провинций, коммун создали службы гражданских защитников на своей территории. К 1988 г. службы О. существовали в 9 регионах, 2 автономных провинций и 3 коммунах.

В Великобритании несовершенная система административного права, закрытое управление, судейское самоограничение при оценке административных действий, дегуманизации гражданской службы, подчинение идеологии менеджизма – все эти ахиллесовы пяты управления пробудили интерес к омбудсмановской идее. Парламентские методы разрешения жалоб рассматривались как недостаточные. Предложения службе О., исходящие от общественных организаций, политиков и исследователей, первоначально укладывались в рамки шведской схемы, но затем возобладали "антиконтинентальные настроения". В 1967 г. был учрежден парламентский уполномоченный по делам администрации, являющийся, по мнению самих англичан, «комбинацией» консерватизма, изобретательности и духа критичности. Исполнительная власть имеет привилегии секретности и сильные позиции, поэтому идея О. встретила трудности на пути осуществления. О. не стал здесь коренной институциональной новацией административного права; доступ к нему ограничен ввиду парламентского «фильтра» жалоб. Показательно, что англичане приняли идею О., но отвергли систему административных судов. Густонаселенная страна нуждалась в региональных О., и они были созданы в начале 70-х гг. в Англии, Уэльсе и Шотландии.

В Канаде потребность в институте О. была велика. Здесь действует меньше административных трибуналов, чем в Великобритании. отсутствует верховный орган надзора за деятельностью административных трибуналов. Парламент не имеет традиций разрешения гражданских жалоб; этому препятствовали масштабы страны. Превалирование исполнительной власти и сопротивление омбудсмановской идее со стороны правительства стало причиной того, что идея общенационального О. была реализована только в 1986 г., когда во многих провинциях уже функционировали омбудсмановские службы, а в масштабах всей страны действовал О. по вопросам информации, созданный в 1983 г.

Учреждение служб О. в Австралии происходило трудно и медленно. Причинами длительного неприятия концепции явились доминирование исполнительной власти над законодательной и опасение, что О. будут дублировать работу членов парламента. Созданию федерального О. препятствовали проблемы коммуникации. Национальный О. начал работать лишь в 1976 г.

В США при осуждении омбудсмановской идеи политики, ученые, общественность сходились во мнении, что нововведение должно гармонизировать с политической системой, обычаями и правозащитными механизмами страны. Огромные размеры государства, гетерогенное население с полярными социальными статусами, двухпартийная система, президентская форма правления с подчинением высших гражданских служащих президенту,



привилегии секретности исполнительной власти, отсутствие резкой грани между политикой и управлением – все эти факторы были критическими для идеи О. Последовательно проводимая доктрина разделения властей также препятствовала созданию парламентского О. Федеральный О. так и не был учрежден несмотря на то, что на уровне штатов функционируют более 20 регистратурных и исполнительных О. (квази-омбудсманов). На протяжении ряда лет в стране действовали экспериментальные омбудсмановские службы, которые доказали полезность идеи. О. воспринимается как один из неформальных негосударственных образований по типу многочисленных ассоциаций, призванных защищать права потребителей, пациентов, налогоплательщиков.

О., образованные в странах Восточной Европы, получили импульс от западного института. Их учреждение, несомненно, продиктовано внутренней потребностью постсоциалистического общества, где правовая система не оформлена, традиции государственной службы не сформированы. В Польше, напротив, правовой институт О. сформировался в переходный период развития общества от «социализма» к «демократии», когда проблема прав человека и гражданина стала центром общественных дискуссий. Венгрия учредила О. в 1989 г. Когда институт продемонстрировал свои возможности, в 1993 г. было решено дополнить «общий» О. специализированной службой уполномоченного Государственного собрания по правам национальных и этнических меньшинств.

Правовой институт О. с успехом решает поставленные перед ним задачи:

- формирование толерантных отношений граждан и органов исполнительной власти, снижение конфликтности в сфере управления;
- уменьшение негативных последствий бюрократизации административного аппарата;
- укрепление гуманных начал в административной системе;
- побуждение должностных лиц руководствоваться кодексом административной этики;
- воспитание у граждан культуры участия, сознания своего права на надлежащий уровень управления; просвещение в области прав человека.

О, привлекателен прежде всего для социально и политически уязвимых, незащищенных членов общества, которые могут положиться на его помощь, поскольку услуги влиятельных друзей или суда для них недоступны. Социальная доминанта института проявляется в его свойстве быть посредником между государством и гражданским обществом. Основные черты гражданского общества – согласие и компромисс. Деятельность защитника способствует усвоению этих качеств государственным аппаратом. Его доклады по итогам расследования жалоб – своеобразное зеркало административного поведения и гражданского правосознания. Институт участвует в формировании «отзывчивой» администрации и «мягкого» права. Игнорирование его жалобы "от имени народа" есть пренебрежение мнением гражданского общества.

Юридическая природа О. концентрируется в его общих и особенных характеристиках. Первые демонстрируют «чистоту», вторые – гибкость.

Можно выделить 12 общих характеристик:

- а) О. - субсидиарное(дополнительное) средство правовой защиты по отношению к суду, административным органам, прокуратуре;
- б) О. - независимый публично-правовой институт, не связанный чьим-либо мнением при проведении расследований;
- в) О. оказывает персонифицированную помощь (что не исключает образования коллегиальных служб);
- г) народный защитник – неформальный способ правообеспечения. С его помощью граждане реализуют право на хорошее управление вне судебных формальных процедур. О. проявляют отзывчивость и сопричастность проблемам потерпевших от административных злоупотреблений. Они лишены негативных качеств «юрократии», используют нетрадиционные критерии административного поведения (справедливость, разумность, правильность, уместность);
- д) народный защитник не имеет императивных полномочий, его решения чаще всего

рекомендательные. Сторонники права принуждения полагают, что О. не хватает юридического господства. Иные правоведы относят его к контрольной власти. Ни та ни другая точка зрения не согласуется с социальной и юридической природой О. Императивность здесь заменена другими свойствами: О. демонстрирует умеренность, уравновешенность и компетентность суждений. Его опосредованное воздействие зачастую более эффективно, чем традиционное (юридическое, силовое);

е) институт О. - открытое средство правовой защиты, обнажающее проблемы административной секретности. "Кислород публичности" необходим для выполнения рекомендаций О;

ж) институт имеет государственные атрибуты (должность, полномочия, юридическая регламентация организации и функций, подотчетность парламенту – органу исполнительной власти, установление обязанности администрации выполнять требования и рекомендации О.). Они служат дополнительными гарантиями результативности института;

з) О. объединяет общность задач: они не только разрешают вопросы, связанные с жалобами на административные органы, но и участвуют в выработке стандартов административного поведения и совершенствовании законодательства;

и) народные защитники имеют обширную сферу компетенции, которая распространяется на широкий круг административных органов и должностных лиц;

к) О. сохраняют политическую нейтральность. О. не вправе катализировать политическое противоборство, заручаться поддержкой партий;

л) О. тревожат сходные проблемы: угроза независимости расследованиям, материальные и кадровые трудности;

м) успех службы О. определяется неинституциональными факторами, в том числе управленческой, политической и гражданской культурой, сбалансированностью системы государственной власти.

Национальные модели О. очень разнообразны и являются комбинацией особенных характеристик, обусловленных социально-политической, правовой культурой и правосознанием в учреждающих эти службы государствах. Здесь трудно выделить конкретные типы, часто встречаются их комбинации. Назовем некоторые из особенных характеристик.

I. Исполнительные О. создаются реже, чем классические парламентские. Это медиатор во Франции, гражданские защитники Италии, О. в США. Учреждение президентских О. вызвало бы серьезные возражения Конгресса. На уровне штатов принцип разделения властей проведен менее жестко, поэтому эксперименты с исполнительными О., ответственными перед губернаторами штатов, а не перед легислатурами, имели успех. Тем не менее эти службы О. не обладают той степенью независимости от исполнительной (административной) власти, которую демонстрируют классические парламентские О.

II. Некоторые национальные службы О. решают задачи, которые не стоят перед иными О. Так, медиатор во Франции призван смягчить недостатки и дополнить систему административной юстиции. Парламентский уполномоченный по делам администрации Великобритании служит укреплению связей между парламентом и правительством. Народный защитник Испании сыграл значительную роль в переходе от тоталитарной политической системы к демократии.

III. Институт О. в различных государствах имеет неодинаковый вес и значение. В Швеции, Дании, Испании, Франции он демонстрирует высокую активность; во Франции медиатор полностью вписался в административную систему; в США обнаруживается удивительное разнообразие моделей службы, которая действует не только в государственных, но и в частных учреждениях. В Швейцарии и Финляндии О. еще не в полной мере проявили свой правозащитный потенциал.

IV. Некоторые О. (например, канадские, местные уполномоченные по делам администрации Англии, Уэльса, Шотландии, Австралии) контролируются судами с точки зрения наличия у них полномочий по оценке актов и действий определенных должностных

лиц и органов. Во Франции вопрос о контроле судов является предметом дискуссий. В целом же в странах романо-германской правовой семьи парламент и его комитеты могут вырабатывать рекомендации по вопросам юрисдикции О., и это считается достаточным для обеспечения бесконфликтной работы института. В Швеции предложение поставить О. под контроль Верховного административного суда не встретило поддержки.

V. О. используют различные критерии оценки административного поведения. Парламентский уполномоченный по делам администрации Великобритании не оценивает законность административной деятельности, но ссылается на нарушение принципов "хорошего управления". Канадские О. используют критерий "административной вежливости", шведские – "объективности и беспристрастности", датские – «разумности», норвежские – "очевидной разумности". Уполномоченный бундестага по обороне Германии оценивает "демократическую справедливость и уважение чувства личного достоинства военнослужащих". Французский медиатор проверяет "соответствие административной деятельности задачам-государственной службы". Национальный О. Нидерландов принимает во внимание административные стандарты, направленные на защиту частной жизни, гарантирование доступа администрации, беспристрастности. Американские О. ссылаются на критерий "уместности, ясности административных актов".

VI. Степень заимствования иностранных моделей при учреждении национальных О. различается от страны к стране. Так, шведский О. стал прототипом для Финляндии. Франция заимствовала британский и отчасти шведский опыт. Великобритания опиралась на новозеландское и датское законодательство при конструировании службы парламентского уполномоченного. США, напротив, создали исключительно самобытные службы, не имеющие аналогов, хотя и сохранили основной «набор» признаков классических парламентских О. (в тех штатах, где не была принята модель исполнительного О.).

VII. Различаются режимы ответственности за невыполнение запросов О., воспрепятствование расследованию жалоб. Шведские, американские, канадские, австралийские О. могут ставить вопрос о привлечении к ответственности в форме штрафа или тюремного заключения виновных должностных лиц (это формы уголовного наказания). В Великобритании неуважение к парламентскому уполномоченному наказывается как неуважение к суду. В иных государствах О. могут лишь огласить факты обструкции администрации и направить в парламент специальный доклад с указанием виновных лиц.

VIII. О. имеют неодинаковый объем и характер полномочий. Наиболее властными О. являются шведский и финский: они располагают правом уголовного и дисциплинарного преследования виновных должностных лиц. В развивающихся государствах О. чаще всего жестко включены в государственный механизм и обладают нередко императивными (а зачастую и типично контрольными) полномочиями. В цивилизованных в правовом отношении странах более заметна связь О. со структурами гражданского общества и он лишен контрольной императивной власти.

IX. Компетенция О. по кругу органов и лиц неоднозначна в различных государствах. Как правило, компетенция О. ограничивается органами государственного управления (лишь в Швеции и Финляндии О. может оценивать деятельность суда). Общей тенденцией для всех О. является включение в сферу их компетенции местных органов управления, дискреционных решений администрации. О. некоторых государств (например, парламентский уполномоченный по делам администрации Великобритании) ограничивает свою деятельность центральными органами управления. В Испании признается примат судебной деятельности перед квазисудебными функциями О.: им позволено оценивать только задержки в отправлении правосудия. .,

X. Некоторые О. обладают специфическими полномочиями: правом обращения в конституционный суд (КС) с ходатайством о рассмотрении гражданской жалобы, о признании закона неконституционным, о проверке правомерности задержания граждан (Австрия, Испания). Отдельным О. предоставлено право выступать с инициативами принятия законов или внесения изменений в действующее законодательство.

XI. Разнятся условия доступа к службе О.: сроки предоставления жалоб, требование совершеннолетия, личной заинтересованности, гражданства или места проживания. В Новой Зеландии граждане уплачивают пошлину при обращении к парламентскому уполномоченному. Законодательство устанавливает, что жалоба подается "лицом или группой лиц" (Великобритания), «лицом» (провинция Новая Шотландия Канады, шт. Небраска США, Израиль), "физическим или юридическим лицом" (Норвегия, Франция); исходят "из любого источника" (шт. Айова, г. Нью-Йорк (США)). Во Франции жалоба может быть представлена физическим лицом, заинтересованным в исходе дела, от имени юридического лица. В Испании никакая административная власть не может подать жалобу О., однако гражданские служащие могут обжаловать действия и решения своих начальников. В Великобритании и ряде стран Британского содружества гражданские служащие не включены в круг лиц, представляющих жалобы. В Нигерии права обращения к О. лишены военнослужащие, полицейские, сотрудники органов безопасности. Уполномоченный по вопросам информации Канады принимает жалобы от граждан – постоянных жителей страны. В Великобритании и Франции «фильтр» позволяет отсеивать жалобы, находящиеся за пределами компетенции О., а также тривиальные обращения. Местные уполномоченные Великобритании с 1988 г. вправе разрешать жалобы, поступающие непосредственно от граждан.

Исчерпание административных и судебных средств правовой защиты – условие рассмотрения жалоб во многих государствах. В Дании вышеуказанное требование не распространяется на обжалование процедурных аспектов решения. Во Франции медиатор может рассмотреть жалобу, когда пострадавший располагает правом административного обжалования. Однако исследователи института рекомендуют во избежание конкуренции О. и суда использовать следующий порядок: если гражданин подает жалобу медиатору, а затем возбуждает параллельное производство перед административным или общим судом, медиатору необходимо приостановить рассмотрение жалобы. В Дании, Франции, Испании, Нидерландах условием омбудсманевского расследования является отсутствие в производстве судов соответствующего дела. В Израиле закон запрещает рассмотрение дела, по которому состоялось судебное решение. Шведский О. обычно не расследует жалобы, по которым ожидается судебное решение, и приостанавливает уже начавшееся рассмотрение жалобы, если гражданин обратился с аналогичной жалобой в общий или КС. Местные уполномоченные Великобритании не принимают жалобы, касающиеся всех или большинства жителей района, на который распространяется их юрисдикция. В Израиле жалобу может представить лицо, которому непосредственно причинен ущерб или которое лишилось выгоды.

Письменная форма жалобы как условие ее представления предусмотрена в Швеции, Дании, Испании, Квебеке, Новой Шотландии. В Норвегии письменная форма считается предпочтительной. Не оговаривается форма жалобы в законодательстве Австрии, Западной Австралии, Канады, шт. Небраска и Айова в США. Содержание жалобы излагается без соблюдения специальных юридических требований: сообщаются самые общие сведения и принципиальные положения, относящиеся к сути спора. Анонимные жалобы не рассматриваются (прямой запрет содержится в законодательстве Швеции, Норвегии, Австрии, Испании).

В некоторых государствах установлен срок давности обращения к О.: в Норвегии и Испании – 1 год, в Швеции и Нигерии – 2 года.

XII. Некоторые государства прямо закрепили принцип бесцензурного движения корреспонденции в адрес О. (Швеция, Испания, новая Шотландия, Квебек, Западная Австралия, Израиль). Закон Западной Австралии провозглашает, что ограничения коммуникаций не применяются в отношении уполномоченного. Специальное требование к должностным лицам мест задержания и заключения о немедленной передаче жалоб предусмотрено в Законе о публичном защитнике Канады. Закон о помощнике граждан шт. Айова оговаривает, что письма лиц, находящихся в психиатрических учреждениях,

отправляются немедленно и нескрытыми.

XIII. Степень открытости (гласности) работы омбудсмановских служб неодинакова. Наиболее высокий уровень открытости обнаруживается в Скандинавских странах и США.

XIV. Различается уровень политизации О. В Дании парламентского уполномоченного стремятся исключить из политической борьбы, поэтому здесь отказались от первоначального предложения назначить на этот пост представителя оппозиционной партии Стортинга. Финский О. может принимать участие в деятельности правительства, обращать внимание парламентариев на его действия. Политическая ориентация кандидата оказывает серьезное влияние на процесс выбора О. в Финляндии. Кроме того, бывшие финские О. иногда впоследствии занимают пост министра или руководителя правительства. В Великобритании председатель специального комитета палаты общин по делам парламентского уполномоченного – представитель оппозиции, однако политические пристрастия не оказывают воздействия на рекомендации О., исходящие от Специального комитета.

XV. Различается организация системы О. в федеративных и унитарных государствах. Так, в Австралии функционирует федеральный парламентский уполномоченный и О. штатов. Федеральный О. играет в Австралии существенную роль в процессе контроля за актами делегированного законодательства, но федеральный принцип "единства в разнообразии" затрудняет коммуникацию О. штатов друг с другом и с парламентским уполномоченным. Штаты США являются своеобразной юридической лабораторией, выступают инициаторами конституционных и административных реформ. Более 20 штатов учредили омбудсмановские службы различных типов. Одна из причин отсутствия службы федерального О. в Америке – достаточно высокий профессиональный уровень федерального чиновничества, контролируемого президентскими структурами.

Оригинально организована омбудсмановская система Великобритании: наряду с парламентским уполномоченным здесь учреждены местные уполномоченные Англии, Шотландии, Уэльса и Северной Ирландии, не связанные отношениями организационного подчинения с парламентским уполномоченным по делам администрации, который одновременно является уполномоченным по делам здравоохранения. Парламент наделен правом обсуждения работы местных уполномоченных. Парламентский уполномоченный входит по должности в состав местных омбудсмановских служб и может координировать свою работу с деятельностью региональных (местных) О. Характерно, что в федеративных государствах федеральные О. и О. субъектов федерации не находятся в субординационных отношениях и не образуют единой системы. Исключение – Нигерия, где создана централизованная (напоминающая прокуратуру РФ) система О.

XVI. Особенными чертами характеризуются специализированные О. по вопросам информации, защиты окружающей среды, военных, по правам национальных меньшинств, по обеспечению равенства полов О. в Канаде, Венгрии, Норвегии, США. Специализированных О. нет в Испании, Австрии, Италии, Португалии.

С точки зрения административного права наибольший интерес представляют два вопроса: взаимоотношения О. с исполнительной властью и используемые О. процедуры расследования жалоб граждан. Существенная характеристика О. - независимость от исполнительной власти. Тем не менее ряд государств учредили исполнительных О., подотчетных исполнительной власти и назначаемых при ее активном участии на центральном и региональном уровнях. Во Франции медиатор построен по "голлистскому образцу", предполагающему превалирование исполнительной власти над законодательной. Государственный совет Франции в одном из своих решений объявил, что медиатор имеет характер административной власти. Медиатор назначается Советом министров и может смещаться специальным органом в составе вице-президента Государственного совета и первых заместителей Кассационного суда и Счетной палаты по инициативе президента. Бюджет французского О. является частью бюджета премьер-министра (в отличие от бюджета парламентского О., который финансируется из бюджета по статье "расходы парламента"), но используемые им средства не подчинены обычному административному контролю за

правительственными расходами. Медиатор представляет доклад по итогам своей работы за год не только парламенту (Национальному собранию), но и президенту. Взаимопроникновение администрации и службы медиатора происходит благодаря введению в состав административных органов специальных министерских (департаментских) корреспондентов, задачей которых является информирование общественности и парламента о функциях медиатора и оказание ему помощи в оформлении переданных парламентариями жалоб. Департаментские корреспонденты являются чиновниками высокого уровня, опытными в административном процессе, работающими на общественных началах. Абсорбирующая способность администрации Франции, стремящейся «ассимилировать» учреждение О., удивила даже скептиков омбудсмановской идеи. Исследователи отмечают, что для сохранения независимости медиатора нужно не только усилить его связи с органами административной юстиции, но и решительно остановить развитие института по пути сближения с администрацией.

Исполнительные О. штатов США назначаются единолично главами исполнительной власти штатов или с участием легислатур. Омбудсмановские службы при губернаторах подотчетны последним.

Бюрократическая жесткость нередко создает преграды для работы О. В одних государствах административные органы более граждански ориентированы, в других отдают предпочтение "государственным целям" (Франция, Австрия, Германия). В ряде стран у О. сложились диалогические отношения с управленческими структурами, в других, напротив, эти отношения чреваты конфликтами (в Австралии, Канаде, развивающихся государствах). О. Дании предпочитает в отношениях с административными органами проводить политику переговоров, сделок и компромиссов. В Нидерландах учреждение О. потребовало структурной перестройки в департаментах и министерствах: в них были введены должности гражданских служащих для поддержания связи с национальным О. Парламентскому уполномоченному по делам администрации Великобритании удалось установить "разумно нецеремониальные" отношения с государственными служащими. В министерствах сформированы специальные парламентские службы, контактирующие с парламентским уполномоченным. Диалог правительства и британского О. поддерживается благодаря стремлению последнего подчеркнуть в своих доктринах не только упущения, но и достижения администрации. В США исполнительные органы нередко формируют «контромбудсманов», перехватывая тем самым инициативу контроля и надзора в сфере управления. Являясь "правой рукой" губернаторов штатов, они чаще всего сосредоточиваются не на расследовании жалоб, а на общих проблемах государственной службы, предлагая изменения процедур и правил. Тем не менее исполнительные О. не всегда удобны и для самой исполнительной власти, которая упраздняла омбудсмановские службы через некоторое время после их создания. В Польше в первые годы деятельности уполномоченного по правам граждан министры проводили по отношению к нему obstructивную политику.

Процедуры расследования жалоб определяются полномочиями О.:

- правом присутствовать на заседаниях органов управления и суда (шведский и финский О. в последнем случае);
  - доступом к протоколам и документам административных органов (за отдельными исключениями);
  - инспектированием соответствующих органов и учреждений;
  - проведением слушаний с участием сторон (это полномочие редко используется).
- В результате расследования жалобы О. Швеции может принимать руководящие указания, издавать замечания и предложения. Медиатор Франции при отсутствии компетентного органа вправе возбудить дисциплинарное производство в отношении любого ответственного государственного служащего. Народный защитник Испании может организовывать расширенную встречу служащих и всех заинтересованных лиц для обсуждения жалобы, а если служащие отказываются участвовать в этой встрече –

потребовать письменного изложения причин отказа. Закон предусматривает издание народным защитником по результатам расследования замечаний, рекомендаций, памятных записок.

Национальный О. Нидерландов должен предоставить возможность административным органам, лицам, принявшим оспариваемый акт. Жалобщику возможность изложить свою точку зрения по обжалуемому вопросу в письменной или устной форме, за исключением свидетелей. Всем вызываемым лицам предлагается возможность воспользоваться услугами адвоката. Обязанность предстать перед О. не затрагивает министров, хотя последние могут направить своих представителей. О. вправе воспользоваться услугами экспертов и переводчиков. Если приглашенные лица не явились, национальный О. может распорядиться использовать силы полиции для их привода. Он также вправе принять решение о том, чтобы свидетели, переводчики и эксперты принесли торжественное заявление или присягу.

Парламентский уполномоченный по делам администрации Великобритании имеет широкие права (аналогичные полномочиям суда) по истребованию документов и доказательств (в том числе от свидетелей). Информационная привилегия, предоставленная в судебном процессе лицам, находящимся на службе Короны, не применяется в отношении О. Однако государственные служащие вправе отказаться отвечать на вопросы, относящиеся к процедурам кабинета или любого комитета кабинета министров. Как и все другие О., британский О. предоставляет заинтересованным лицам возможность быть выслушанными.

Законы об О. штатов США специально оговаривают, что О. самостоятельно определяют методы получения и разрешения жалоб, формы и способы распространения своих рекомендаций. Помощник граждан в случае отказа свидетеля явиться по повестке может обратиться в окружной суд, уполномоченный издавать обязывающие приказы в адрес свидетелей. Отказ повиноваться судебному приказу расценивается как неуважение к суду. О. шт. Гавайи может проводить частные слушания, вносить иск в соответствующий суд штата с тем, чтобы провести в жизнь свои рекомендации. Законодательные О. штатов получают доступ ко всем материалам учреждений, имеющим отношение к расследованию, располагают правом принудительно обеспечивать истребование доказательств под угрозой вызова в суд. Незаконодательные (исполнительные) О. лишены этих полномочий.

Омбудсмановские службы обеспечивают тот уровень гласности расследований, который необходим для информирования граждан об их деятельности, о мерах, принятых по итогам расследования. Одновременно законодательство вводит соответствующие ограничения, необходимые в интересах государственной безопасности, защиты прав граждан и уважения к государственной службе.

Законодательство об О. предусматривает гарантии их правозащитной деятельности, высокий правовой и социальный статус. Так, в Швеции О. занимают высокое общественное положение. Их жалованье устанавливается на уровне оплаты труда высоких должностных лиц страны. В Нидерландах пенсионное обеспечение национального О. аналогично обеспечению членов парламента. Парламентскому уполномоченному Великобритании выплачивается жалованье в размере 8600 ф. ст. в год. О. пользуются неприкосновенностью и не могут привлекаться к ответственности за высказанные мнения или совершенные действия в связи с выполнением омбудсмановских функций (за некоторыми незначительными исключениями). Кроме того, О. не могут обязываться представлять в суд доказательства в связи с теми или иными фактами, которые стали им известны при осуществлении их функций.

Требования, предъявляемые к лицу, которое претендует на пост О., являются, с одной стороны, традиционными требованиями к публичным служащим высокого ранга, а с другой – отличаются повышенной «социальностью». Общим является несовместимость поста О. и других публичных должностей. Требование о юридическом образовании является не повсеместным, однако весьма распространенным. Лишь первый О. Швеции не был юристом: последующие имели университетские дипломы с отличием. В Финляндии для О. необходимы выдающиеся познания в области права. В Дании кандидат на место О. должен

соответствовать требованиям, предъявляемым к судьям. В Норвегии О. необходима квалификация, требуемая для назначения судей Верховного суда (ВС) (возраст не менее 30 лет и университетский диплом юриста с отличием). Закон о национальном О. Нидерландов не формулирует официальных квалификационных требований к претенденту на этот пост, но для общественности страны очевидно, что О. должен обладать правовым знанием и опытом в сфере публичного управления. К уполномоченному по правам граждан Польши предъявляется требование обладать выдающимися юридическими знаниями, профессиональным опытом и социальной чуткостью. Публичный советник шт. Небраска (США) должен быть лицом, способным хорошо анализировать проблемы права, администрации и публичной политики. В Испании народным защитником может стать совершеннолетний испанец, пользующийся гражданскими и политическими правами в полном объеме. В Австрии члены Коллегии народной правозащиты должны обладать правом быть избранными в нижнюю палату парламента – Национальный совет. Возрастной ценз косвенно устанавливается правилами отставки по достижении возраста 65 лет (Австралия, Великобритания, Нидерланды, Канада).

Охарактеризуем порядок назначения О. в учредивших их государствах. В Швеции О. избирается парламентом (риксдагом) на 4-летний срок и не может быть избран повторно. О. Норвегии также избирается парламентом (Стортингом) на 4 года. и возможность повторного избрания не исключена. Национальный О. Нидерландов назначается нижней палатой парламента, а не Короной, (что является нетрадиционным для конституционного права этой страны) по рекомендации комитета о составе вице-председателя Государственного совета, председателя ВС, председателя Генеральной аудиторской палаты на срок 6 лет. Народный защитник Испании избирается Генеральными кортесами (парламентом Испании) на 5-летний срок. Ввиду двухпалатной структуры парламента необходимо получение согласия 3/5 голосов каждой палаты сената и конгресса.

Проведор юстиции Португалии назначается парламентом (Ассамблеей республики) на срок 4 года. Австрийская Коллеция народной правозащиты избирается Национальным советом (главной палатой) страны на 6-летний период. Допускается повторное избрание членов Коллегии. Медиатор Франции назначается Советом министров по рекомендации специального органа, состоящего из председателей обеих палат парламента, конституционного совета, первых председателей Кассационного суда, Счетной палаты и вице-президента Государственного совета. Британский Парламентский уполномоченный назначается формально королевой, а фактически парламента рекомендует кандидатуру О. через премьер-министра.

Ряд государств (Австрия, Испания, многие развивающиеся страны, штаты США) предусматривают активное участие политических сил в подборе кандидата на пост О.

Институт О. естественным образом и без видимых усилий вписался в право-обеспечительный механизм. При создании службы во многих государствах высказывалось опасение возможного пересечения полномочий и сферы компетенции О. и судов, О. и прокуратуры, О. и органов административной юстиции. Но на самом деле эта проблема не стала ни острой, ни неразрешимой. Законодательство о Коллегии народной правозащиты Австрии предусматривает, что в случае возникновения у Коллегии разногласий с федеральным правительством или с каким-либо федеральным министром по поводу интерпретации положений Закона, регулирующих компетенцию Коллегии, вопрос решается КС в закрытом заседании. О. Новой Зеландии также вправе запросить заключение (декларативное мнение) от ВС, хотя фактически этим правом не пользуется. Соотношение и взаимодействие народных защитников с судами, органами административной юстиции и прокуратурой не регулируются ювелирно отточенными правилами и в значительной мере складываются ситуативно. Чем императивнее модель института О., тем тщательнее должны регламентироваться полномочия, сфера деятельности и "векторы пересечения" О. с судом и прокуратурой.

Основные принципы пересечения О. с иными средствами правовой защиты



следующие:

- приоритетным способом право-обеспечения выступает судебный контроль;
- О. и прокуратура осуществляют тесное сотрудничество и взаимодействие в области правозащиты;
- О. расследуют жалобы, как правило, при условии исчерпания гражданами других средств правовой защиты.

В РФ правовая основа деятельности О. (Уполномоченного по правам человека РФ) – Конституция РФ (ст. 103) и ФКЗ от 26 февраля 1997 г. № 1-ФКЗ "Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации". При разработке проекта закона использовался зарубежный опыт.

**Лит.:**

- Бойцова В.В.* Служба защиты прав человека: Мировой опыт. М., 1997;
- Энциклопедический юридический словарь. М., 1996. С. 201;
- Конституции зарубежных государств/Под ред. проф. *В.В. Маклакова*. М., 1996;
- Конституционное (государственное) право зарубежных стран: Учебник. Часть общая. М., 1996; Часть особенная. М., 1997.
- Конституция Российской Федерации: Комментарий. М., 1997;
- Хаманева Н.Ю.* Охрана прав граждан в зарубежных странах. Институт О. М., 1991; ее же: Специфика правового статуса Уполномоченного по правам человека в РФ и проблемы законодательного регулирования его деятельности//Государство и право, 1997, № 9. С. 21–30.
- Бойцова В.В., Бойцова Л.В.*

## **Онкольный кредит**

**ОНКОЛЬНЫЙ КРЕДИТ** – кредит, оказываемый банком путем внесения на специально открытый для этой цели текущий счет собственных средств, обычно под залог ценных бумаг. Термин "О.К." происходит от английского словосочетания "on call", что означает "до звонка", "до требования". Иными словами, договор о предоставлении О.К. всегда имеет характер договора до востребования и может быть прекращен по требованию любой стороны во всякое время. Так, банк вправе в любое время потребовать от клиента возврата на текущий счет изъятых с него сумм, предложив предварительно забрать имеющееся обеспечение. И наоборот: клиент также вправе во всякое время внести на счет снятые им суммы, после чего вправе потребовать возврата ему обеспечения. Удобство договора об О.К. очевидно для обеих сторон. Клиент вправе получать с такого счета (возвращать на счет) суммы полностью или частями, а значит, контролировать и размеры подлежащих уплате процентов за пользование средствами, ибо проценты уплачиваются здесь только на фактически изъятые суммы и только за то время, пока их не было на счете. Для банка такая форма кредитования имеет то преимущество, что кредит всегда обеспечивается высоколиквидными ценными бумагами и при этом в любой момент может быть сокращен или прекращен вовсе односторонним волеизъявлением банка. Банковский счет, открываемый клиенту в целях осуществления операции О.К., называется активным или специальным текущим счетом.

*Белов В. А.*

## **Опека**

**ОПЕКА** – институт гражданского и семейного права, способ восполнения дееспособности и защиты прав и интересов несовершеннолетних и недееспособных лиц. История О. неразрывно связана с необходимостью устройства детей, оставшихся без попечения родителей. В период существования в России патриархальной семьи всякий раз, когда возникала потребность "замены родительской власти" либо требовалась забота об осиротевшем ребенке, его отдавали лицу, которому поручалось "печаловаться о детях". При подборе опекунов главенствовал принцип "кто детям ближе буде". Ими могли быть отчим,

ближайшие родственники. Осуществлялась О. по завещанию, а также по решению церкви.

Термин "О." заимствован русским законодательством значительно позже из литовского права. Правовое регулирование О. можно найти в Русской Правде. В более позднее время Петр I, учредив магистраты, обязал их, а не церковь смотреть, "чтобы сироты не оставались без опекунов". В этот период различалось три вида назначения опекунов: по завещанию родителей, по распоряжению правительства и в соответствии с законными правилами. В соответствии с Указом Екатерины II "Учреждения для управления губерний" (1775) О. ведали разные учреждения в зависимости от сословной принадлежности осиротевшего ребенка и его опекуна. От опекуна требовалось, чтобы он был человек честный, порядочного поведения, чтобы от него "отеческого попечения к малолетнему ожидать непременно можно".

Павел I передал О. в ведение "юстицким гражданских дел департаментам городского правления". Однако основные принципы и, в частности, принцип сословности оставались неизменными еще долгие годы. В конце XIX в. число видов О. превысило 20. Однако основное место среди них всегда занимала О. над детьми-сиротами.

Сословный характер О. был упразднен после Октябрьской революции. О. приобрела государственный характер. Учреждениями, ведающими всякой О., являлись в те времена губернские отделы социального обеспечения. Специфика послереволюционного периода связана со стремлением устроить ребенка в детский дом, а не в семью. Это объяснялось господствовавшей в то время идеологией приоритетности государственного воспитания. Одновременно была введена обязанность каждого гражданина, в случае его выбора общественностью, быть опекуном. Зачастую О. вводилась при живых родителях по классовым соображениям, если эти родители были противниками идеологии социализма. Данная направленность в правовом регулировании института О. господствовала на протяжении 50 лет и претерпела существенное изменение только после принятия КоБС РСФСР 1969 г., в соответствии с которым опекун назначался только по его просьбе. Более строгим стал принцип отбора кандидатуры опекуна. Был внесен и ряд других изменений, которые в целом положительно сказались на развитии института О. Переход к рыночным отношениям потребовал существенных корректив правового регулирования О. Многие его нормы, традиционно содержащиеся в семейных кодексах, были перемещены в ГК РФ, где ему посвящены ст. 29–40. В СК опека регламентируется ст. 145–150. Кроме того, ряд положений, относящихся к О., регулируется нормами административного права.

Таким образом, О. представляет по своей правовой природе комплексный институт. В соответствии со ст. 32 ГК РФ О. устанавливается над малолетними, а также над гражданами, признанными судом недееспособными вследствие психического расстройства, в целях защиты их прав и интересов. СК регулирует О. над детьми, не достигшими возраста 14 лет, оставшимися без попечения родителей. Хотя прослеживается единство основных положений ГК РФ и СК, регулирующих О. над детьми, они имеют и ряд особенностей. Так, в отличие от О. над совершеннолетним недееспособным гражданином на опекуна ребенка возлагается также обязанность заботиться о его обучении и воспитании. Отличным является и критерий, по которому определяется необходимость назначения опекуна. В первом случае им является состояние – недееспособность, во втором – возраст (до 14 лет).

По общему правилу опекун назначается органом О. и попечительства по месту жительства лица, нуждающегося в О., в течение месяца, когда указанным органам стало известно о необходимости установления О. над гражданином. При наличии заслуживающих внимания обстоятельств опекун может быть назначен органом О. и попечительства по месту жительства опекуна (п. 1 ст. 35 ГК РФ). Органами О. и попечительства являются органы местного самоуправления. Опекуном может быть назначен только совершеннолетний дееспособный гражданин с его согласия. Опекун является представителем подопечного в силу закона и совершает от его имени и в его интересах все необходимые сделки. Он выступает в защиту прав и интересов своего подопечного в отношениях с любыми лицами, в том числе в судах, без специального полномочия.

Не могут быть назначены опекуном лица:

- лишенные родительских прав;
- больные хроническим алкоголизмом и наркоманией;
- отстраненные от выполнения обязанностей опекуна;
- ограниченные в родительских правах;
- не могущие по состоянию здоровья осуществлять обязанности по воспитанию ребенка;
- бывшие усыновители, если усыновление отменено по их вине.

Опекун несовершеннолетнего должен проживать совместно со своим подопечным. Всякий раз, меняя место жительства, он обязан извещать об этом органы О. и попечительства. При установлении О. опекуну выдается опекунское удостоверение, заводится личное дело подопечного, где хранятся все документы по О., а также акты обследования условий жизни подопечного. Этот орган осуществляет постоянный надзор за деятельностью опекунов, оказывает различную помощь опекуну и подопечному в решении бытовых и иных вопросов.

По общему правилу обязанности по О. исполняются безвозмездно независимо от уровня материальной обеспеченности лица, выполняющего обязанности опекуна. Однако он получает на содержание подопечного ежемесячно денежные средства в размере, установленном в данном регионе для содержания детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, находящихся в детских интернатных учреждениях на полном государственном обеспечении. Опекунами граждан, находящихся в соответствующих воспитательных, лечебных учреждениях, учреждениях социальной защиты населения или в других аналогичных учреждениях, являются эти учреждения.

О. над совершеннолетними гражданами прекращается в случаях вынесения судом решения о признании подопечного дееспособным или отмены ограничений его дееспособности по заявлению опекуна или органа О. и попечительства (ст. 40 ГК РФ). По достижении малолетним подопечным 14-летнего возраста О над ним прекращается, а гражданин, осуществлявший обязанности опекуна, становится попечителем без специальной дополнительного решения об этом.

*Ермаков В. Д.*

## **Оперативное управление**

*см. Право оперативного управления .*

## **Операционный день**

ОПЕРАЦИОННЫЙ ДЕНЬ (банковский день) – часть рабочего ДНУ банка, в течение которой производится обслуживание клиентов по всем или большинству банковских операций. В действующем законодательстве и банковских правилах понятие О.д. прямо не раскрывается. Продолжительность операционного дня определяется банками самостоятельно с учетом требований законодательства о банках и банковской деятельности и банковских правил. Договором банковского счета для клиента может быть установлена иная продолжительность О.д., чем определена общими условиями обслуживания в данном банке.

*Новоселова Л.А.*

## **Опознание**

ОПОЗНАНИЕ – в уголовном судопроизводстве РФ следственное действие, состоящее в предъявлении в процессе дознания или предварительного следствия свидетелю, потерпевшему, подозреваемому или обвиняемому в установленном законом порядке лица или предмета с целью установления его тождества или различия с тем лицом (предметом),

которое опознающий наблюдал в связи с расследуемым событием и о котором он давал показания. Результаты О. имеют доказательственное значение по уголовному делу. Вопрос о необходимости производства О. решается лицом, ведущим дознание, или следователем, в производстве которого находится уголовное дело. Перед производством О. опознающий обязательно должен быть допрошен об обстоятельствах, при которых он наблюдал соответствующее лицо или предмет, и о приметах и особенностях, по которым он может их опознать. Эти приметы и особенности должны быть подробно записаны в протоколе допроса. Без этого О. не будет иметь доказательственной силы.

В случае если по обстоятельствам дела лицо или предмет необходимо предъявить для О. нескольким лицам, они предъявляются каждому в отдельности с целью избежать воздействия показаний одних опознающих на показания других. Недопустимо также одновременное предъявление нескольких лиц или предметов, подлежащих О. Оно должно производиться в присутствии не менее 2 понятых. В случае необходимости понятые в дальнейшем могут быть допущены в качестве свидетелей об обстоятельствах проведения О. В роли понятых не могут выступать лица, предъявляемые в числе опознаваемых. Лицо, которое опознается, предъявляется опознающему вместе с другими лицами, по возможности сходными по внешности с опознаваемым. Общее число лиц, предъявляемых для О., должно быть не менее 3. Это правило не распространяется на О. трупа. При невозможности предъявления лица О. может быть произведено по его фотокарточке, предъявляемой одновременно с другими фотокарточками в количестве не менее 3.

Перед началом процедуры опознаваемому предлагается занять любое место среди предъявляемых лиц, что отмечается в протоколе. Такой порядок, во-первых, позволяет провести О. наиболее объективно, во-вторых, исключает возможность возражений опознанного о том, что его специально поместили на определенное место, о чем сообщили опознающему. Предмет, подлежащий О., предъявляется в группе однородных предметов. Опознающий приглашается после того, как опознаваемый займет место среди предъявляемых лиц, а при О. предмета – после того, как предъявляемые предметы будут размещены в определенном порядке. Если опознающим является свидетель или Потерпевший, то они перед О. в присутствии понятых предупреждаются об ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, о чем в протоколе О. делается отметка, удостоверяемая подписью предупрежденного лица. Затем опознающему предлагается указать лицо или предмет, о котором он ранее дал показания. Наводящие вопросы или проведение О. не допускаются: если опознающий не опознал лицо или предмет, то О. на этом заканчивается.

Если же опознающий указал на одно из предъявленных ему лиц или на один из предметов, то ему предлагается объяснить, по каким приметам или особенностям он узнал данное лицо или предмет. Несоблюдение этого правила и невыяснение примет и особенностей, по которым произведено О., делает результаты О. бездоказательственными, так как в этом случае невозможно проверить обоснованность показаний опознающего. О. не может быть признано обоснованным, если оно произведено по случайным признакам или по таким признакам и приметам, которые вследствие неопределенности недостаточны для установления личности или предмета.

Предъявление для О. оформляется протоколом, в котором указываются:

- место и дата производства О.;
- время его начала и окончания;
- освещение, при котором производилось О.;
- должность и фамилия лица, составившего протокол;
- фамилии, имена, отчества и адрес лиц, предъявляемых для О., и понятых и, кроме того, возраст лиц, предъявляемых для О.

В протоколе отмечается о сделанном опознаваемому предложении занять любое место среди предъявляемых лиц и о предупреждении опознающего, если им является потерпевший или свидетель, об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний по ст. 308 УК и за

дачу заведомо ложного показания по ст. 307 УК. Показания опознающего, данные им при проведении О., в протокол О. записываются по возможности дословно. Подписывается протокол всеми лицами, участвовавшими в производстве О.

*Сергеев А.И.*

## **Определение**

**ОПРЕДЕЛЕНИЕ** – постановление суда или арбитражного суда первой инстанции или судьи, которыми дело не разрешается по существу. О. постановляются судом или судьей в совещательной комнате. При разрешении несложных вопросов суд или судья может вынести О. после совещания на месте, не удаляясь в совещательную комнату. Такое О. заносится в протокол судебного заседания. О. оглашаются немедленно после их вынесения.

В О. должны быть указаны:

- время и место вынесения О.;
- наименование суда, вынесшего О., состав суда и секретарь судебного заседания;
- лица, участвующие в деле, и предмет спора;
- вопрос, по которому выносится О.;
- мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, и ссылка на законы, которыми суд руководствовался;
- постановление суда; порядок и срок обжалования О.

## **Оптация**

**ОПТАЦИЯ** (лат. *opto* – выбирать) – в конституционном и международном праве один из способов приобретения или прекращения гражданства, связанный с территориальными изменениями. В том числе предусмотрен Законом РФ от 28 ноября 1991 г. 1948-1 "О гражданстве Российской Федерации". О. - право на выбор гражданства для лиц, проживающих на территории, изменившей государственную принадлежность. Если территория включается в состав РФ, проживающие на ней лица по общему правилу приобретают гражданство РФ (можно также сказать – переходят в гражданство РФ) без специального на то личного обращения с ходатайством в компетентные органы государства. Приобретение гражданства РФ оформляется выдачей паспорта гражданина РФ.

Лица, которые предпочитают не приобретать гражданства РФ, должны сделать на этот счет специальное заявление в определенные сроки. В свою очередь если территория исключается из состава РФ, проживающие на ней лица выходят из гражданства РФ (специального обращения в государственные органы РФ по этому поводу не требуется). Однако если они хотят остаться в гражданстве РФ, то должны заявить об этом в установленный срок. Конкретно порядок и срок выбора гражданства при территориальных изменениях определяются международным договором РФ. По истечении определенных договором сроков возможность изменить гражданство посредством О. исключается.

*Авакьян С.А.*

## **Опубликование закона**

**ОПУБЛИКОВАНИЕ ЗАКОНА** – публикация текста закона в официальном издании государства, территориальной единицы или соответствующего органа, осуществляемая компетентными органами и (или) должностными лицами. О.з. – одна из разновидностей (главная) обнародования закона. В соответствии с ФЗ РФ от 25 мая 1994 г. № 5-ФЗ "О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания" ФЗ подлежат официальному опубликованию в течение 7 дней после их подписания Президентом РФ. Официальным опубликованием закона считается первая публикация его полного текста в

"Российской газете" или "Собрании законодательства Российской Федерации".

Помимо этого, ФКЗ, ФЗ могут быть опубликованы в других печатных изданиях, переданы по телевидению, радио, разосланы соответствующим органам, должностным лицам, предприятиям, учреждениям, организациям, переданы по каналам связи, распространены в машиночитаемой форме. Законы могут быть опубликованы в виде отдельного издания. Субъекты РФ предусматривают аналогичные правила для своих законов. ФКЗ, ФЗ вступают в силу одновременно на всей территории РФ по истечении 10 дней после их официального опубликования, если самими законами не установлен другой порядок вступления их в силу.

Согласно ст. 15 Конституции РФ законы подлежат официальному опубликованию. Неопубликованные законы не применяются. Любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы для всеобщего сведения. Обнародование закона в виде информации либо текста, передаваемых по телевидению, радио, вручаемых исполнителям и т. п., не заменяет собой О.з., которое в любом случае является обязательным.

*Авакьян С.А.*

## Опцион

ОПЦИОН (лат. *optio* – выбор, право выбора) – полученное на возмездной основе право приобретателя выбирать по своему усмотрению между двумя или более установленными в договоре действиями. О. был известен в Древней Греции, Риме и Финикии (например, описание О. содержится в «Политике» Аристотеля). В качестве предмета О. выступают различные объекты гражданских прав, что обуславливает множественность толкования данного термина в зависимости от обстоятельств его применения. Так, законодательство РФ о ценных бумагах устанавливает содержание опционного свидетельства (Постановление ФКЦБ РФ от 9 января 1997 г. № 1 "Об опционном свидетельстве, его применении и утверждении стандартов эмиссии опционных свидетельств и их проспектов эмиссии"), а законодательство других стран характеризует операции с конвертируемыми ценными бумагами и различными правами приобретения как опционные. Таким образом, О. следует считать общевидовым понятием, конкретные формы которого могут быть различны.

Наряду с этим в современном торговом обороте сложилось особое понятие опционной сделки, сущность которой наиболее полно проявляется в биржевом О. (Закон РФ от 20 февраля 1992 г. № 2383-1 "О товарных биржах и биржевой торговле"). Первоначальным видом опционных сделок является договор купли-продажи наличного товара, заключаемый под его общую поставку. В дальнейшем биржевые опционные сделки получают распространение для поддержания спекулятивного интереса к различным объектам биржевой торговли, в том числе и без намерения их поставки (в этой связи широкую известность приобрели биржевые операции с луковицами тюльпанов в Голландии в 1610–1688 гг.). Квалификация опционных сделок, предусматривающих отсрочку исполнения во времени, как спекулятивных часто является причиной запрета на их совершение на бирже (например, в Германии до 1970 г.). В настоящее время биржевой товарный О. распространен главным образом на определенные товарные позиции – драгоценные и цветные металлы, тропические товары (каучук, кофе, какао), сахар, хлопок, зерновые и некоторые другие товары. Первые опционные контракты на акции заключались на бирже в Амстердаме с XVII в. Поворотным этапом в развитии опционной торговли фондовыми ценностями следует считать 1973 г., когда такие опционные сделки были стандартизированы и допущены к обращению на Чикагской опционной бирже.

*Шеленкова Н.Б.*

## Опционное свидетельство

**ОПЦИОННОЕ СВИДЕТЕЛЬСТВО** – производная именная ценная бумага, закрепляющая право ее владельца на покупку (О.с. на покупку) или продажу (О.с. на продажу) ценных бумаг (базисного актива) эмитента О.с. или третьих лиц, отчет об итогах выпуска которых зарегистрирован до даты выпуска О.с. На практике О.с., предоставляющее право его держателю выступать в качестве продавца, называется опционом колл, а в качестве покупателя – опционом пут. Правовое регулирование О.с., порядка их выпуска и обращения осуществляется постановлением ФКЦБ РФ от 9 января 1997 г. № 1 "Об опционном свидетельстве, его применении и утверждении стандартов эмиссии опционных свидетельств и их проспектов" и утвержденными Стандартами эмиссии О.с. и их проспектов.

Эмитентами О.с. на покупку могут быть юридические лица – собственники базисного актива и юридические лица – эмитенты базисного актива, действующие на основании договора комиссии с собственником базисного актива. Эмитентами О.с. на продажу могут быть юридические лица только при наличии соответствующего обеспечения выпуска О.с. Свидетельства могут быть выпущены как под обеспечение, предоставленное эмитенту О.с. для целей их выпуска третьими лицами, так и под залог определенного имущества эмитента. Величина обеспечения выпуска О.с. на продажу не может быть менее совокупной стоимости выпуска О.с. по цене исполнения. Юридическое лицо не может выступать эмитентом О.с. при наличии убытка в балансе на момент принятия решения о выпуске О.с.

Базисными активами О.с. могут быть только акции и облигации (за исключением государственных облигаций и облигаций муниципальных образований) отчет об итогах выпуска которых зарегистрирован в установленном законодательством РФ порядке.

Эмитент базисного актива и указанные ценные бумаги должны отвечать одновременно следующим требованиям:

- отсутствие каких либо ограничений для владельцев ценных бумаг в уставе общества, а также отсутствие обременении ценных бумаг обязательствами;

- допуск к котировке ценных бумаг не менее чем на одной фондовой бирже или в торговой системе организатора торговли;

- публикация котировок не менее чем в одной общероссийской газете с тиражом не менее 50 тыс экземпляров или раскрытие информации о котировках ценных бумаг иным способом в соответствии с требованиями актов ФКЦБ;

- раскрытие эмитентом ценных бумаг информации об АО в соответствии с ФЗ РФ от 26 декабря 1995 г № 208-ФЗ "Об акционерных обществах" и информации, подлежащей раскрытию в соответствии с требованиями актов ФКЦБ (для эмитентов, являющихся АО), а также информации о ценных бумагах, подлежащей раскрытию в соответствии с ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг";

- отсутствие решения суда о признании эмитента ценных бумаг несостоятельными (банкротом), решения о ликвидации или реорганизации эмитента ценных бумаг о консолидации или дроблении акций, об увеличении номинальной стоимости акций, о выплате дивидендов акциями, а также о других корпоративных событиях на момент принятия решения о выпуске О.с.

Все О.с. одного выпуска обладают равной номинальной стоимостью. Общая номинальная стоимость выпуске О.с. определяется как общая номинальная стоимость базисного актива данного выпуска О.с.

О.с. могут выпускаться в документарной и бездокументарной формах.

В случае выпуска в документарной форме О.с. должно содержать следующие реквизиты:

- полное фирменное наименование эмитента и его место нахождения наименование "О.с. на покупку" или "О.с. на продажу";

- государственный регистрационный номер О.с.;

- порядковый номер О.с.;

- порядок размещения О.с. (дата начала и дата окончания размещения, способ размещения (открытая подписка или закрытая подписка), цена или цены (премия)

размещения или метод ее определения, порядок и срок оплаты);

- номинальная стоимость;
- вид (категория и тип), количество, дата и номер государственной регистрации ценных бумаг, подлежащих покупке или продаже по О.с. (базисный актив), с указанием органа государственной регистрации этих ценных бумаг;
- цена покупки или продажи ценных бумаг, указанных в О.с. (цена исполнения);
- срок обращения О.с.;
- обязательство эмитента обеспечить права владельца при соблюдении владельцем требований законодательства РФ;
- указание количества О.с., удостоверенных этим сертификатом;
- указание общего количества О.с. с данным государственным регистрационным номером;
- указание о том, выпущены О.с. в документарной форме с обязательным централизованным хранением или без него;
- полное фирменное наименование (фамилия, имя и отчество) владельца О.с.;
- печать эмитента О.с. и подписи единоличного исполнительного органа эмитента О.с. и лица, выдавшего сертификат.

Отсутствие какого-либо из реквизитов делает О.с. недействительным.

Эмитент О.с. обязан обеспечить учет прав их владельцев, в системе ведения реестра, который ведется в том же порядке, что и реестр владельцев именных ценных бумаг.

В случае выпуска О.с. на покупку базисный актив О.с. в течение всего срока их обращения должен находиться на хранении в депозитарии. В соответствии с депозитарным договором собственник базисного актива передает на хранение ценные бумаги, составляющие базисный актив О.с., а депозитарий обязуется выступать в реестре владельцев ценных бумаг их номинальным держателем и исполнять поручения только эмитента О.с. исключительно с целью исполнения обязанностей перед владельцами О.с. Моментом исполнения обязанностей перед владельцем О.с. является заключение договора купли-продажи ценных бумаг, составляющих базисный актив О.с. При этом О.с. подлежат погашению.

О.с. допускаются к размещению только после регистрации их выпуска в ФКЦБ РФ в соответствии с требованиями Стандартов эмиссии О.с. и проспектов их эмиссии.

*Белов В. А.*

## **Организатор**

**ОРГАНИЗАТОР** – один из соучастников преступления (ст. 33 УК). О. признается лицо, организовавшее совершение преступления или руководившее его исполнением, а равно лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими. О. - наиболее опасный участник совместно совершенного преступления. Действия О. могут состоять в разработке плана, привлечении других соучастников, разделении между ними ролей, руководстве действиями соучастников непосредственно при совершении преступлений и т. д.

## **Организация объединенных наций (ООН)**

**ОРГАНИЗАЦИЯ ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ (ООН)** – созданная по инициативе государств антигитлеровской коалиции в результате принятия 26 июня 1945 г. на дипломатической конференции в Сан-Франциско учредительного документа – Устава – международная организация, цели которой состоят в поддержании международного мира и безопасности, предотвращении и устранении угрозы миру и подавлении актов агрессии и других нарушений мира. Для достижения этого задача ООН состоит в принятии необходимых эффективных коллективных мер, улаживании или разрешении мирными



средствами, в согласии с принципами справедливости и международного права, международных споров, развитии дружественных отношений между нациями на основе уважения принципа равноправия и самоопределения народов, осуществлении международного сотрудничества в разрешении международных проблем экономического, социального, культурного и гуманитарного характера, в поощрении и развитии уважения к правам человека и основным свободам для всех без различия расы, пола, языка и религии (ст. 1 Устава ООН). Правовые принципы, в соответствии с которыми Организация и ее члены должны действовать, совпадают с основными началами международного права, включая принципы суверенного, добросовестного равенства, добросовестного выполнения международных обязательств, разрешения международных споров мирными средствами, отказа от угрозы силой или ее применения против территориальной неприкосновенности, политической независимости и др. (ст. 2 Устава ООН).

На территории государств – членов ООН ее представители пользуются правоспособностью в таком объеме, который необходим для выполнения Организацией ее функций и достижения уставных целей; это выражается, в числе прочего, в предоставлении ей права заключать международные договоры в пределах своей компетенции, приобретать движимое и недвижимое имущество, распоряжаться им, выступать стороной при рассмотрении споров в суде; помимо гражданской право- и дееспособности в качестве юридического лица и субъекта международного права со специальными (целевыми) полномочиями ООН обладает привилегиями и иммунитетами дипломатических представительств, а должностные лица Организации и представители государств в ее органах наделены таким преимуществами и льготами, какие обеспечивают самостоятельное выполнение их функций, в том числе иммунитетом от ареста и задержания, судебной ответственности за действия, совершенные *ex officio*.

Прием в члены ООН открыт для Всех миролюбивых государств, которые возьмут на себя уставные обязательства и Которые, по суждению Организации, могут и желают эти обязательства выполнять. Процедура приема состоит в подаче государством-соискателем заявления Генеральному секретарю, рассмотрении его Комитетом по членству при Совете Безопасности ООН (далее – СБ) и представлении последнему доклада, содержащего соответствующие выводы; рекомендация СБ, принимаемая по такому докладу большинством голосов его членов (не менее 9 представителей, включая совпадающие голоса 5 постоянных членов Совета), направляется Генеральной Ассамблее ООН (далее – ГА), выносящей свое решение большинством голосов в 2/3 участвующих в голосовании членов ООН.

Главные органы ООН: ГА, СБ, Экономический и социальный совет (ЭКОСОС), Совет по опеке, Международный суд и Секретариат, причем каждый из них может создавать, в случае необходимости, различного рода вспомогательные органы по профилю своей деятельности. Официальные языки ООН – английский, французский, испанский, русский, китайский и арабский; рабочие языки – английский, французский, русский.

ГА состоит из всех членов ООН, представитель каждого из которых имеет один голос; в ее компетенцию входит рассмотрение любых вопросов в рамках Устава, в том числе общих принципов поддержания международного мира и безопасности, сотрудничества по вопросам, перечисленным в ст. I Устава, прогрессивного развития и кодификации международного права, а также дача рекомендаций членам Организации и (или) СБ; ГА рассматривает и утверждает бюджет Организации, избирает непостоянных членов СБ, членов ЭКОСОС, определенную категорию членов Совета по опеке, решает вопросы приема и исключения из членов ООН, назначает Генерального секретаря и совместно с СБ избирает членов Международного суда. Сессионный порядок работы ГА предусматривает возможность созыва, помимо очередных сессий (ежегодно с сентября по декабрь), специальных и чрезвычайных сессий; решения ГА, кроме решений по внутриорганизационным вопросам, имеют статус рекомендаций.

СБ – орган, ответственный за проведение оперативных и эффективных мер по поддержанию международного мира и безопасности, наделен правом принимать решения о

предпринятии в указанных целях шагов, не связанных либо связанных с применением военной силы под флагом ООН, для чего все члены Организации обязаны предоставлять на установленный период необходимые национальные воинские контингента. Решения принимаются СБ по вопросам процедуры – простым большинством голосов его членов. по вопросам поддержания мира – большинством в 9 голосов его членов, включая совпадающие голоса всех 5 постоянных членов (принцип единогласия): подача каким-либо из постоянных членов СБ своего голоса против резолюции в последнем случае рассматривается как наложение на нее вето.

Задачи ЭКОСОС состоят в содействии повышению уровня жизни, полной занятости населения. экономическому и социальному прогрессу, разрешению проблем в экономической и социальной областях (а также в сферах здравоохранения). культуры, образования, всеобщему уважению и соблюдению прав человека; на ЭКОСОС возложена также задача по координации деятельности специализированных учреждений ООН, с которыми им заключаются специальные соглашения на этот счет.

Совет по опеке – был создан в целях наблюдения за тем, как государства, под опекой которых находились территории, не имевшие сложившейся национальной системы государственности (т. е. колониальные), содействовали их политическому, социальному, культурному. экономическому развитию в направлении к самостоятельности и независимости.

*Волосов М.Е.*

## **Организация ООН по вопросам образования, науки и культуры (ЮНЕСКО)**

ОРГАНИЗАЦИЯ ООН ПО ВОПРОСАМ ОБРАЗОВАНИЯ, НАУКИ И КУЛЬТУРЫ (ЮНЕСКО) – международная организация, призванная координировать сотрудничество государств в гуманитарной сфере; основана в 1946 г. В качестве специализированного учреждения входит в систему ООН.

Цели ЮНЕСКО:

– вклад в обеспечение мира и безопасности через поощрение международного сотрудничества в области образования, науки и культуры;

– обеспечение уважения к законности и справедливости, правам человека и основным свободам без различия расы, пола, языка или религии согласно Уставу ООН.

Членами ЮНЕСКО к 1998 г. являлись 183 государства, включая РФ, США (1984), Сингапур и Великобритания (1985) вышли из состава ЮНЕСКО.

Структура ЮНЕСКО: Генеральная конференция; Исполнительный совет; Национальные комиссии; Региональная структура; Секретариат.

Генеральная конференция – главный орган ЮНЕСКО, в котором представлены все государства-члены. Правительства назначают для участия в Конференции до 5 делегатов. Генеральная конференция собирается раз в 2 года (обычно в последнем квартале каждого нечетного года) в Париже. Чрезвычайная сессия может быть созвана по решению Конференции, Исполнительного совета или по требованию 1/3 государств-членов. На Конференции избираются председатель и президиум. Каждое государство располагает одним голосом. Решения обычно принимаются простым большинством, за исключением случаев, требующих, согласно Уставу ЮНЕСКО или регламенту Генеральной конференции, большинства в 2/3 голосов (изменение Устава, прием новых членов, утверждение международных соглашений и др.). Генеральная конференция определяет цели и (2-летнюю) программу деятельности ЮНЕСКО, созывает межправительственные и неправительственные конференции по вопросам образования, естественных и гуманитарных наук или распространения общих знаний, избирает членов Исполнительного совета и назначает по его рекомендации генерального директора. Исполнительный совет состоит из 51 члена, избираемых Генеральной конференцией из назначенных государствами делегатов

(компетентных лиц). Он готовит повестку дня Генеральной конференции, формулирует рекомендации по программе и бюджету, отвечает перед Генеральной конференцией за выполнение принятых ею решений и консультирует ООН между ее сессиями. Заседает не менее 2 раз в год.

Национальные комиссии должны обеспечить включение в работу ЮНЕСКО государственных органов, занимающихся вопросами образования, науки и культуры.

На них возложены четыре функции:

- консультирование правительств и информирование общественности;
- связь государства-члена с ЮНЕСКО;
- участие в реализации и разработке программ ЮНЕСКО;
- осуществление собственных мероприятий (выставки, конференции, издания книг и др.).

Государства-члены разделены на 5 регионов (Африка, Латинская Америка, Азиатско-тихоокеанский регион, арабские страны, Европа и Северная Америка), в которых действуют около 50 региональных бюро. Большинство государств-членов, в том числе РФ, имеют постоянные представительства при штаб-квартире ЮНЕСКО. Генеральный директор – высшее должностное лицо ЮНЕСКО – возглавляет Секретариат. Он избирается сроком на 6 лет с возможностью переизбрания еще на один срок. Отдельные департаменты Секретариата (воспитание, естественные науки, социальные и гуманитарные науки, культура, коммуникация, информация и информатика) возглавляются его заместителями. Генеральный директор готовит программу и бюджет и руководит работой Секретариата. Важнейшими партнерами ЮНЕСКО являются: национальные комиссии, органы и институты системы ООН, негосударственные организации и фонды, клубы и ассоциированные школы ЮНЕСКО.

## **Организация по безопасности и сотрудничеству в Европе (ОБСЕ)**

ОРГАНИЗАЦИЯ ПО БЕЗОПАСНОСТИ И СОТРУДНИЧЕСТВУ В ЕВРОПЕ (ОБСЕ) – создана в соответствии с решениями, содержащимися в Парижской 1990 г., Венской и Хельсинкской декларациях 1992 г.

Цели ОБСЕ:

- содействие улучшению взаимных отношений, а также создание условий по обеспечению длительного мира;
- поддержка разрядки международной напряженности;
- признание неделимости европейской безопасности, а также взаимной заинтересованности в развитии сотрудничества между государствами-членами;
- признание тесной взаимосвязанности мира и безопасности в Европе и во всем мире;
- вклад в соблюдение прав человека, экономический и социальный прогресс и благосостояние всех народов.

ОБСЕ состоит из представителей парламентов стран, подписавших Хельсинкский акт 1975 г. и Парижскую хартию 1990 г. Парламентская ассамблея дает оценку осуществлению целей ОБСЕ:

- обсуждает вопросы, поднятые на встречах Совета Министров и на встречах на высшем уровне государств – членов ОБСЕ;
- разрабатывает и содействует реализации механизмов по предупреждению и разрешению конфликтов;
- оказывает поддержку укреплению и консолидации демократических институтов в государствах-участниках.

Органы ОБСЕ: Совет, Комитет старших должностных лиц, Секретариат, Центр по предотвращению конфликтов и др. Совет, состоящий из министров иностранных дел государств-участников, является центральным форумом ОБСЕ. Совет рассматривает вопросы, имеющие отношение к ОБСЕ, и принимает соответствующие решения. Он

подготавливает встречи глав государств и правительств государств-участников и выполняет определенные на этих встречах задачи, реализует принятые решения. Заседания Совета проводятся регулярно, не реже раза в год. Комитет старших должностных лиц подготавливает заседания Совета, выполняет его решения, проводит обзор текущих проблем и рассматривает вопросы будущей работы ОБСЕ. Заседания Комитета проводятся в Праге.

Секретариат ОБСЕ обеспечивает административное обслуживание заседаний Совета и Комитета. Он ведет архив ОБСЕ и распространяет документы по просьбе государств-участников. Секретариат состоит из директора, 3 сотрудников и административно-технического персонала. Центр по предотвращению конфликтов является механизмом консультаций и сотрудничества в отношении необычной военной деятельности. Система мирного урегулирования ОБСЕ складывается из следующих четырех элементов: механизма ОБСЕ по урегулированию споров (принят в Валлетте (Мальта) в 1991 г.), Конвенции по примирению и арбитражу (принята в Стокгольме в 1992 г.), Комиссии ОБСЕ по примирению (положение принято в Стокгольме в 1992 г.) и Положения о директивном примирении (принято в Стокгольме в 1992 г.). Членами ОБСЕ являются 53 государства, в том числе РФ.

*Бекяшев К.А.*

## **Организация преступного сообщества**

ОРГАНИЗАЦИЯ ПРЕСТУПНОГО СООБЩЕСТВА – особо тяжкое преступление, ответственность за которое установлена в ст. 210 УК. В ч. 1 ст. 210 УК предусмотрена ответственность за создание преступного сообщества (преступной организации) для совершения тяжких или особо тяжких преступлений, руководство таким сообществом (организацией) или входящими в него структурными подразделениями, а также за создание объединения организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп в целях разработки планов и условий для совершения тяжких или особо тяжких преступлений.

Преступное сообщество характеризуется более высокой степенью организованности и сплоченности, чем иные преступные группировки. Под сплоченностью следует понимать такую тесную связь между всеми участниками, при которой наиболее тщательным образом распределяются обязанности не только между членами, но и отдельными группами, составляющими такое сообщество. Все участники подчиняются строгой дисциплине. Сообщество может иметь структурные подразделения, в качестве которых выступают конкретные устойчивые организованные группы, обладающие относительной автономией. Руководители таких групп подчиняются общему руководителю сообщества, который является авторитетом в преступной среде. Под О.п.с. следует понимать активные действия, направленные на объединение отдельных членов, групп или их руководителей в новое преступное образование. Руководство преступным сообществом или входящими в него структурными подразделениями включает в себя распределение обязанностей, планирование и подготовку совершения конкретных тяжких или особо тяжких преступлений (грабежи, разбои, убийства, контрабанда и др.), проведение необходимых организационных действий, обеспечение безопасности участников, распределение средств, полученных от преступной деятельности.

Уголовная ответственность за О.п.с. наступает с момента его образования независимо от того, совершены или нет какие-либо тяжкие или особо тяжкие преступления. Отдельная ответственность предусмотрена в ч. 2 ст. 210 УК за участие в преступном сообществе либо объединении организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп. Такое участие может заключаться не только в подготовке или непосредственном совершении тяжких или особо тяжких преступлений, но и в действиях, направленных на функционирование созданного сообщества, привлечение новых участников, в укрывательстве совершенных преступлений и их исполнителей. Более строгая

ответственность предусмотрена за перечисленные действия в случае их совершения лицом с использованием своего служебного положения (см. *Бандитизм* ).

Ответственность наступает при достижении лицом 16 лет.

О.п.с. – умышленное преступление: лицо сознает, что направляет свои усилия на О.п.с. или объединение организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп, либо осуществляет руководство сообществом и его структурными подразделениями и желает этого. При участии в сообществе лицо также осознает фактические обстоятельства своей деятельности и желает ее осуществления. При этом всегда преследуется конкретная цель – совершение тяжких или особо тяжких преступлений. Если члены сообщества совершили конкретные преступления, относящиеся к категории тяжких или особо тяжких, их действия помимо ст. 210 УК квалифицируются по статьям, предусматривающим ответственность за эти преступления.

Преступное сообщество следует отличать от банды, которая представляет собой устойчивую вооруженную группу из двух или более лиц, созданную для совершения нападений на граждан или учреждения. По своим качественным характеристикам банда – менее сложное преступное образование, в которой нет структурных подразделений.

*Устинова Т.Д.*

## **Организованная группа**

ОРГАНИЗОВАННАЯ ГРУППА – По ст. 35 УК РФ – группа лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений. Лицо, создавшее О.г. либо руководившее ею, подлежит уголовной ответственности в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК, а также за все совершенные О.г. преступления, если они охватывались его умыслом. Другие члены О.г. несут уголовную ответственность за участие в них в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК, а также за преступления, в подготовке или совершении которых они участвовали. Создание О.г. в случаях, не предусмотренных статьями Особенной части УК, влечет уголовную ответственность за приготовление к тем преступлениям, для совершения которых она создана.

## **Органическая школа**

ОРГАНИЧЕСКАЯ ШКОЛА – возникла во второй половине XIX в. в связи с новыми открытиями исследователей в области биологии и зоологии. Ее представители: швейцарский юрист Иоганн Каспар Блунчли (1808–1881) (основная работа – "Современное международное право цивилизованных народов". 1868); французский социолог Рене Вормс (1869–1926) (важнейшая работа – "Организм и общество", 1896, в русском переводе – "Общественный организм", 1897). Один из основоположников О.ш. – английский ученый Герберт Спенсер (1820–1903) еще за несколько лет до опубликования Чарльзом Дарвином (1809–1882) книги "Происхождение видов путем естественного отбора, или Сохранение благоприятствуемых пород в борьбе за жизнь" (1859) самостоятельно вывел "закон выживания наиболее приспособленных" – закон борьбы за существование. Появление книги Ч. Дарвина способствовало тому, что некоторые юристы и социологи стали переносить законы естествознания на процессы, происходящие в обществе и в государстве.

Представители О.ш. считали, что государство – это политический организм, возникающий в результате эволюции животного мира (от низшего состояния к высшему), характерная черта которой – естественный отбор. Постоянная война (борьба племен) – неотъемлемое условие развития политического организма, т. е. государства. Между его частями постоянно происходят изменения, присущие живому существу. Как всякое живое тело, "политический агрегат" включает в себя процессы становления, увеличения в размерах, усложнения строения, т. е. государство рождается, размножается и гибнет. Причем гибель

происходит только с "завершением типа" государства, достижением зрелого возраста. "Политическому агрегату" присуща специализация, которая представляет собой объединение граждан в специальные органы, осуществляющие только им свойственные функции. Так создается система органов политического тела, аналогичная частям живого организма: правительственный аппарат – регулятивная система (он подобен нервно-мышечному аппарату в живом теле), господствующий класс осуществляет в основном функции обороны и нападения; класс рабов обеспечивает организм питанием и всем необходимым для полноценной жизнедеятельности.

Видный выразитель идей О. ш., – Г. Спенсер стоял у истоков политической социологии в США. Его идеи о методах системного и структурно-функционального анализа, аналогии послужили отправной точкой для дальнейших научных изысканий.

**Лит.:**

История политических и правовых учений: Учебник для вузов/Под ред. В.С. Нерсесянца . М., 1995;

Общая теория права и государства: Учебник/Под ред. В.В. Лазарева . 2-е изд., М., 1996.

*Арзамасов Ю.Г.*

## **Органический закон**

**ОРГАНИЧЕСКИЙ ЗАКОН** (органическое законодательство) – 1) в ряде стран романской системы права (Франция, Испания, Португалия) закон, имеющий особый статус, который занимает пограничное положение между конституционными и обычными законами, принимается по прямому предписанию конституции на основе ее бланкетных (отсылочных) норм в ее дополнение и развитие и в специальном порядке. Назначение О.з. состоит в установлении деятельности органов, указанных в основном законе;

2) все законы, к которым отсылает конституция. В Бразилии их именуют дополнительными и они равнозначны французским органическим;

3) в некоторых странах, например в Италии, О.з. именуются конституционными. В РФ используется термин "федеральные конституционные законы" (ФКЗ) в отношении законов, принимаемых по вопросам, предусмотренным Конституцией РФ, по более сложной процедуре, чем обычные законы.

В Венгрии в 1989–1990 гг. эти законы назывались конституционными; в действующей редакции Конституции названия не имеют; Государственное собрание принимает их квалифицированным большинством, но в Конституции прямо не сказано, что эти законы имеют более высокую юридическую силу, чем обычные.

Юридическая сила О.з. меньше конституционной, но больше, чем у простых законов. О.з. был введен в систему источников конституционного права Франции Конституцией 1958 г. Ранее О.з. назывались обычные законы, регулировавшие вопросы об институтах, закрепленных в Конституции; однако они не имели отличий от других законов. Затем О.з. был признан во франкоязычных странах Африки, в последние десятилетия – в Испании, Португалии, Румынии, Венгрии, Кабо-Верде, Папуа-Новой Гвинее, РФ. К числу О.з. Франции отнесены: Закон о Конституционном совете, Закон о Высокой палате юстиции, Закон о Суде Республики, Закон об Экономическом и социальном совете, Закон о Высшем совете магистратуры. Закон о порядке выборов палат парламента, Закон о финансовой гласности политической жизни.

В разных странах перечень вопросов, по которым принимаются О.з., неодинаков. В Румынии они принимаются по 25 вопросам, в РФ – по 15, в Марокко – по 4. ФКЗ РФ принимаются по вопросам, относящимся к Правительству, референдуму, судебной системе, чрезвычайному и военному положению, принятию и образованию нового субъекта, гимну, гербу, флагу. В некоторых странах (Испания) конституцией определен лишь круг общественных отношений, регулируемых О.з.

О.з. могут быть приняты только парламентом квалифицированным большинством голосов (в РФ не менее 3/4 голосов от общего числа членов СФ и не менее 2/3 от общего

числа депутатов ГД); иногда до промульгации в обязательном порядке представляются в орган конституционного контроля (Франция, Алжир, Сенегал); на них может не распространяться право отлагательного вето главы государства (РФ). О.з. может быть изменен только О.з. в том же порядке (в ФКЗ РФ может быть отменен или изменен только другим ФКЗ).

В Италии в виде конституционных законов (КЗ) принимаются статуты об особой автономии 5 областей. Они устанавливают условия, формы и сроки возбуждения дел о проверке конституционности и гарантии независимости Конституционного суда (КС). Принимаются каждой из палат после 2 предварительных обсуждений с промежутком не менее 3 месяцев между ними и одобряются абсолютным большинством состава каждой палаты при втором голосовании.

В Румынии Конституцией предусмотрено принятие О.з. по таким вопросам, как функционирование избирательной системы, организация и порядок деятельности политических партий, организация и проведение референдума, организация правительства и Верховного совета обороны, режим осадного или чрезвычайного положения, правонарушения, наказания и режим их исполнения, предоставление амнистии или помилования, организация и порядок деятельности Высшего совета магистратуры, судебных инстанций, прокуратуры и Счетной палаты, статус публичных должностных лиц, общий правовой режим собственности и наследования, общие нормы, касающиеся трудовых отношений, профсоюзов и социальной защиты, общая организация образования, общий режим культов, организация местной администрации, территории, общий режим местной автономии, порядок установления исключительной экономической зоны и др.

Конституция Испании содержит значительное число ссылок на О.з. Они регулируют осуществление публичных прав и свобод, утверждение уставов об автономии, установление общего избирательного режима. Одобрение, изменение или отмена этих законов требуют абсолютного большинства голосов состава Конгресса депутатов.

В Португалии О. з принимается большинством голосов всех членов парламента. Вето президента, наложенное на О.з., может быть преодолено только большинством в 2/3 голосов. Правительство или 1/5 часть депутатов Ассамблеи республики могут выступить с инициативой обращения в КС с целью проверки соответствия О.з. Конституции до его вступления в юридическую силу.

*Бойцова В.В, Бойцова Л.В.*

## **Органы Внутренних Дел**

**ОРГАНЫ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ (ОВД)** – государственные органы исполнительной власти, составная часть правоохранительной системы, главной задачей которой является обеспечение общественного порядка и общественной безопасности, борьба с преступностью, а также иными правонарушениями. ОВД осуществляют свою деятельность на основе социально-правовых принципов, закрепленных в Конституции РФ, ФЗ, указах и распоряжениях Президента РФ, постановлениях и распоряжениях Правительства РФ, а также приказах, инструкциях и других нормативных актах МВД.

Эти органы образуются Президентом РФ, органами государственной власти субъектов РФ, им подотчетны и подконтрольны.

ОВД осуществляют следующие функции:

- обеспечение общественной безопасности;
- борьба с противоправными посягательствами на жизнь, здоровье, честь, достоинство, свободы и интересы граждан, а также интересы предприятий, учреждений и организаций;
- организация и проведение профилактики правонарушений;
- охрана общественного порядка;
- обеспечение необходимых условий труда и отдыха граждан в общественных местах, населенных пунктах;

- обеспечение безопасности дорожного движения;
- надзор за соблюдением актов, регулирующих общественный порядок и общественную безопасность;
- дознание и следствие в пределах определенной законом компетенции;
- охрана различных форм собственности и личного имущества граждан по договорам;
- обеспечение наряду с другими органами государства режима чрезвычайного положения.

Основные структурные звенья системы ОВД: министерства внутренних дел (МВД) РФ и субъектов РФ, главные управления внутренних дел (ГУВД), управления внутренних дел (УВД) краев, областей – субъектов РФ, управления (отделы) внутренних дел на транспорте (УВДТ, ОВДТ), городские, районные органы внутренних дел (ГОВД, РОВД), управления и отделы 8-го Главного управления внутренних дел (на режимных объектах).

Кроме того, в структуру МВД входят: Главное управление государственной противопожарной службы (ГУГПС), окружные управления материально-технического и военного снабжения (ОУМТиВС), учебные заведения (Академия управления, академии, высшие и средние специальные учебные заведения), научно-исследовательские учреждения и иные подразделения, предприятия, учреждения и организации, созданные для осуществления задач, возложенных на ОВД.

Свою деятельность ОВД строят в соответствии с принципами законности, гуманизма, уважения прав человека, гласности, взаимодействуя с другими государственными органами и общественными объединениями, организациями иных форм собственности, трудовыми коллективами, гражданами, СМИ:

- осуществляют ее в разнообразных формах;
- организационные мероприятия (организационно-массовая работа);
- материально-технические операции;
- нормо-творческая деятельность;
- правоприменительная (регулятивная и правоохранительная) деятельность.

Компетенция ОВД определяется общими, типовыми и индивидуальными положениями о том или ином органе, а также специальными законодательными и иными нормативными актами.

*Бурдин К.И.*

## **Органы государственной безопасности**

**ОРГАНЫ ГОСУДАРСТВЕННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ** – важная составная часть правоохранительной системы государства, особые правоохранительные органы, основная деятельность которых направлена на пресечение и раскрытие преступлений против существующего государственного (конституционного) строя, внешней и внутренней безопасности государства. В компетенцию О.г.б. также могут входить функции разведывательно-информационного характера, охрана высших государственных органов, обеспечение правительственной связи, охрана государственных границ. В демократических государствах О.г.б. ведут борьбу с такими уголовными преступлениями, как терроризм, государственная измена, шпионаж, диверсии, посягательства на жизнь государственных деятелей, насильственный захват власти и вооруженный мятеж. В недемократических (авторитарных, тоталитарных) государствах деятельность О.г.б. направлена как против указанных выше уголовных преступлений (часто приобретающих «политический» характер), так и против вполне мирной общественной активности политических оппонентов режима (диссидентов).

В демократических государствах О.г.б. должны действовать в соответствии с принципом законности и под контролем уполномоченных на то государственных органов (суда, прокуратуры, парламента). Для авторитарных стран обычной практикой является почти полная бесконтрольность деятельности О.г.б. (обычно подчиняющихся только главе



режима), а нередко и своего рода «иммунитет» от юридической ответственности за совершаемые сотрудниками О.г.б. противоправные деяния (похищения людей, пытки, внесудебные казни и убийства, в том числе на территории других государств).

История О.г.б. насчитывает много веков, их прообраз имелся уже в ряде древних государств. При этом появление О.г.б. обычно предшествовало созданию регулярных органов для борьбы с общеуголовными преступлениями. Во Франции, например, О.г.б. ("тайная полиция") появились почти на два века раньше, чем уголовная полиция.

В советском государстве О.г.б. – Всероссийская чрезвычайная комиссия (ВЧК) была создана уже через несколько недель после Октябрьской революции согласно постановлению СНК РСФСР от 7 (20) декабря 1917 г. На ВЧК официально возлагались пресечение и ликвидация контрреволюции и саботажа и предание саботажников и контрреволюционеров суду Военно-революционного трибунала, выработка мер по борьбе с ними, а также борьба со спекуляцией, должностными преступлениями и др.

В 1922 г. вместо ВЧК было создано Государственное политическое управление (ГПУ) при Народном комиссариате внутренних дел (НКВД). На ГПУ возлагались задачи по предупреждению, раскрытию и пресечению "враждебной деятельности антисоветских элементов", охрана "государственной тайны, борьба со шпионажем, с враждебной деятельностью иностранных разведок и контрреволюционных центров" за рубежом, а также с контрабандой. В распоряжении ГПУ находились особые части войск. Его деятельность сосредоточивалась на раскрытии политических и антигосударственных преступлений. Органы ГПУ получили право на проведение розыскных действий, дознания, предварительного следствия и мер административного воздействия.

В 1923 г. "в целях объединения революционных усилий союзных республик по борьбе с политической и экономической контрреволюцией, шпионажем и бандитизмом" при СНК СССР было учреждено Объединенное государственное политическое управление (ОГПУ). На союзное управление возлагалось руководство ГПУ союзных республик, особыми отделами военных округов, транспортными отделами политуправлений, особыми отделами фронтов и армий; организация охраны границ СССР. Надзор за деятельностью ОГПУ возлагался на Прокурора ВС СССР.

В 1932 г. в систему ОГПУ включены органы охраны общественного порядка (милиция). Одновременно с этим в составе ОГПУ была образована судебная коллегия, в связи с чем исполнительские функции управления дополнялись судебными. Централизация системы органов безопасности завершается в 1934 г. созданием объединенного НКВД СССР, в состав которого вошло ОГПУ. Судебная коллегия ликвидируется, и создается Особое совещание – орган, который в административном (внесудебном) порядке мог применять в качестве меры наказания ссылку, высылку и заключение в "исправительно-трудовые" лагеря. На НКВД СССР возлагались функции охраны общественного порядка, государственной безопасности, государственных границ. НКВД возглавил систему исправительно-трудовых учреждений, в его структуру входило Главное управление лагерей (ГУЛАГ), созданное еще в 1930 г.

В феврале 1941 г. объединенный НКВД был разделен на НКВД СССР и Народный комиссариат государственной безопасности СССР (НКГБ). В июле 1941 г. наркоматы объединены в единый НКВД СССР. в апреле 1943 г. вновь разделены. В марте 1946 г. НКВД СССР и НКГБ СССР переименованы соответственно в Министерство внутренних дел СССР (МВД) и Министерство государственной безопасности СССР (МГБ), которые в марте 1953 г. объединены в МВД СССР. В марте 1954 г. О.г.б. были выделены в самостоятельную организацию – Комитет государственной безопасности (КГБ) при Совете Министров СССР. В ноябре 1991 г. КГБ СССР преобразован в Межреспубликанскую службу безопасности (МСБ). Центральную службу разведки СССР и Комитет по охране государственных границ СССР.

В декабре 1991 г. было создано Министерство безопасности РФ. Разведывательные функции переданы Службе внешней разведки. Самостоятельным органам был передан также

ряд иных функций (охрана границ, правительственная связь, охрана высших органов власти), ранее принадлежавших КГБ. В декабре 1993 г. Министерство безопасности было упразднено и вместо него образована Федеральная служба контрразведки РФ (ФСК РФ). В ноябре 1994 г. в составе ФСК в целях повышения эффективности борьбы с преступностью было создано Следственное управление. В апреле 1995 г. Федеральная служба контрразведки РФ переименована в Федеральную службу безопасности РФ (ФСБ РФ).

В соответствии с ФЗ РФ от 3 апреля 1995 г. № 40-ФЗ "Об органах Федеральной службы безопасности в Российской Федерации" органы ФСБ представляют собой единую централизованную систему, в которую входят:

- а) ФСБ РФ;
- б) управления (отделы) ФСБ РФ по отдельным регионам и субъектам РФ (территориальные органы безопасности);
- в) управления (отделы) ФСБ РФ в Вооруженных Силах РФ, войсках и иных воинских формированиях, а также в их органах управления (органы безопасности в войсках).

Территориальные органы безопасности и органы безопасности в войсках находятся в прямом подчинении ФСБ РФ (в отличие, например, от органов внутренних дел, находящихся в двойном подчинении: МВД РФ и местных властей), ФСБ РФ возглавляет Директор ФСБ РФ на правах федерального министра, назначаемый единолично Президентом РФ.

Закон устанавливает в качестве принципов деятельности О.г.б. законность, уважение и соблюдение прав и свобод человека и гражданина, гуманизм, единство системы органов ФСБ и централизацию управления ими, а также конспирацию, сочетание гласных и негласных методов и средств деятельности. Контроль за деятельностью О.г.б. возлагается на прокуратуру и суд, куда, в частности, любое лицо может обжаловать действия О.г.б. по мотивам нарушения своих прав и свобод.

В качестве основных направлений деятельности органов ФСБ закон определил:

- а) контрразведывательную деятельность;
- б) борьбу с преступностью;
- в) разведывательную деятельность.

Иные направления могут быть установлены только ФЗ РФ.

Контрразведывательная деятельность ФСБ заключается в выявлении, предупреждении, пресечении разведывательной и иной деятельности спецслужб и иных организаций иностранных государств, а также отдельных лиц, направленной на нанесение ущерба безопасности РФ. В рамках борьбы с преступностью органы ФСБ осуществляют оперативно-розыскные мероприятия по выявлению, предупреждению, пресечению и раскрытию шпионажа, террористической деятельности, организованной преступности, коррупции, незаконного оборота оружия и наркотических средств, контрабанды и других преступлений, дознание и предварительное следствие по которым отнесены законом к ведению, а также по выявлению, предупреждению, пресечению и раскрытию деятельности незаконных вооруженных формирований, преступных групп, отдельных лиц и общественных объединений, ставящих своей целью насильственное изменение конституционного строя РФ. При этом О.г.б. и их сотрудники руководствуются ФЗ РФ от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности", уголовным и уголовно-процессуальным законодательством РФ. Разведывательную деятельность ФСБ осуществляет во взаимодействии со Службой внешней разведки РФ (СВР РФ).

О.г.б. комплектуются военнослужащими и гражданским персоналом. К сотрудникам органов ФСБ РФ предъявляются особые, повышенные требования: ими могут быть только граждане РФ, способные по своим личным и деловым качествам, возрасту, образованию и состоянию здоровья выполнять возложенные на них обязанности.

*Додонов В.Н.*

**Ордена и медали РФ**

ОРДЕНА И МЕДАЛИ РФ – виды государственных наград РФ, являющиеся высшей формой поощрения граждан за выдающиеся заслуги в экономике, науке, культуре, искусстве, защите Отечества, государственном строительстве, воспитании, просвещении, охране здоровья, жизни и прав граждан, благотворительной деятельности и иные заслуги перед государством. К государственным наградам относятся также: звание "Герой РФ", знаки отличия и почетные звания. В РФ согласно Положению о государственных наградах Российской Федерации, утвержденному Указом Президента РФ от 2 марта 1994 г. № 442. учреждены: орден "За заслуги перед Отечеством", орден Жукова, орден Мужества, орден "За военные заслуги", орден Почета, орден Дружбы, орден "За заслуги перед Отечеством", медаль "За отвагу", медаль "Защитнику свободной России", медаль "За спасение погибавших", медаль Суворова, медаль Ушакова, медаль Нестерова, медаль "За отличие в охране государственной границы", медаль "За отличие в охране общественного порядка", юбилейная медаль "50 лет Победы в Великой Отечественной войне 1941–1945 гг.", медаль Жукова.

В системе наград РФ сохраняются военный орден Святого Георгия и знак отличия – Георгиевский Крест, военные ордена Суворова, Ушакова, Кутузова, Александра Невского, Нахимова, награждение которыми производится за подвиги и отличия в боях по защите Отечества при нападении на РФ внешнего противника. На граждан РФ, удостоенных наград СССР, распространяются правила, предусмотренные указанным Положением о государственных наградах и законодательством РФ.

В соответствии с законодательством Президент РФ издает указы об учреждении и награждении, вручает награды, образует Службу и Комиссию по наградам в целях проведения единой политики в этой области и обеспечения объективного подхода к поощрению граждан.

Статья 167.1 КоАП предусматривает административную ответственность за незаконные действия по отношению к государственным наградам. Лишение наград может быть произведено только Президентом РФ по представлению суда в случае осуждения лица за тяжкое преступление.

*Бурдин К.И.*

## **Ордерная ценная бумага**

ОРДЕРНАЯ ЦЕННАЯ БУМАГА – вид ценных бумаг. Любое лицо, предъявившее О.ц.б., будет являться управомоченным по ней, но только при условии, если оно поименовано в ценной бумаге либо в качестве ее первого приобретателя, либо в качестве одного из его преемников – последующих приобретателей. Такое лицо может потребовать исполнения от должника по О.ц.б., который, в свою очередь, освобождает себя от обязательства исполнением всякому предъявителю, формально легитимированному текстом бумаги или передаточной надписи, если только не допустит умышленного исполнения неправомочному лицу или грубой неосторожности. Должник по О.ц.б. не обязан и не может справляться о чем-либо, если от него потребовано исполнение, подкрепленное предъявлением бумаги лицом, поименованным в таковой.

История возникновения О.ц.б. – это история возникновения института индоссаменты – особого рода сделки, оформляемой "передаточной надписью". Институт индоссаменты, отличающий, строго говоря, О.ц.б. от других их видов, появился впервые именно на векселе – инструменте обслуживания центров рыночной торговли (ярмарок). Тем не менее историческая связь О.ц.б. с бумагами на предъявителя несомненна: и у тех и у других был, вероятно, один общий предшественник – "несовершенные бумаги на предъявителя", т. е. бумаги, адресованные определенному лицу или предъявителю. Попав на "благоприятную почву" именных писем менял и купцов о денежном обмене (тогдашних векселей), несовершенные ценные бумаги дали «всходы»: формула "такому-то или предъявителю" превратилась в формулу "такому-то или тому, кому он прикажет (и в том на векселе

подпишет)".

Первыми О.ц.б. во всех странах стали именно векселя, следом за ними – коносаменты, затем – чеки. В большинстве государств О.ц.б. признаются также и складские свидетельства – двойные и простые, в ряде стран признаками О.ц.б. обладают переводные (трансферабельные) аккредитивы.

В СССР О.ц.б. были представлены почти исключительно векселями, чеками и коносаменами; после кредитной реформы все эти документы остались существовать только в международной торговле. Возвращение О.ц.б. началось с развитием в РФ рыночных отношений и с формированием адекватного законодательства. В период действия ОГЗ СССР 1991 г. стал возможен выпуск ордерных векселей, чеков и коносаментов. Сегодня законодательство РФ разрешает облекать в форму О.ц.б. также и складские свидетельства. Могут обладать признаками О.ц.б. также трансферабельные аккредитивы и банковские (депозитные и сберегательные) сертификаты.

О.ц.б. представляют собой оборото-способные документы (т. е. вещи), ценные в силу заключенной в них информации о субъективных гражданских правах, осуществление или передача которых предполагает предъявление или передачу самих О.ц.б. Для них характерны те же две правовые проблемы, что и для бумаг на предъявителя – независимости прав держателя от прав его предшественника, а также определения момента возникновения прав, выраженных в бумаге. Именно из-за того, что способ решения первой проблемы в институте О.ц.б. носит специфический характер, они и классифицируются как самостоятельное юридическое учреждение, несводимое ни к одной из известных цивилистических конструкций. Специфика решения этой проблемы объясняется юридической природой индоссамента – сделки, переносящей право собственности на О.ц.б.

Поскольку право собственности может быть передано кем угодно, в том числе и несобственником (лишь бы приобретатель вещи был добросовестным), добросовестному приобретателю можно не бояться того, что он получит О.ц.б. с подложной или поддельной подписью или от лица, хотя и формально легитимированного бумагой, но реально – похитившего ее. Эти и подобные обстоятельства на права добросовестного приобретателя О.ц.б. никак не повлияют.

Законодательство РФ не содержит комплекса правовых норм об О.ц.б. Сегодня отрывочные положения содержатся только в ст. 145–148 и 389 ГК РФ. Кроме того, ст. 149 упоминает о возможности выпуска бездокументарных ценных бумаг как бумаг ордерных. Последнее предписание следует воспринимать с той долей условности, с которой вообще можно говорить о причислении бездокументарных ценных бумаг к ценным бумагам. Найти упоминание об О.ц.б. в каких-либо иных нормативных актах практически невозможно. Пункт 3 п. 1 ст. 145 ГК РФ устанавливает, что права, удостоверенные ценной бумагой, могут принадлежать, в частности, названному в ней лицу, которое может само осуществить эти права или назначить своим распоряжением (приказом) другое управомоченное лицо. Такую ценную бумагу ГК РФ и называет О.ц.б. Очевидно, что он выделяет данную категорию не по способу легитимации держателя, а по совершенно иному критерию – личности кредитора. ГК РФ также установил, что законом может быть исключена возможность выпуска ценных бумаг определенного вида в качестве именных, либо в качестве О.ц.б., либо в качестве бумаг на предъявителя. Из этого установления следует один весьма важный вывод: до тех пор, пока в ФЗ РФ не исключена возможность для выпуска той или иной ценной бумаги как О.ц.б., ее выпуск в таком виде законен. Следует иметь в виду, что ГК РФ не требует от соответствующего закона прямого запрещения; он говорит лишь об "исключении возможности" выпуска ценных бумаг в определенном виде. Так, указание ст. 917 ГК РФ о том, что простое складское свидетельство выдается на предъявителя, означает исключение возможности выпуска данных документов в виде именных или О. ц.б.

Пункт 3 ст. 146 ГК РФ устанавливает, что права по О.ц.б. передаются путем совершения на этой бумаге передаточной надписи – индоссамента. Эта фраза страдает неопределенностью, поскольку непонятно, что означает термин "права по бумаге" – это

право на бумагу, или право из бумаги? Сопоставив ее с формулировками п. 1 и 2 этой же статьи, а также с п. 3 ст. 389 ГК РФ, мы должны будем прийти к выводу, что законодатель имел в виду передачу права на ордерную бумагу. Но, с другой стороны, тогда почему говорится о правах во множественном числе по одной О.ц.б.; о каких правах говорится в следующем предложении того же пункта? С этой точки зрения очевидно, что законодатель имел в виду права из ордерной бумаги (но в таком случае он по крайней мере допустил неточность).

Также п. 3 ст. 146 ГК РФ установлено, что индоссант (передавший О.ц.б. по индоссаменту) несет ответственность не только за существование права, но и за его осуществление. Данная норма нашла свое логическое завершение в правиле п. 1 ст. 147 ГК РФ: "лицо, выдавшее (ордерную) ценную бумагу, и все лица, индоссировавшие ее, отвечают перед ее законным владельцем солидарно. В случае удовлетворения требования законного владельца(ордерной) ценной бумаги об исполнении удостоверенного ею обязательства одним или несколькими лицами из числа обязавшихся до него по ценной бумаге они приобретают право обратного требования (регресса) к остальным лицам, обязавшимся по ценной бумаге". Не говоря уже о неточности данной формулировки – индоссанты и эмитент не могут отвечать солидарно, поскольку содержание их обязательств всегда различно, – остается тщетной попытка применить ее к таким О.ц.б., как коносамент или складское свидетельство. Вообще гарантийная функция составляет для индоссамента скорее исключение, но не правило, и присуща только индоссаментом вексельным и чековым. В п. 3 ст. 146 ГК РФ установлено, что "индоссамент, совершенный на (ордерной) ценной бумаге, переносит все права, удостоверенные ценной бумагой, на лицо, которому или приказу которого передаются права по ценной бумаге, – индоссата". Составителям ГК РФ следовало бы каким-то образом акцентировать внимание на слове «все», подчеркнув тем самым, что индоссамент переносит на добросовестного приобретателя О.ц.б. права в их первоначальном виде, в том виде и с тем содержанием, с которым они инкорпорированы в ценную бумагу, вне зависимости от чистоты прав предшественников этого приобретателя.

Не большей ясностью отличается и ст. 148 ГК РФ, трактующая о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя и О.ц.б. В ней говорится, что такое восстановление "производится судом в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством". Поскольку ГПК не установлено никакого порядка восстановления прав из утраченных О.ц.б., в некоторых судах возникло мнение, что ст. 148 ГК РФ имела в виду не распространение того порядка, который закреплен сегодня для бумаг на предъявителя на О.ц.б., а установление в будущем специального, особого порядка восстановления прав по О.ц.б. В других же судах по существующей сегодня в ГПК системе вызывного производства восстанавливают права как по бумагам на предъявителя, так и по О.ц.б. (причем последнее всегда делается со ссылкой на ст. 148 ГК РФ).

Кроме того, поскольку в ст. 880 ГК РФ идет речь об индоссаменте, а в ст. 915 ГК РФ – о передаточных надписях, можно заключить, что ГК РФ также упоминает, соответственно, о возможности существования ордерных чеков, а также двойного складского свидетельства и его частей.

Лит.:

Агарков М.М. Учение о ценных бумагах. М., 1927 (переизд. в 1993 и 1994 гг.).

Белов В.А.

## Ордонанс

ОРДОНАНС (фр. *ordonnances* от *ordonner* – приказывать, англ. *ordinance*) – 1) королевский указ во Франции XII–VIII вв.) и в Англии (XIII–XVI вв.);

2) во Франции нормативный акт правительства, обычно относящийся к сфере законодательной деятельности, но принимаемый исполнительной властью в силу определенных причин, в том числе в период, когда деятельность парламента прервана в

результате исключительных обстоятельств. Представляется на утверждение парламента и после этого приобретает силу закона;

3) акт Федерального совета Швейцарии (органа, состоящего из 7 членов и выполняющего функции главы государства и правительства), имеющий силу законов. Различаются исполнительные О. (регулируют исполнение законов), административные О.;

4) в Румынии акт правительства на основе специального уполномочивающего закона в пределах и на условиях, предусмотренных этим законом.

*Бойцова В.В., Бойцова Л.В.*

## Оружие

ОРУЖИЕ – устройства и предметы, конструктивно предназначенные для поражения живой или иной цели, подачи сигналов, а также их основные части.

Правовые отношения, возникающие по поводу О., весьма многогранны, что объясняется множественностью тех функций, которые выполняет О. в современном обществе, и тех способов, которыми оно используется. О. может служить средством обороны страны, средством охраны правопорядка, средством самообороны граждан, средством производства (у охотников), спортивным инвентарем, играть роль особой государственной награды (наградное О.), сигнального средства и т. д. О. нередко выступает также как средство совершения преступлений, причем, как правило, наиболее опасных. Особые свойства О., заключающиеся в его потенциальной опасности для жизни и здоровья граждан, обусловили отнесение О. (в зависимости от вида) к предметам, полностью или частично изъятым из гражданского оборота.

В РФ правовое положение О. регулируется нормами административного, уголовного и гражданского права. Комплексное регулирование отношений по обороту О. осуществляется ФЗ РФ от 13 декабря 1996 г. № 150-ФЗ "Об оружии".

В соответствии с ФЗ "Об оружии" различаются следующие категории О.:

– огнестрельное – О., предназначенное для механического поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение за счет энергии порохового заряда.

Основные части огнестрельного О. - ствол, затвор, барабан, рамка, ствольная коробка;

– холодное – О., предназначенное для поражения цели при помощи мускульной силы человека при непосредственном контакте с объектом поражения;

– метательное – О., предназначенное для поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение при помощи мускульной силы человека или механического устройства;

– пневматическое – О., предназначенное для поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение за счет энергии сжатого, сжиженного или отвержденного газа;

– газовое – О., предназначенное для временного поражения живой цели путем применения слезоточивых или раздражающих веществ;

– сигнальное – О., конструктивно предназначенное только для подачи световых, дымовых или звуковых сигналов.

Содержащиеся в Законе определения и формулировки не всегда полностью совпадают с теми, что были выработаны отечественной судебной практикой. Например, Пленум ВС РФ в своем постановлении от 25 июня 1996 г. № 5 "О судебной практике по делам о хищении и незаконном обороте оружия, боеприпасов и взрывчатых веществ" указал, что под огнестрельным О. следует понимать такой комплекс механических частей, которые позволяют произвести выстрел. По поводу же понятия холодного О. в уголовно-правовой и криминалистической науке имеется целое учение. Вопрос об отнесении того или иного предмета к категории холодного О. (как и к какой-либо иной категории) решается судебно-криминалистической экспертизой с учетом всех его характеристик: размеры и

упругость лезвия, способ фиксации клинка, вес предметов ударно-раздробляющего действия и их опасные конструктивные особенности – шипы, выступы и т. п.

О. по своему назначению для использования субъектами, а также по основным параметрам и характеристикам подразделяется на виды:

- гражданское, которое включает: О. самообороны, спортивное О., охотничье О.;
- служебное: боевое ручное стрелковое и холодное.

К О. самообороны закон относит:

а) огнестрельное гладкоствольное длинноствольное О., в том числе с патронами травматического действия, соответствующими нормам Минздрава РФ;

б) огнестрельное бесствольное О. отечественного производства с патронами травматического, газового и светозвукового действия, соответствующими нормам Минздрава РФ;

в) газовое О. (пистолеты, револьверы, распылители);

г) электрошоковые устройства и искровые разрядники отечественного производства, имеющие выходные параметры, соответствующие требованиям госстандартов РФ и нормам Минздрава РФ.

В качестве охотничьего и спортивного О. могут использоваться огнестрельное нарезное и гладкоствольное, пневматическое, холодное клинковое О. Спортивным может быть также метательное О.

К служебному относится О., предназначенное для использования должностными лицами государственных органов и работниками юридических лиц, которым законодательством РФ разрешено ношение, хранение и применение указанного О., в целях самообороны или для исполнения возложенных на них обязанностей по защите жизни и здоровья граждан, собственности, по охране природы и природных ресурсов, ценных и опасных грузов, специальной корреспонденции. В качестве служебного О. могут использоваться только: огнестрельное гладкоствольное и нарезное короткоствольное О. отечественного производства с дульной энергией не более 300 Дж, а также огнестрельное гладкоствольное длинноствольное О.

К боевому ручному стрелковому и холодному относится О., предназначенное для решения боевых и оперативно-служебных задач, принятое в соответствии с нормативными правовыми актами Правительства РФ на вооружение Минобороны, МВД, ФСБ, ФПС, СВР, ФСО, ФСНП, ГТК РФ, ФСЖВ, войск гражданской обороны, ФАПСИ, Государственной фельдъегерской службы РФ, Минсвязи, а также изготавливаемое для поставок в другие государства в порядке, установленном Правительством РФ.

К О. не относятся изделия, сертифицированные в качестве изделий хозяйственно-бытового и производственного назначения, спортивные снаряды, конструктивно сходные с О.

Понятие "оборот О." включает производство, торговлю, продажу, передачу, приобретение, коллекционирование, экспонирование, учет, хранение, ношение, перевозку, транспортирование, использование, изъятие, уничтожение, ввоз О. на территорию РФ и вывоз его из РФ. Производство О., торговля им, его приобретение, коллекционирование или экспонирование на территории РФ подлежат лицензированию, за исключением производства и приобретения О. государственными военизированными организациями.

Закон закрепляет право граждан РФ на приобретение О. самообороны, спортивного и охотничьего О., сигнального и холодного клинкового О., предназначенного для ношения с национальными костюмами народов РФ или казачьей формой, достигших 18-летнего возраста, после получения лицензии на приобретение конкретного вида О. в органах внутренних дел по месту жительства. Приобретенное О. подлежит регистрации в указанных выше органах в 2-недельный срок,

Механические распылители, аэрозольные и другие устройства, снаряженные слезоточивыми или раздражающими веществами, электрошоковые устройства и искровые разрядники отечественного производства, пневматическое О. с дульной энергией не более

7,5 Дж и калибра до 4,5 мм включительно регистрации не подлежат, и граждане РФ имеют право приобретать их без лицензии.

Граждане не имеют право продавать имеющееся у них гражданское О. физическим лицам, а передача его в порядке дарения и наследования допускается только при наличии у приобретающего лица лицензии на данный вид О.

Закон разрешает гражданам РФ применять имеющееся у них на законных основаниях О. для защиты жизни, здоровья и собственности в состоянии необходимой обороны или крайней необходимости. Применению О. должно предшествовать четко выраженное предупреждение об этом лица, против которого оно применяется, за исключением случаев, когда промедление создает непосредственную опасность для жизни людей или может повлечь иные тяжкие последствия. При этом использование О. в состоянии необходимой обороны не должно причинить вред третьим лицам. Запрещается применять огнестрельное О. в отношении женщин, лиц с явными признаками инвалидности, несовершеннолетних, когда их возраст очевиден или известен, за исключением случаев совершения указанными лицами вооруженного либо группового нападения. О каждом случае применения О., повлекшем вред здоровью человека, владелец О. обязан незамедлительно, но не позднее суток сообщить в орган внутренних дел по месту применения О.

В УК установлена уголовная ответственность за незаконное приобретение, передачу, сбыт, хранение, перевозку или ношение, а также незаконное изготовление огнестрельного О., боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств (ст. 222, 223 УК). Привилегированными (смягченными) составами преступления являются незаконные приобретение, сбыт или ношение, а также изготовление газового, холодного О., в том числе метательного О. При этом закон освобождает от уголовной ответственности лиц, добровольно сдавших выше- указанные предметы, если в их действиях не содержится иного состава преступления. Уголовно наказуемо также небрежное хранение огнестрельного О., создавшее условия для его использования другим лицом, если это повлекло тяжкие последствия (ст. 224 УК). Ответственность за контрабанду О. предусмотрена в ч. 2 ст. 188 УК. В главе УК о преступлениях против военной службы установлена ответственность за умышленное или неосторожное уничтожение или повреждение О., а также за утрату О. В качестве преступлений против мира и безопасности человечества рассматривается производство и распространение химического, биологического и, иного О. массового поражения, запрещенного международным договором РФ (ст. 355 УК), а также их применение (ст. 356 УК).

Кроме того, совершение преступления с использованием О. признается обстоятельством, отягчающим наказание (ст. 63 УК) и квалифицирующим (отягчающим) признаком ряда конкретных составов преступлений (например, убийства, хулиганства, пиратства).

Административная ответственность за правонарушения в области использования О. предусмотрена ст. 159, 172–175 КоАП.

В административном порядке преследуются:

- стрельба из огнестрельного О. в населенных пунктах и в не отведенных для этого местах, а также в отведенных местах с нарушением установленного порядка;
- приобретение, хранение, передача другим лицам или продажа гражданами огнестрельного гладкоствольного охотничьего О. без разрешения органов внутренних дел;
- нарушение правил хранения или перевозки огнестрельного гладкоствольного охотничьего и нарезного О. и боевых припасов гражданами, имеющими разрешение органов внутренних дел на хранение О. и
- ряд других действий, если в них нет признаков состава преступления.

Лит.:

*Мариунов М.Н.* Комментарии к законам "Об оружии", "О частной детективной и охранной деятельности". М. – СПб., 1998;

*Скворцов С.М., Шелковникова Е.Д.* Федеральный закон "Об оружии", Постатейный комментарий. М., 1997;

Все о газовом оружии. М., 1995;



## Освидетельствование

ОСВИДЕТЕЛЬСТВОВАНИЕ – в УПК следственное действие, заключающееся в осмотре обвиняемого, подозреваемого, потерпевшего или свидетеля для установления на их теле следов преступления (различных повреждений, шрамов, пятен крови и т. п.) или наличия особых примет (например, дефектов телосложения, татуировки и др.). Производится следователем в присутствии понятых, а в необходимых случаях – с участием врача, если указанные следы и приметы могут быть установлены без назначения экспертизы. Постановление следователя о производстве О. обязательно для лица, в отношении которого оно вынесено. При О. не допускаются действия, унижающие достоинство или опасные для здоровья освидетельствуемого. Следователь не присутствует при О. лица другого пола, если требуется обнажение освидетельствуемого. В этом случае О. производится врачом в присутствии понятых одного с освидетельствуемым пола. О производстве О. составляется протокол, в котором указываются участвовавшие в нем лица, описываются действия следователя и все обнаруженное в результате О. (ст. 181, 182 УПК). Протокол О. подписывается следователем, понятыми и другими лицами, участвовавшими в производстве О.: протокол О. является одним из доказательств по делу.

## Освобождение досрочное

см. *Освобождение от отбывания наказания*.

## Освобождение от административной ответственности

ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ АДМИНИСТРАТИВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ – мера, применяемая органом (должностным лицом), уполномоченным рассматривать вопрос об административной ответственности за совершение малозначительного административного правонарушения. В соответствии со ст. 21 и 22 КоАП предусмотрены основания, условия и последствия О. от а.о.

Основания – характер правонарушения и личность правонарушителя:

- ими могут быть также различные обстоятельства, смягчающие ответственность;
- личность нарушителя, степень вины, имущественное положение (ст. 34 КоАП).

Условия О. от а.о.:

- наличие состава административного правонарушения;
- малозначительность этого правонарушения;
- целесообразность применения к лицу, совершившему его, меры общественного воздействия;
- принятие решения об О. от а.о. органом (должностным лицом), уполномоченным решать дело о данном правонарушении.

Последствием О. от а.о. является передача материалов об административной ответственности для принятия мер общественного воздействия. Об этих мерах органы и организации, которым направлены материалы, обязаны сообщить органам (должностным лицам), направившим материалы. Последствия – устное замечание, которое не влечет за собой никаких правовых последствий. Основания О. от а.о. необходимо отличать от обстоятельств, исключающих неправомерность действия (бездействия). Имеется в виду необходимая оборона и крайняя необходимость.

*Бурдин К.И.*

## Освобождение от наказания

ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ НАКАЗАНИЯ – понятие, объединяющее ряд межотраслевых институтов уголовного, уголовно-процессуального и уголовно-исполнительного права. О.от н. является освобождение от отбывания наказания, освобождение от наказания в связи с болезнью (ст. 81 УК).

### **Освобождение от отбывания наказания**

ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ ОТБЫВАНИЯ НАКАЗАНИЯ – институт уголовного, уголовно-процессуального и уголовно-исполнительного права РФ, предусматривающий основания, порядок и условия освобождения от дальнейшего отбывания наказания.

Различаются следующие виды О. от о.н.:

- по отбытии срока, назначенного приговором суда;
- досрочное освобождение: освобождение вследствие реабилитации осужденного.

Среди видов досрочного освобождения особое место занимает условно-досрочное освобождение от отбывания наказания. Право осуществлять до срочное освобождение было предоставлено судам еще первыми декретами Советской власти. В принятом СФ РСФСР 21 марта 1921 г. Декрете "О лишении свободы и о порядке условно-досрочного освобождения заключенных" отмечалось, что условно-досрочное освобождение "выражается либо в полном освобождении от наказания, либо в сохранении принудительных работ без содержания под стражей на весь оставшийся срок или часть его". Это положение в дальнейшем было воспроизведено в УК РСФСР 1922 и 1926 гг, а также в Исправительно-трудовом кодексе РСФСР 1933 г. В 1939 г. институт условно-досрочного освобождения был упразднен и восстановлен лишь в 1954 г.

Согласно ст. 79 УК условно-досрочное О. от о.н. может применяться к лицам, осужденным к содержанию в дисциплинарной воинской части, лишению свободы, ограничению по военной службе, исправительным работам, ограничению свободы. В отличие от ранее действующего положения (ст. 53 УК РСФСР), согласно которому основанием для применения условно-досрочного освобождения провозглашалось исправление осужденного, УК в качестве такового признает достаточным констатацию судом того обстоятельства, что для своего исправления осужденный не нуждается в полном отбывании назначенного наказания.

Право на условно-досрочное освобождение возникает:

- при осуждении за преступления небольшой или средней тяжести – по отбытии не менее половины назначенного судом срока наказания;
- при осуждении за тяжкое преступление – не менее 2/3;
- при осуждении за особо тяжкое преступление, а также для лиц, ранее уже освобождавшихся условно-досрочно – не менее 3/4.

Все осужденные при наличии предусмотренных в законе оснований имеют право на условно-досрочное освобождение, включая лиц, отбывающих пожизненное лишение свободы, при условии фактического отбытия ими не менее 25 лет лишения свободы. При условно-досрочном освобождении лицо может быть полностью или частично освобождено судом также от отбывания дополнительного вида наказания. Применяя условно-досрочное освобождение, суд вправе возложить на осужденного ряд обязанностей: пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания, осуществлять материальную поддержку семьи, не менять постоянного места жительства, работы, учебы без уведомления специализированного государственного органа, не посещать определенные места и ряд др. (ч. 5 ст. 73 УК). Эти обязанности должны исполняться осужденным в течение всей неотбытой части наказания. Нарушение осужденным общественного порядка или уклонение от обязанностей, возложенных на него судом, может повлечь отмену решения об условно-досрочном освобождении. Контроль за поведением лица, освобожденного условно-досрочно, возложен на уголовно-исполнительную инспекцию органа внутренних

дел, а в отношении военнослужащих – на командование воинской части или учреждения.

Среди других видов досрочного освобождения – замена неотбытой части наказания более мягким; применяется сравнительно редко, причем допускается лишь в отношении лиц, отбывающих наказание в виде лишения свободы (ст. 80 УК). Данная мера может применяться лишь к лицу, осужденному за преступление небольшой или средней тяжести и при условии отбытия им не менее одной трети срока наказания.

Особое место законодатель отводит институту освобождения осужденного от наказания в связи с болезнью. Лица, у которых после совершения преступления обнаружилось психическое расстройство либо заболевание иной тяжелой болезнью, препятствующей дальнейшему отбыванию наказания, освобождаются в связи с болезнью (ст. 81 УК). О. от о.н. лица, у которого наступило психическое расстройство, не зависит от характера совершенного преступления, вида наказания, отбытого срока, поведения во время отбывания наказания. В случае же, когда лицо заболело иной тяжелой болезнью, учитывается не только характер заболевания, но и другие обстоятельства, касающиеся личности осужденного, совершенного им преступления, его поведения в период отбывания наказания и т. п.

Законодатель предусмотрел два критерия, наличие которых дают основание для О. от о.н. в связи с болезнью: медицинский и юридический. Медицинский критерий выражается в наступлении психического расстройства. Наличие такого расстройства определяется врачебной комиссией, которая руководствуется ведомственным нормативным актом – приказом МВД СССР от 30 октября 1987 г. № 213 "О порядке представления осужденных к освобождению от отбывания наказания по болезни" (с изменениями, внесенными приказами МВД СССР от 11 апреля 1989 г. № 71, от 18 сентября 1990 г. № 351 и от 8 апреля 1991 г. № 119). В названном приказе, утвержденном также и Минздравом СССР, содержится Перечень заболеваний, дающих основание для О. от о.н. по болезни.

Юридический критерий предусматривает интеллектуальный и волевой признаки. Первый выражается в том, что лицо вследствие психического расстройства лишено возможности осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия). Волевой признак заключается в том, что лицо не может руководить своими действиями. Чаще всего расстройство интеллекта сочетается с расстройством воли. Однако на практике могут быть случаи, когда лицо понимает фактическую сторону своих действий, но вследствие расстройства воли не может удерживать себя от совершения общественно опасных действий. Поэтому законодатель считает обязательным наличие хотя бы одного из названных признаков, который в сочетании с медицинским критерием дает основание для постановки вопроса об О. от о.н. Освобождение в связи с психическим расстройством может сочетаться с назначением принудительных мер медицинского характера. Освобождаемые в связи с болезнью в случае их выздоровления могут подлежать и уголовной ответственности, и наказанию (ст. 73, 83 и 103 УК).

Один из видов досрочного освобождения – помилование. В соответствии с п. «в» ст. 89 Конституции РФ оно осуществляется Президентом РФ в отношении определенного лица. Так же как актом амнистии (принимается ГД), осужденный за преступление может быть освобожден от дальнейшего отбывания наказания, либо назначенное ему наказание может быть сокращено или заменено более мягким видом наказания. Указом Президента РФ от 12 января 1992 г. образована Комиссия по вопросам помилования.

О. от о.н. включает отмену приговора с прекращением дела. иначе говоря, реабилитацию осужденного. Освобожденному по этим основаниям разъясняется Положение о порядке возмещения ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, утвержденное Указом Президента Верховного Совета СССР от 18 мая 1981 г.

В 1992 г. в уголовное и уголовно-исполнительное законодательство введен новый институт – отсрочка отбывания наказания беременным и женщинам, имеющим малолетних детей. Сущность этой меры состоит в том, что осужденная женщина – беременная или

имеющая ребенка в возрасте до 8 лет – может быть освобождена от отбывания наказания и направлена домой со времени освобождения от работы по беременности и родам и до достижения ребенком 8-летнего возраста. Отсрочка не может быть предоставлена женщине, осужденной на срок свыше 5 лет лишения свободы за тяжкое или особо тяжкое преступление против личности. Она также не предоставляется осужденной женщине, лишенной родительских прав.

Предоставление отсрочки – право, а не обязанность суда. Условный характер данного вида О. от о.н. проявляется в том, что отсрочка может быть отменена, если осужденная уклоняется от воспитания ребенка.

По достижении ребенком 8-летнего возраста суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением осужденной, выносит определение о досрочном освобождении, замене наказания более мягким либо о возвращении осужденной в исправительное учреждение для отбывания назначенного приговором наказания (ст. 82 УК).

Для облегчения социальной адаптации лиц, освобождаемых от отбывания наказания, законодательством предусмотрена специальная система социальных мер. Получив от учреждений, исполняющих наказания, извещение о предстоящем освобождении осужденного, органы местного самоуправления и федеральной службы занятости по избранному осужденным месту жительства принимают меры по его трудовому и бытовому устройству. Осужденные, являющиеся инвалидами I и II групп, а также мужчины старше 60 и женщины старше 55 лет при наличии их просьбы направляются органами социального обеспечения в дома инвалидов и престарелых. За осужденными, освобожденными досрочно, а также лицами, которые осуждены за особо тяжкие преступления и характеризуются отрицательно, в соответствии с законодательством РФ устанавливается контроль (ст. 180–183 УИК).

*Агамов П.Д.*

## **Освобождение от уголовной ответственности**

ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ – согласно УК (гл. 11) неприменение мер государственного принуждения к лицу, совершившему преступление, при наличии предусмотренных законом условий. Такое освобождение не является обязательным для органа, осуществляющего правоприменение. О. от у.о. может осуществляться судом, следователем, прокурором или органом дознания. Его последствия благоприятны для виновного. Так, если О. от у.о. осуществляется судом, то ему не выносятся обвинительный приговор, не назначается наказание. Если О. от у.о. осуществляет следователь, прокурор, орган дознания, то прекращается применение мер пресечения, проведение следствия или дознания. О. от у.о. следует отличать от прекращения уголовного дела по реабилитирующим основаниям, таким, как отсутствие события преступления, поскольку в этих случаях фактически не было совершено преступление, а потому и не было оснований для уголовной ответственности. Виды О. от у.о. по УК существенно отличаются от тех, которые существовали в УК РСФСР. Устаревшие с социальной точки зрения виды О. от у.о. (в связи с передачей дела на рассмотрение товарищеского суда, с передачей виновного на поруки трудовому коллективу или общественной организации, в связи с применением мер административного воздействия) исключены, но появились новые виды.

Перечень их таков:

- в связи с деятельным раскаянием (ст. 75 УК);
- в связи с примирением с потерпевшим (ст. 76 УК);
- в связи с изменением обстановки (ст. 77 УК);
- в связи с истечением сроков давности (ст. 78 УК).

В УК все виды О. от у.о. объединены в отдельную главу, что позволяет провести четкое различие между ними и освобождением от наказания.

## Оседлости ценз

ОСЕДЛОСТИ ЦЕНЗ – в конституционном праве установленное законом требование, согласно которому получение гражданином активного или пассивного избирательного права обусловлено определенным сроком проживания в данной местности или стране к моменту проведения выборов. Так, согласно Конституции РФ (п. 2 ст. 81) Президентом РФ может быть избран гражданин РФ, постоянно проживающий в РФ не менее 10 лет. Установление чрезмерно высокого О.ц. для избирателей в ряде стран носит характер антидемократической и дискриминационной меры.

## Оскорбление

ОСКОРБЛЕНИЕ – преступление, заключающееся в унижении чести и достоинства другого лица, выраженном в неприличной форме (ст. 130 УК). О. бывает словесным, письменным, действием (пощечина, непристойный жест и т. д.), публичным либо в отсутствие потерпевшего. В отличие от клеветы при О. не сообщается каких-либо позорящих потерпевшего сведений, а дается отрицательная оценка его личности, качествам, поведению, причем в неприличной форме, т. е. противоречащей установленным правилам поведения, нормам морали. О. будет квалифицироваться в качестве такового, только когда оно направлено непосредственно против конкретного лица или лиц. Субъективная сторона данного преступления может быть выражена в прямом умысле. Виновный осознает, что унижает честь и достоинство другого лица, и желает совершить эти действия. О. наказывается штрафом в размере до 100 МРОТ или в размере заработной платы либо иного дохода осужденного за период до 1 месяца или обязательными работами на срок до 120 ч либо исправительными работами на срок до 6 месяцев. Квалифицированным является О., содержащееся в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или СМИ.

Дела об О. относятся к делам частного обвинения, т. е. возбуждаются не иначе как по жалобе потерпевшего и подлежат прекращению в случае примирения его с обвиняемым. Однако если дело об О. имеет особое общественное значение или если потерпевший по этому делу в силу беспомощного состояния, зависимости от обвиняемого или по иным причинам не в состоянии защищать свои права и законные интересы, прокурор вправе возбудить такое дело сам. В этом случае оно прекращению за примирением потерпевшего с обвиняемым не подлежит (ст. 27 УПК).

От О. как преступления против личности следует отличать О., образующее другие виды преступлений. Так, О. участников судебного разбирательства или лиц, участвующих в отправлении правосудия рассматривается как неуважение к суду – одно из преступлений против правосудия (ст. 297 УК). Публичное оскорбление представителя власти при исполнении им своих должностных обязанностей или в связи с их исполнением (ст. 319 УК) относится к преступлениям против порядка управления. О. военнослужащего другим военнослужащим во время исполнения или в связи с исполнением обязанностей военной службы (ст. 336 УК) является преступлением против военной службы.

Помимо уголовной, О. может повлечь также ответственность гражданскую (см. *Моральный вред*).

В ст. 193 КоАП установлена административная ответственность за О. религиозных убеждений граждан. В отличие от О. в уголовном смысле, в данном случае действия виновного направлены не против какого-либо конкретного лица, а чувств верующих вообще. Эти действия могут выражаться в циничных, презрительных высказываниях (устных письменных) относительно какой-либо конкретной религии, ее догматов, святынь и т. п. Оскорбительный для верующих характер могут иметь также театральные постановки, фильмы, иные художественные произведения. Правоприменительные органы должны в каждом случае по совокупности всех обстоятельств дела определить, является ли то или иное

высказывание или произведение оскорбительным либо находится в рамках, допускаемых свободой слова и свободой творчества, в том числе свободой атеистической пропаганды.

В таможенном, праве О. должностного лица таможенного органа РФ, лиц участвующих в проведении таможенного контроля, производстве таможенного оформления, а также в производстве по делу о нарушении таможенных правил или в его рассмотрении, а также понятых является одним из составов административных правонарушений (ст.438 ТК).

Самостоятельное место занимает ответственность за О. в уголовно-процессуальном и уголовно-исполнительном праве. Так, согласно ФЗ РФ от 15 июля 1995 г. № 103-ФЗ "О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений" подозреваемые и обвиняемые могут быть водворены в одиночную камеру или карцер за О. других подозреваемых и обвиняемых. В уголовно-исполнительном праве (ст. 116 УИК) О. представителей администрации исправительного учреждения осужденными к лишению свободы отнесено к злостным нарушениям установленного порядка отбывания наказания.

*Додонов В.Н.*

## **Осмотр**

ОСМОТР – в уголовно-процессуальном праве следственное действие с целью обнаружить следы преступления и другие вещественные доказательства, выяснить обстановку происшествия и иные обстоятельства, имеющие значение для дела.

Виды О.: О. места происшествия, О. местности, наружный О. трупа, О. предметов и следов, О. документов, О. животных. Обычно производится в дневное время.

К участию в О. могут быть привлечены: подозреваемый, потерпевший, свидетель, специалист, защитник. О. производится в присутствии понятых.

Данные О. имеют значение доказательств и фиксируются в протоколе О. Порядок производства О. регулируется гл. 15 УПК.

## **Основной закон**

ОСНОВНОЙ ЗАКОН – понятие, в основном совпадающее по смыслу с понятием «конституция» в тех странах, где последняя существует в виде единого акта, нормы которого имеют высшую юридическую силу.

## **Основные государственные законы Российской империи**

ОСНОВНЫЕ ГОСУДАРСТВЕННЫЕ ЗАКОНЫ РОССИЙСКОЙ ИМПЕРИИ – свод законоположений, касавшихся общих начал государственного строя России. Впервые кодифицированы под руководством М.М. Сперанского в 1832 г. Пересмотрены в 1906 г. в связи с опубликованием Манифеста 17 октября 1905 г. Пересмотр касался создания Совета министров, Государственной думы, реорганизации Государственного совета. Реформа Основных государственных законов отражала эволюцию самодержавия в сторону буржуазной ограниченной монархии. Конституционные уступки сводились к следующему. Дума получала законодательные права, которые, однако, ограничивались требованием обязательного утверждения принятых законов царем, признанием за ним неограниченной законодательной инициативы, монополии на издание Основных государственных законов, прав чрезвычайного законодательства в междумский период (с утверждением Думой в течение 2 месяцев). Бюджетные прерогативы Думы нарушались правом царя на чрезвычайные, военные расходы и займы. Декларированные права граждан России (неприкосновенность личности, свободы слова, печати и т. д.) могли быть отменены на основе военного и исключительного положения, вводимого царем. Самодержавная исполнительная власть – верховное управление страной, назначение и смещение правительства, ответственного только перед монархом. – была укреплена. Царю

принадлежало право руководства внешней политикой, объявления войны и мира. Основные государственные законы охраняли единство Империи, объявляли общегосударственным русский язык. Действовали до февральской революции 1917 г. По мнению некоторых ученых, Основные государственные законы с 1906 г. фактически являлись первой Конституцией России.

## **Основные принципы международного права**

**ОСНОВНЫЕ ПРИНЦИПЫ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА** (лат. *principium* – основа, первоначало) – совокупность основополагающих юридических предписаний, обладающих для всех субъектов международного права высшей обязывающей силой общепризнанных правовых норм императивного характера – *jus cogens* ; отражает уровень правосознания, достигнутого на определенном этапе исторического развития участниками международного сообщества. Приоритет О.п.м.п. среди общей массы других обязательных предписаний – юридических норм, образующих систему международного права, – обуславливается необходимостью защиты и укрепления сложившегося международного правопорядка.

Особенности О.п.м.п. состоят в том, что:

во-первых, каждый из них должен получить общее признание, проявляющееся в следовании их предписаниям всех или же большинства участников международного сообщества;

во-вторых, все они имеют универсальное действие в пространственном и субъектном смысле этого понятия;

в-третьих, они получают закрепление в многосторонних международных договорах;

в-четвертых, они находятся в тесной органической взаимосвязи друг с другом.

Первый из международно-правовых документов, закрепивших еще не полный перечень О.п.м.п., - Устав ООН, в котором они изложены в качестве начал этой Организации и включают принципы суверенного равенства, добросовестного выполнения принятых на себя по Уставу обязательств, разрешения международных споров мирными средствами, воздержания в международных отношениях от угрозы силой или ее применения, территориальной целостности, политической независимости, международного сотрудничества. Дальнейшее развитие и детализацию О.п.м.п. получили в принятой Генеральной Ассамблеей ООН 24 октября 1970 г. Декларации о принципах международного права, которая расширила указанный перечень за счет включения в него принципов невмешательства во внутренние дела государства, равноправия и самоопределения народов.

Явившаяся результатом работы хельсинкской сессии Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе Декларация принципов от 1 августа 1975 г., дополнила перечень принципами нерушимости границ и уважения прав человека и основных свобод, включая свободу мысли, совести, религии и убеждений. Закрепление сложившихся О.п.м.п. в многосторонних международных документах получило дальнейший импульс в принятом 22 января 1993 г. Уставе СНГ, где помимо вышеперечисленных фигурируют также принципы верховенства международного права в межгосударственных отношениях, оказания на основе взаимного согласия помощи во всех областях взаимоотношений, объединения усилий и оказания поддержки друг другу, тесном сотрудничестве в сохранении культурных ценностей.

*Волосов М.Е.*

## **Основы законодательства**

**ОСНОВЫ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА** – в РФ до 1993 г. законодательный акт, устанавливавший основные принципы правового регулирования в определенной сфере общественных отношений (например, Основы законодательства о культуре 1992 г., Основы лесного законодательства 1993 г.). Данная форма была заимствована у СССР, который

принимал О.з. по тем вопросам, по которым союзные республики принимали собственные кодексы (например, Основы уголовного законодательства СССР и союзных республик 1958 г., Основы гражданского судопроизводства 1961 г., Основы жилищного законодательства 1981 г., Основы гражданского законодательства СССР и республик 1991 г.), для установления единства в правовом регулировании соответствующих общественных отношений. Некоторые из них и по сей день сохраняют юридическую силу на территории РФ в части, не противоречащей законам РФ.

В РФ в 1992 и 1993 гг. было принято 8 О.з. Конституция РФ не предусматривает издания федеральных законодательных актов в форме О.з. Теперь по вопросам совместного ведения РФ и ее субъектов принимаются обычные ФЗ, «рамочный» характер которых отражается в самом их названии: об основах туристской деятельности в РФ. об основах социального обслуживания населения в РФ и т. д.

## **ОСНОВЫ КОНСТИТУЦИОННОГО СТРОЯ**

**ОСНОВЫ КОНСТИТУЦИОННОГО СТРОЯ** – система общих принципов, которые определяют содержание правового воздействия на отношения в основных подсистемах общества в условиях конституционного строя, совокупность объективных ценностей, правил организации общества, основных начал и институтов государственного строя, находящихся под защитой государства и определяющих его конституционную природу. О.к.с. определяют ключевые черты системы власти, формы правления, государственно-территориального устройства, политического режима.

Нормы О.к.с. адресованы всем субъектам права, правоприменяющим субъектам и предполагают для реализации содержащихся в них целей включение правовой системы государства. Специфика О.к.с. выражается в их целостности, устойчивости, особом порядке изменения и юридическом верховенстве по отношению к остальным положениям конституции, всем нормативным актам государства. О.к.с. по ст. 16 Конституции РФ не могут быть изменены иначе, как в порядке, установленном Конституцией РФ: никакие другие ее положения не могут противоречить О.к.с. Если конституция – это норма измерения законов, то О.к.с. выступают как норма измерения положений самой конституции. Обращают на себя внимание интегративные качества О.к.с., которые объективно взаимосвязаны, представляют собою целостную систему и выражают качественную определенность ее содержания.

О.к.с. РФ представляют собой принципиальные положения Конституции РФ, закрепленные в ее гл. 1. В РФ необходимый перечень конституционных принципов был закреплен в Декларации о государственном суверенитете РСФСР 12 июня 1990 г., положения которой должны были стать основой при разработке новой Конституции РСФСР и Союзного договора. Категория "О.к.с." впервые закреплена Шестым Съездом народных депутатов РСФСР в апреле 1992 г. в ч. 1 ст. 1 Конституции (Основного Закона) РСФСР. Конституционная комиссия предложила изложить целостный перечень О.к.с. в концептуально связанном самостоятельном разделе проекта Конституции России; многие положения раздела вошли в Конституцию РФ.

РФ – демократическое федеративное правовое государство с республиканской формой правления (ч. 1 ст. 1 Конституции РФ).

К числу О.к.с. РФ Конституция РФ относит также:

– принцип государственного суверенитета (ст. 1 и 4, ч. 1 ст. 15), включая верховенство Конституции РФ и ФЗ на всей территории РФ, а также территориальное верховенство государства

– принцип признания человека, его прав и свобод высшей ценностью, а также обязанности государства соблюдать и защищать их (ст. 2);

– принцип единого и равного гражданства РФ (ст. 6);

– принципы народовластия (ст. 3);



- федерализм как принцип государственно-территориального устройства (ст.5);
- принцип социального государства, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека (ст. 7);
- принцип единства экономического пространства, многообразия и равенства форм собственности, в том числе на землю и природные ресурсы (ст. 8 и 9);
- принципы организации государственной власти через разделение властей по горизонтали (ст. 10 и 11) и разграничение предметов ведения и полномочий между органами государственной власти РФ и ее субъектов по вертикали (ч. 3 ст.11);
- признание и гарантированность местного самоуправления и его самостоятельности (ст.12);
- идеологическое и политическое многообразие, принцип многопартийности (ст.13);
- принципы светского государства (ст. 14);
- принципы верховенства права, в том числе всеобщей подчиненности Конституции, имеющей высшую юридическую силу, прямое действие и применение на всей территории РФ (ст.15);
- принцип устойчивости конституционного строя, обеспечиваемый через верховенство основ О.к.с. по отношению к другим положениям Конституции и особый порядок их изменения (ст.16).

Лит.:

*Румянцев О.Г.* Основы конституционного строя России: понятие, содержание, вопросы становления. М., 1994.

*Румянцев О.Г.*

## **Особо охраняемые объекты и территории**

ОСОБО ОХРАНЯЕМЫЕ ОБЪЕКТЫ И ТЕРРИТОРИИ – участки земли и водного пространства, которые имеют особое научное, культурное, эстетическое, рекреационное и оздоровительное значение и изъяты решениями органов государственной власти полностью или частично из хозяйственного оборота с установлением особого режима охраны. О.о.о. и т. относятся к объектам общенационального достояния. Их перечень и правовой режим устанавливаются в ряде нормативных актов РФ и ее субъектов, в частности в ФЗ РФ от 17 марта 1995 г. № 33-ФЗ "Об особо охраняемых природных территориях". Законе РСФСР от 19 декабря 1991 г. № 2060-1 "Об охране окружающей природной среды". Конкретизируется правовой режим О.о.о. и т. в индивидуальных нормативных актах о них, которые должны быть приведены в соответствие с Законом "Об особо охраняемых природных территориях".

С учетом различий в статусе и режиме О.о.о. и т. устанавливаются их категории:

- а) государственные природные заповедники, в том числе биосферные (федерального значения);
- б) национальные парки (федерального значения);
- в) природные парки (субъектов РФ);
- г) государственные природные заказники (федерального и регионального значения);
- д) памятники природы (федерального и регионального значения, субъектов федерации);
- е) дендрологические парки и ботанические сады (федерального и регионального значения);
- ж) лечебно-оздоровительные местности (федерального, регионального и местного значения).

Правительство РФ, органы исполнительной власти субъектов РФ, органы местного самоуправления могут определить и иные формы О.о.о. и т., в том числе зеленые зоны, городские леса, городские парки, памятники садово-парково-го искусства, микрозаповедники, биологические станции и др. За нарушение режима О.о.о. и т., повлекшее причинение значительного ущерба, установлена уголовная ответственность. Менее значительные нарушения, не содержащие признаков состава преступления, могут повлечь

ответственность административную. Вред, причиненный О.о.о. и т., животному миру, здоровью человека, подлежит взысканию в полном объеме (включая затраты на восстановление природной среды или здоровья человека, упущенную выгоду) на основе норм гражданского законодательства.

*Жевлаков Э.Н.*

## **Особо тяжкие преступления**

см. *Преступление* .

## **Особое мнение**

ОСОБОЕ МНЕНИЕ – по процессуальному праву РФ изложенное письменно и приобщенное к делу мнение судьи или заседателя, несогласного с решением или приговором суда, вынесенным большинством голосов. О.м. может быть по делу в целом или по отдельным вопросам, которые должны быть разрешены судом при вынесении решения, приговора, определения, постановления. В зале судебного заседания не оглашается.

## **Особое производство**

ОСОБОЕ ПРОИЗВОДСТВО – разновидность гражданского судопроизводства, характеризующаяся отсутствием спора о праве, а следовательно, отсутствием спорящих сторон с противоположными юридическими интересами. В порядке особого производства рассматриваются гражданские дела, по которым подтверждается наличие или отсутствие юридических фактов или обстоятельств в целях создания для заинтересованного лица условий реализации им личных или имущественных прав или подтверждается наличие либо отсутствие бесспорного субъективного права (гл. 26–33 ГПК).

ГПК относит к О.п. дела:

- об установлении фактов, имеющих юридическое значение;
- о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении его умершим;
- о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным;
- о признании имущества бесхозным;
- об установлении неправильностей записей в книгах актов гражданского состояния;
- по жалобам на нотариальные действия или на отказ в их совершении;
- о восстановлении прав по утраченным документам на предъявителя;
- о признании выздоровевшего лица дееспособным либо об отмене ограничения дееспособности гражданина;
- об установлении усыновления (удочерения) ребенка;
- об установлении факта признания отцовства и некоторые другие.

Дела О.п. возбуждаются путем подачи заявления, содержание которого в основном определяется специальными правилами. ГПК в ряде случаев очерчивает круг лиц, по заявлению которых может быть начато дело в суде в порядке О.п. Обратившееся в суд лицо именуется заявителем, другие участвующие в процессе лица – заинтересованными. Дела О.п. рассматриваются по общим правилам гражданского судопроизводства с изъятиями и дополнениями, которые установлены законом и составляют специфику данного судопроизводства. Основная группа дел рассматривается судьей единолично. Если при их слушании возникает спор о праве, подведомственный судебным органам, суд должен оставить заявление без рассмотрения и разъяснить заявителю и заинтересованным лицам их право обратиться в суд с иском на общих основаниях.

*Прокудина Л.А.*

## **Особые виды пошлины**

**ОСОБЫЕ ВИДЫ ПОШЛИНЫ** – виды таможенной пошлины, которые согласно Закону РФ от 21 мая 1993 г. № 5003-1 "О таможенном тарифе" могут временно применяться к ввозимым товарам в целях защиты экономических интересов РФ. Порядок их использования определяется специальными законоположениями.

Так, ст. 7 упомянутого Закона гласит, что к ввозимым товарам могут временно применяться:

- а) специальные пошлины;
- б) антидемпинговые пошлины;
- в) компенсационные пошлины.

Указанные виды пошлин – форма оперативных средств регулирования внешнеэкономической деятельности: они выходят за рамки обычных таможенных мер, хотя в основе их воздействия на внешнеторговый оборот также заложены экономические принципы, используется ценообразующий фактор обложения товара пошлиной при его перемещении через таможенную границу.

Специальные пошлины применяются в двух основных случаях:

– в качестве защитной меры, если товары ввозятся на таможенную территорию РФ в количествах и на условиях, наносящих или угрожающих нанести ущерб отечественным производителям подобных или непосредственно конкурирующих товаров;

– в качестве ответной меры на дискриминационные и иные действия, ущемляющие интересы РФ, со стороны других государств или их союзов.

Применение специальной пошлины в последнем случае с позиций международного права можно именовать реторсиями.

Антидемпинговые пошлины применяются в случаях ввоза на таможенную территорию РФ товаров по цене более низкой, чем их нормальная стоимость в стране вывоза, если такой вывоз наносит или угрожает нанести материальный ущерб отечественным производителям.

Компенсационные пошлины представляют собой определенный правовой инструмент борьбы с негативным влиянием ввоза иностранных товаров, субсидируемых в стране экспорта прямо (инвестиционные субсидии) или косвенно посредством применения системы дифференцированных налоговых ставок, кредитования экспортеров на льготных условиях и т. д.

О.в.п. применяются после проведения специального расследования. По его итогам Правительство РФ устанавливает ставки особых видов пошлин. При определении их размера учитываются величины демпингового занижения цены, субсидий и выявленного ущерба. Расследование проводится в 2-месячный срок. Продолжительность действия антидемпинговых и компенсационных пошлин устанавливается Правительством РФ с учетом международно-правовых обязательств РФ.

*Анисимов Л.Н.*

## **Оспоримая сделка**

**ОСПОРИМАЯ СДЕЛКА** – не отвечающая обязательным требованиям закона сделка, которая может быть признана недействительной по решению суда. К числу О.с. относятся сделки, совершенные юридическим лицом и выходящие за пределы его компетенции; совершенные лицом в возрасте от 14 до 18 без согласия их законных представителей (когда такое согласие необходимо); лицом, ограниченным судом в дееспособности; совершенные под влиянием заблуждения, обмана, угроз, насилия и т. п.

## **Оставление в опасности**

**ОСТАВЛЕНИЕ В ОПАСНОСТИ** – заведомое оставление без помощи лица, находящегося в опасном для жизни или здоровья состоянии и лишенного возможности

принять самостоятельные меры к самосохранению по малолетству, старости, болезни или вследствие своей беспомощности, если виновный имел возможность оказать помощь этому лицу и был обязан о нем заботиться либо сам привел его в опасное для жизни и здоровья состояние. По ст. 125 УК признается умышленным преступлением. Отличительная черта – его субъектом могут быть лишь те, на кого законом возложена обязанность заботиться о лицах, находящихся в опасном для жизни и здоровья состоянии.

Таковыми являются, к примеру, родители грудного и малолетнего ребенка; дети, оставившие престарелых и больных родителей без пищи; врач больницы, отказавшийся оказывать помощь тяжелобольному, вследствие чего жизни и здоровью потерпевшего создается реальная угроза.

Вторая особенность рассматриваемого преступления – наличие у виновного реальной, а не гипотетической возможности оказать помощь лицу, находящемуся в опасном для жизни и здоровья состоянии. Третья особенность – заведомое оставление без помощи. Таким образом, субъективная сторона данного преступления характеризуется прямым умыслом: виновный осознает, что он обязан оказать необходимую помощь, имеет реальную возможность ее оказать, но сознательно этого не делает. Сказанное не распространяется на случаи, когда виновный своими неправомерными действиями поставил потерпевшего в опасное для его жизни и здоровья состояние: здесь вина может характеризоваться не только прямым, но и косвенным умыслом. Например, водитель автобуса сбивает пешехода и скрывается с места происшествия. Четвертая особенность – оставление того или иного беспомощного лица в опасности, которая создает реальную угрозу его жизни и здоровью и которую виновный своими самостоятельными действиями не в состоянии предотвратить. О. в о. наказывается штрафом в размере от 50 до 100 МРОТ или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 1 месяца, либо обязательными работами на срок от 120 до 180 ч, либо исправительными работами на срок до 1 года, либо арестом на срок до 3 месяцев.

Разновидность рассматриваемого преступления предусмотрена ст. 270 УК, устанавливающей уголовную ответственность капитана судна за неказание им помощи людям, терпящим бедствие на море или ином водном пути, если эта помощь могла быть оказана без серьезной опасности для своего судна, его экипажа и пассажиров.

Особенность данного состава преступления заключается в том, что:

во-первых, законодатель указывает специального субъекта преступления (капитана судна);

во-вторых, предписывает спасение терпящих бедствие в особых условиях (на море);

в-третьих, обязывает осуществлять спасательные работы лишь в том случае, если это не ставит в опасность морское судно, жизнь и здоровье членов его экипажа и пассажиров, находящихся на его борту.

*Аликперов Х.Д.*

## **Острова**

ОСТРОВА – в соответствии со ст.121 Конвенции ООН по морскому праву 1982 г. расположенные в морских пространствах сухопутные образования естественного происхождения, окруженные со всех сторон водой и постоянно возвышающиеся над уровнем моря даже в период наибольшего прилива. Представляя собой часть территории того или иного государства, О., за исключением скал, непригодных для поддержания жизни человека или для самостоятельной хозяйственной деятельности, могут иметь вокруг себя внутренние морские воды, территориальное море, прилежащую и исключительную экономическую зоны, а также континентальный шельф. К континентальному шельфу и исключительной экономической зоне островов РФ в полном объеме применяются положения ФЗ РФ от 30 ноября 1995 г. № 187-ФЗ "О континентальном шельфе Российской Федерации" и ФЗ РФ от 17 декабря 1998 г. № 191-ФЗ "Об исключительной экономической зоне Российской Федерации".

Федерации".

*Волосов М.Е.*

## Осужденный

ОСУЖДЕННЫЙ – по уголовно-исполнительному праву лицо, в отношении которого приговор, вынесенный судом, вступил в законную силу и которому назначено наказание, предусмотренное уголовным законом.

Граждане РФ, отбывающие наказание, обладают общегражданскими правами и свободами, установленными Конституцией РФ и другими ФЗ. Согласно положениям Конституции РФ права человека и гражданина могут быть ограничены ФЗ и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения безопасности государства. Это означает, что ограничения прав О. не могут устанавливаться подзаконными, в том числе ведомственными, нормативными актами. Поскольку уголовно-исполнительное законодательство отнесено Конституцией к исключительной компетенции РФ, ограничения прав и свобод О. не могут устанавливаться также и законами субъектов РФ. Тем самым гарантируется единство подхода государства к обеспечению прав и свобод О. при отбывании наказаний.

Ратификация РФ многих международно-правовых актов о правах человека и обращении с О., а также вступление в Совет Европы обусловили включение в уголовно-исполнительное законодательство РФ общепризнанных принципов и норм, изложенных во Всеобщей декларации, прав человека. Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство обращения и наказания, Минимальных стандартных правилах обращения с заключенными, Своде принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме, а также в Европейской Конвенции о защите прав человека и Европейских пенитенциарных, правилах. Перечисленные международные акты содержат нормы-принципы, которые не допускают каких-либо отступлений как в законодательстве, так и в правоприменительной практике при исполнении наказаний.

УИК воспринял основные принципы и стандарты международно-правовых актов.

Одновременно это означает установление пределов и форм деятельности персонала учреждений и органов, исполняющих наказания, иначе говоря – гарантию соблюдения законности.

Права и обязанности О. определяются исходя из порядка и условий отбывания конкретного вида наказания. В таком же соотношении применяются устанавливаемые законом пределы прав и свобод О. К примеру, избирательные права О. к лишению свободы согласно ст. 32 Конституции РФ ограничиваются, тогда как О., отбывающие другие виды наказания – ограничение свободы, исправительные работы – такого права не лишаются.

Закон возлагает на О. определенные обязанности (выполнять законные требования администрации, являться по вызову, давать объяснения и др.), исполнение которых должно способствовать обеспечению правопорядка, созданию условий для нормальной деятельности учреждений и органов, исполняющих наказания. О. иностранные граждане и лица без гражданства пользуются правами и несут обязанности в соответствии с законодательством РФ и международными договорами.

Согласно действующему уголовно-исполнительному законодательству и международным правовым нормам О.: информируются администрацией учреждения о своих правах и обязанностях и об условиях отбывания наказания; имеют право на вежливое обращение со стороны персонала, не должны подвергаться жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению. Меры принуждения к ним могут применяться не иначе как на основании закона. Им гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи от адвоката или иных лиц, имеющих право на оказание такой помощи.

Иностранным гражданам, отбывающим наказание в виде ареста или лишения свободы, дается право поддерживать связь с дипломатическими представительствами или консульскими учреждениями своих государств в РФ путем переписки, телефонных переговоров, свиданий и т. п. О. имеют право на охрану здоровья. Право на охрану здоровья О. реализуется путем создания общих и специализированных амбулаторно-поликлинических и стационарных лечебных учреждений. О., отбывающим лишение свободы, гарантировано право на социальное обеспечение, в том числе получение пенсий (до 1996 г. такой категории лиц пенсия не назначалась, а назначенная не выплачивалась). О. вправе обращаться с предложениями, заявлениями и жалобами, не только непосредственно к администрации исправительного учреждения, но и в любые органы законодательной и исполнительной власти, в суд, прокуратуру, к Уполномоченному по правам человека РФ, назначаемому ГД. О. ведут переписку, а также обращаются с предложениями, заявлениями и жалобами на государственном языке РФ либо субъекта РФ по месту отбывания наказания. Предложения, заявления и жалобы О. к аресту, содержанию в дисциплинарной части, лишению свободы, смертной казни, адресованные в органы, осуществляющие контроль и надзор за деятельностью учреждений, исполняющих наказания, цензуре не подлежат и не позднее суток направляются по принадлежности. Согласно ст. 46 Конституции РФ каждый О., если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства защиты, может обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека.

Помимо перечисленных основных прав законодательство предусматривает право О.:

- на личную безопасность;
- свободу совести и свободу вероисповедания, совершение религиозных обрядов;
- оплату труда;
- получение и отправку писем без ограничения их количества, денежных переводов близким родственникам;
- приобретать литературу, а также подписываться на газеты и журналы.

Положительно характеризующимся О., отбывающим наказание в исправительных и воспитательных колониях, может быть разрешено передвижение без конвоя или сопровождения, а также проживание за пределами исправительного учреждения. При соблюдении определенных в законе требований (ст. 97 УИК) О. к лишению свободы разрешается краткосрочный (до 7 суток) выезд за пределы колонии в связи с исключительными личными обстоятельствами (смерть или тяжелая болезнь близкого родственника) либо длительный выезд на время ежегодного оплачиваемого отпуска. Предоставление О. права выезда обусловлено необходимостью сохранения и восстановления ими полезных социальных связей, психологической разгрузки, связанной с условиями изоляции, устройства детей и т. д. Реализация О. ряда других прав связана с определенными условиями. Так, объем прав и ограничений в части посылок, передач, свиданий с родственниками, размера средств, разрешаемых к расходованию для приобретения продуктов питания и предметов первой необходимости, напрямую зависит от вида режима исправительного учреждения, назначенного О., а также от условий, в которых они содержатся (общих, облегченных, строгих). Чем мягче режим и условия отбывания наказания, тем больше льгот, и наоборот.

Правовое положение О., отбывающих наказание в колониях-поселениях, существенно отличается от правового положения лиц, содержащихся в исправительных колониях. Закон относит колонии-поселения к исправительным учреждениям, но в них нет большинства правоограничений, присущих наказанию в виде лишения свободы. В них побывают О. за преступления, совершенные по неосторожности, а также положительно зарекомендовавшие себя О., переведенные из исправительных колоний. Они содержатся без охраны, но под надзором, могут носить гражданскую одежду, иметь при себе деньги и ценные вещи, получать посылки и передачи, иметь свидания без ограничений их количества. С разрешения администрации учреждения могут проживать со своими семьями на территории колонии-поселения или за ее пределами. До минимума сведены правопредель для лиц, О. к

ограничению свободы. Находясь под надзором исправительного центра, они обязаны выполнять правила внутреннего распорядка, работать там, куда направлены администрацией исправительного центра, не покидать его без разрешения, проживать в специально предоставленных общежитиях.

Существенно ограничены в правах лица, О. к наказанию в виде ареста. На них распространяются условия содержания, установленные для О. к лишению свободы, находящихся на общем режиме в тюрьме. Им не предоставляются свидания (за исключением свиданий с адвокатами), не разрешается получение посылок, передач, бандеролей (ст. 69 УИК). Суровость данных мер имеет своей целью в течение относительно короткого срока (арест устанавливается на срок от 1 до 6 месяцев) оказать жесткое психологическое воздействие на О.

Реализация прав и свобод, предоставляемых лицам, О. к наказаниям, не связанным с лишением свободы (исправительным работам, штрафу и т. д.), не характеризуется какими-либо специфическими отличиями.

Соблюдение прав О. к лишению свободы неразрывно связано с деятельностью учреждений, исполняющих наказание. Закон предусматривает соответствующее материально-бытовое обеспечение О. (ст. 99 УИК). Однако вследствие недофинансирования государством потребностей уголовно-исполнительной системы размещение О. к лишению свободы по нормам, установленным в УИК, обеспечивается не в полной мере.

В особую категорию выделяются О. беременные женщины, кормящие матери, женщины, имеющие детей, а также несовершеннолетние. Им устанавливаются повышенные нормы питания. О. женщины могут помещать в дома ребенка, организуемые при исправительных учреждениях, своих детей в возрасте до 3 лет, общаться с ними в свободное от работы время без ограничения. Им может быть разрешено совместное проживание с детьми. О. несовершеннолетние могут носить гражданскую одежду, проживать в общежитиях за пределами воспитательной колонии без охраны, но под надзором администрации. В отличие от взрослых О. им разрешается расходовать на приобретение продуктов питания и предметов первой необходимости средства, имеющиеся на их лицевых счетах, без ограничения; получать посылки, передачи и бандероли в любом количестве.

УИК предусмотрены различные формы контроля (государственный, судебный, ведомственный, общественный). Особое место отведено прокурорскому надзору. Прокурор вправе требовать от администрации учреждения создания условий, обеспечивающих права О., отменять приказы и распоряжения, не соответствующие закону и нарушающие права, немедленно освобождать своим постановлением каждого содержащегося без законных оснований в местах лишения свободы или в нарушение закона необоснованно водворенного в штрафной изолятор, помещение камерного типа, одиночную камеру.

Средства исправления О. На всем протяжении истории России условия содержания отличались суровостью, применением жестоких, главным образом карательных, мер. К началу XIX в. впервые в качестве одной из целей наказания было провозглашено содействие нравственному исправлению заключенных и улучшению их содержания.

К числу средств исправления были отнесены:

- размещение заключенных в зависимости от характера совершенного преступления;
- надзор за ними;
- "занятие их приличными упражнениями", "наставление их в правилах христианского благочестия и доброй нравственности, на оном основанной".

После Октябрьской революции 1917 г. ведущим средством исправления наряду с режимом был определен общественно полезный труд. Реализация на практике этой политики обеспечивала широкое использование крупных контингентов О., содержащихся в исправительно-трудовых лагерях (ГУЛАГ), на строительстве важнейших народнохозяйственных объектов (Беломорско-Балтийского канала, Норильского горно-металлургического комбината, Цимлянского и Куйбышевского гидроузлов, Байкальского целлюлозно-бумажного комбината и т. д.).

В основу современной уголовно-исполнительной политики положены общечеловеческие ценности. Меры принуждения к О. могут быть применены не иначе как на основании закона. Уголовно-исполнительное законодательство рассматривает исправление как привитие навыков поведения в обществе, уважения к человеку, труду, нормам и традициям человеческого общежития. УИК определил систему основных средств, применяемых к О. в процессе отбывания наказания. Ими являются: режим, общественно полезный труд, воспитательная работа, получение общего профессионального образования, профессиональная подготовка и общественное воздействие. Средства исправления применяются к различным категориям О. с учетом вида назначенного наказания, характера общественной опасности и тяжести совершенного преступления, прошлой деятельности, поведения осужденных.

В сравнении с другими учреждениями, исполняющими наказание (исправительные центры, дисциплинарные воинские части, уголовно-исполнительные инспекции), правила режима реализуются в исправительных учреждениях и арестных домах наиболее полно. Режим охватывает все сферы их жизнедеятельности и особенно условия содержания.

К основным требованиям режима относятся: изоляция О., охрана и надзор за ними, применение организационно-правовых мер, направленных на выполнение О. возложенных на них обязанностей и реализацию их прав по обеспечению личной безопасности как О., так и персонала учреждений, предупреждение правонарушений со стороны О.

Содержание режима включает: установленный законом порядок исполнения и условия отбывания наказания, раздельное содержание разных категорий О., различные условия их содержания в зависимости от вида исправительного учреждения и изменения отбывания наказания. Карательная функция режима реализуется путем установления различных правоограничений. Максимальная изоляция имеет место в тюрьмах, арестных домах и колониях особого режима, минимальная – в колониях-поселениях и исправительных центрах. Она может снижаться (перевод из тюрьмы в колонию, из колонии – в колонию-поселение, проживание О. женщин и несовершеннолетних вне колонии) или усиливаться путем перевода, например, О. из колонии в тюрьму, из исправительного центра в колонию, водворение О. в штрафной изолятор, камеру или карцер.

Режим, применяемый в отношении О., отбывающих лишение свободы в тюрьмах, предназначенных для содержания наиболее опасных преступников, имеет ряд особенностей. Цель его – предупредить возможность совершения этими лицами новых преступлений. О. больше ограничены в правах по сравнению с отбывающим наказание в колониях. В связи с этим в применении к ним других мер исправительного воздействия, как-то: труда, воспитательной работы, общеобразовательного и профессионального обучения, существует определенная специфика. Труд О., отбывающих наказание в тюрьмах, организуется только на территории тюрьмы. Ведущим является не обучение в ПТУ, как это имеет место в колониях, а непосредственно на производстве бригадным или индивидуальным методом. Возможности общеобразовательного обучения также ограничены. Воспитательная работа проводится, как правило, по камерам, что существенно осложняет выбор ее методов и организацию.

Труд О. традиционно рассматривается в качестве главной составляющей режима и других видов деятельности.

Международные акты о правах человека и обращения с О. признают обязанность труда осужденных (п. 2 ст. 71 Минимальных стандартных правил 1955 г.) и не относят работу, выполняемую лицами, находящимися в заключении, к категории принудительного труда (п. 3 ст. 8 Международного пакта о гражданских и политических правах 1966 г.). О. к лишению свободы привлекаются к труду на предприятиях исправительных учреждений, на государственных предприятиях или предприятиях иных форм собственности. Лица, подвергнутые наказанию в виде ареста, привлекаются к работам только по хозяйственному обслуживанию арестного дома. В УИК подчеркивается: производственная деятельность О. не должна препятствовать выполнению основной задачи – исправлению О. Время



привлечения О. к оплачиваемому труду засчитывается им в общий трудовой стаж. Они имеют право на ежегодный оплачиваемый отпуск, в том числе с выездом за пределы исправительного учреждения.

Воспитательная работа направлена на формирование у О. уважения к личности человека и обществу в целом, господствующим в нем нормам и правилам поведения, уважительного отношения к закону, на повышение общеобразовательного и культурного уровня О. Согласно ст. 110 УИК в исправительных учреждениях осуществляется нравственное, правовое, трудовое, физическое и иные виды воспитания О. Принципиальной является необходимость воспитательной работы с учетом индивидуальных особенностей личности, характера и обстоятельств совершенных ими преступлений. В соответствии со ст. 108 и 112 УИК в исправительных учреждениях организуется получение О. обязательного основного (неполного 8-летнего), обязательного начального профессионального образования или профессиональной подготовки. В п. 2 ст. 77 Минимальных стандартных правил ООН указывается, что "обучение заключенных следует по мере возможности увязывать с действующей в стране системой образования".

Участие общественных объединений в деятельности учреждений, исполняющих наказания, выражается в оказании содействия администрации этих учреждений, организации определенных мер по исправлению О., осуществлении контроля за деятельностью мест лишения свободы.

В качестве иных средств исправительного воздействия УИК предусматривает изменение условий содержания О.: перевод из одного вида исправительного учреждения в другой или на льготные условия содержания в пределах одного учреждения. Предусматривается также система мер поощрений и взысканий. Например, содержащимся в тюрьме или в помещении камерного типа колонии О. в порядке поощрения может быть увеличено время прогулки. За нарушения установленного порядка О. могут водворяться в штрафной изолятор и т. д. УИК определены общие основания применения к О. мер безопасности (физической силы, специальных средств и оружия). Правила применения этих мер установлены в Законе РФ от 21 июля 1993 г. № 5473-1 "Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы".

Поиски наиболее рациональных вариантов организации исполнения наказаний породили идею о прогрессивной системе отбывания лишения свободы, стимулирующей О. к интенсивному исправлению. Эта идея реализована в пенитенциарных системах США, Великобритании, ФРГ, Японии и др. Вместе с тем в США, Великобритании, ФРГ и ряде других стран в тюрьмах закрытого типа (в отличие от тюрем открытого типа с облегченным режимом) сохраняется применение жестких мер поддержания порядка. В ФРГ О. к лишению свободы первоначально содержатся в одиночном заключении, а затем в отношении каждого определяется режим дальнейшего содержания, вид трудоустройства, обучения, воспитательного воздействия. Ведущим средством исправления в тюрьмах Японии считается физический труд заключенных. Воспитательное воздействие на О. строго индивидуализировано с учетом личности заключенных, тяжести содеянного и т. д.

*Агамов П.Д.*

## **Ответственность административная**

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ АДМИНИСТРАТИВНАЯ – одна из форм юридической ответственности граждан, должностных лиц, юридических лиц за совершенное административное правонарушение. К О.а. привлекаются на основании законодательных актов, перечисленных в ст. 2 КоАП, действующих во время и по месту правонарушения. Порядок и основания привлечения к О.а. регулируются КоАП и другими правовыми актами. Граждане РФ могут быть привлечены к О.а. с 16-летнего возраста. Лица в возрасте от 16 до 18 лет несут ответственность на общих основаниях со взрослыми за совершение мелкого хулиганства, мелкого хищения, нарушение правил дорожного движения, стрельбу в

населенных пунктах и в неотведенных местах, злостное неповиновение требованию работников милиции, народного дружинника, военнослужащего, нарушение порядка приобретения, хранения, реализации, перевозки и регистрации огнестрельного оружия и боевых припасов, нарушение пограничного режима. За все остальные административные правонарушения к ним применяются меры, предусмотренные Положением о комиссиях по делам несовершеннолетних, утвержденным Указом Президиума Верховного Совета РСФСР от 3 июня 1967 г. с последующими изменениями и дополнениями.

Лица, не достигшие 18 лет, не могут быть подвержены административному аресту (ст. 32 КоАП): несовершеннолетие является смягчающим О.а. обстоятельством (ст. 34 КоАП), а вовлечение несовершеннолетнего в правонарушения признается отягчающим обстоятельством. О.а. за административные правонарушения, совершенные на территории РФ. несут на общих основаниях иностранные граждане и лица без гражданства, если они не пользуются иммунитетом от административной юрисдикции РФ. За некоторые административные правонарушения к О.а. привлекаются только специальные субъекты ответственности, т. е. лица, занимающие определенное служебное положение или занимающиеся определенной деятельностью. Одним из видов специальных субъектов являются должностные лица.

В некоторых статьях КоАП дается исчерпывающий перечень должностных лиц, которые могут быть привлечены за совершение данного правонарушения к О.а. Так, в ст. 90 КоАП предусмотрено, что за расточительное расходование электрической и тепловой энергии к ответственности могут быть привлечены руководители предприятий, учреждений и организаций, главные инженеры, главные энергетики (главные механики) предприятий, начальники цехов, руководители административно-хозяйственных служб учреждений и организаций. В других случаях, например, в ст. 123 КоАП употребляется формулировка общего характера: за выпуск на линию транспортных средств, имеющих неисправности. О.а. несут должностные лица, отвечающие за техническое состояние и эксплуатацию транспортных средств.

К должностным лицам могут быть применены только два вида О.а. – предупреждение и штраф. Штрафные санкции конкретных составов административных правонарушений, в которых субъектами выступают граждане и должностные лица, для последних повышены.

Военнослужащие и призванные на сборы военнообязанные, а также лица рядового и начальствующего состава органов внутренних дел несут ответственность за административные правонарушения (проступки) в дисциплинарном порядке. На общих основаниях указанные лица несут О.а. за нарушение правил режима государственной границы, пограничного режима, режима в пунктах пропуска через государственную границу РФ, правил дорожного движения, правил охоты, рыболовства и охраны рыбных запасов, таможенных правил и за контрабанду. К ним не могут применяться исправительные работы и административный арест. А в отношении военнослужащих, кроме того, – штраф и лишение права управления транспортными средствами.

Органы (должностные лица), которым предоставлено право привлекать виновных к О.а., могут вместо наложения административных взысканий передавать материалы соответствующим органам для решения вопроса о привлечении виновных к дисциплинарной ответственности. Кроме военнослужащих и сотрудников органов внутренних дел специфические условия О.а. установлены для лиц, на которых распространяются дисциплинарные уставы или специальные положения о дисциплине в связи с особенным характером трудовой деятельности в некоторых отраслях хозяйства РФ. К таким лицам относятся работники железнодорожного, морского, речного транспорта, гражданской авиации. Уставы и положения о дисциплине предусматривают дисциплинарную ответственность за совершение при исполнении служебных обязанностей проступков, совпадающих по своему содержанию с административными правонарушениями. В связи с изменением статуса юридических лиц (акционирование, приватизация и т. п.) возникла необходимость в О.а. за нарушение правил охраны природы, экологии, санитарии, пожарной

безопасности. налогового законодательства. Такая ответственность предусмотрена в ряде ФЗ РФ.

*Колодкин Л.М.*

## **Ответственность гражданская**

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ГРАЖДАНСКАЯ – система мер имущественного характера, принудительно применяемых к нарушителям гражданских прав и обязанностей с целью восстановить положение, существовавшее до правонарушения. Система мер О.г. складывается из мер двух типов – возмещения убытков (компенсации морального вреда) и санкций. Специальной регламентации О.г. на уровне ГК РФ мы не встретим. Отношения по претерпеванию правонарушителем мер О.г. являются обязательственными и, естественно, рассматриваются в рамках институтов обязательственного права. В теоретической же и учебной литературе институт О.г. обычно рассматривается обособленно, поскольку знакомит с общими предпосылками, необходимыми для дальнейшего изучения институтов договорных, деликтных и кондикционных обязательств. По признаку основания применения тех или иных мер О.г. выделяют ответственность договорную и внедоговорную, понимая под последней ответственность за причинение вреда и неосновательное обогащение.

Договорную и внедоговорную О.г. объединяет:

- противоправность деяния;
- наличие вреда (убытков);
- причинная связь между деянием и вредом;
- виновное совершение деяния с презумпцией виновности (см. *Вина, Возмещение вреда, Возмещение убытков*).

Противоправным является деяние, нарушающее императивные нормы гражданского права либо противоречащее общим началам и смыслу гражданского законодательства и нарушающее права и охраняемые законом интересы третьего лица. Причинная связь – такая связь, в которой деяние не просто предшествует вреду, но и с необходимостью порождает его.

Однако между этими двумя видами О.г. проявляются и существенные различия, а именно: договорная О.г. есть акцессорное обязательство, заменяющее (но не новирующее) ранее нарушенное обязательственное правоотношение, в то время, как внедоговорная О.г. – это впервые созданное и ни от чего не зависимое обязательство; для обоих видов О.г. существуют различные условия О.г. без вины (см. *Вина*); так, для предпринимателей договорная О.г. наступает без вины, а внедоговорная – на общих основаниях: всякая вина кредитора в договорных обязательствах позволяет лишь снижать размер договорной О.г., но не освобождает от нее должника, в то время как грубая неосторожность или умысел потерпевшего в обязательствах из причинения вреда может стать основанием для полного освобождения правонарушителя от О.г.; в области договорной О.г. неприменимо правило о предупреждении причинения вреда (ст.1065 ГК РФ); к договорной О.г. не применяются правила п. 2–4 ст. 1073 ГК РФ, п. 2 и 3 ст. 1074 и 1076 ГК РФ – по сделкам несовершеннолетних и недееспособных учреждения, обязанные осуществлять за ними надзор, не отвечают; размер внедоговорной О.г. может быть уменьшен с учетом имущественного положения причинителя, чего не допускается в договорной ответственности; общим принципом договорной О.г. является ответственность за чужую вину (ст. 403 ГК РФ), в то время как внедоговорная всегда носит строго личный характер.

**Лит.:**

*Варкалло В.* Ответственность по гражданскому праву/Пер. с польск. *В.В. Залесского*. под ред. *С.Н. Братуся*. М., 1978;

*Васькин В.В., Овчинников Н.И., Рогович Л.Н.* Гражданско-правовая ответственность. Владивосток. 1988;

*Грибанов В.П.* Ответственность за нарушение гражданских прав и обязанностей. М., 1973;

*Иоффе О.С.* Ответственность по советскому гражданскому праву. Л., 1955;

*Матвеев Г.К.* Основания гражданско-правовой ответственности. М., 1970;

## **Ответственность дисциплинарная**

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ДИСЦИПЛИНАРНАЯ – санкция, применяемая администрацией предприятия, учреждения, организации к работнику в виде дисциплинарного взыскания за дисциплинарный проступок. Под дисциплинарным проступком понимается противоправное виновное невыполнение или ненадлежащее выполнение работником своих трудовых обязанностей. Противоправность проявляется обычно в нарушении трудовых обязанностей, возлагаемых на соответствующих лиц трудовым договором (контрактом), локальными нормативными актами (правилами внутреннего трудового распорядка, должностными инструкциями, положениями, техническими правилами и т. п.). В свою очередь эти нормативные акты не должны противоречить законодательству о труде. Неисполнение или ненадлежащее исполнение приказов, распоряжений администрации, противоречащих действующему законодательству, не могут расцениваться как дисциплинарный проступок. Одновременно дисциплинарным проступком будут лишь виновные действия или бездействие работника в форме умысла или неосторожности. Неисполнение работником своих трудовых функций по независящим от него причинам (в связи с недостаточной квалификацией или трудоспособностью, отсутствием надлежащих условий работы и т. д.) не является дисциплинарным проступком и, соответственно, нарушением трудовой дисциплины.

Пункт 24 постановления Пленума ВС РФ от 22 декабря 1992 г. № 16 "О некоторых вопросах применения судами Российской Федерации законодательства при разрешении трудовых споров" (в ред. от 25 октября 1996 г.) разъясняет судам, что О.д. может наступить за такие нарушения, как:

а) отсутствие работника без уважительной причины на работе в пределах 3 ч в течение рабочего дня, а также нахождение без уважительной причины не на своем рабочем месте, хотя и в помещении другого или того же самого цеха, отдела и т. п., в том числе и более 3 ч в течение рабочего дня;

б) отказ работника без уважительных причин от выполнения трудовых обязанностей в связи с изменением в установленном порядке норм труда (ст. 103 КЗоТ), так как в силу трудового договора лицо обязано выполнять обусловленную работу с подчинением правилам внутреннего трудового распорядка (ст. 15 КЗоТ). При этом следует иметь в виду, что отказ от продолжения работы в связи с изменением существенных условий труда не является нарушением трудовой дисциплины, а служит основанием для прекращения трудового договора по п. 6 ст. 29 КЗоТ с соблюдением порядка, предусмотренного ч. 3 ст. 25 КЗоТ;

в) отказ или уклонение без уважительных причин от медицинского освидетельствования работников некоторых профессий, а также отказ работника от прохождения в рабочее время специального обучения и сдачи экзаменов по технике безопасности и правилам эксплуатации, если это является обязательным условием допуска к работе. Как неисполнение трудовых функций со всеми правовыми последствиями рассматривается отказ заключить договор о полтиматериальной ответственности за сохранность материальных ценностей без уважительных причин, если выполняемые работником обязанности составляют основную трудовую функцию (и это было оговорено при приеме на работу) и если в соответствии с действующим законодательством с ним должен быть заключен договор о полной материальной ответственности.

О.д. может быть двух видов – общая, предусмотренная КЗоТ, и специальная, которая возлагается на работников в соответствии с уставами и положениями о дисциплине. При общей О.д. меры взыскания жестко урегулированы ст. 135 КЗоТ и расширительному толкованию не подлежат.

К ним относятся: замечание; выговор; строгий выговор; увольнение (ст.33 и п.1 ст.254 КЗоТ). При наложении дисциплинарного взыскания должны учитываться тяжесть совершенного проступка, обстоятельства, при которых он совершен, предшествующая работа и поведение работника.

Обоим видам О.д. свойственны общие черты:

- применение взыскания, указанного лишь в законе и уставах о дисциплине;
- за каждое нарушение трудовой дисциплины может быть наложено лишь одно дисциплинарное взыскание;
- дисциплинарное взыскание применяется непосредственно после обнаружения проступка, но не позднее 1 месяца со дня его обнаружения, не считая времени болезни работника или пребывания его в отпуске;
- взыскание не может быть применено спустя 6 месяцев со дня совершения проступка, а по результатам ревизии или проверки финансово-хозяйственной деятельности – 2 лет со дня совершения.

В указанные сроки не включается время производства по уголовному делу. Дисциплинарное взыскание может быть снято до истечения года применившим его органом или должностным лицом по собственной инициативе или по ходатайству непосредственного руководителя или трудового коллектива, если подвергнутый дисциплинарному взысканию не совершил нового проступка и проявил себя как добросовестный работник. В течение срока действия дисциплинарного взыскания меры поощрения к работнику не применяются (ст. 137 КЗоТ). В трудовую книжку меры дисциплинарного взыскания не записываются. Администрация имеет право вместо дисциплинарного взыскания передать вопрос на рассмотрение трудового коллектива.

К гарантиям прав работников против необоснованного наложения взыскания относятся:

- затребование от работника письменного объяснения;
- объявление работнику под расписку приказа (распоряжения) о применении дисциплинарного взыскания с указанием мотивов его применения;
- обжалование взыскания в установленном порядке.

Дисциплинарные взыскания налагаются руководителем предприятия: иные должностные лица обладают таким правом, если это предусмотрено в уставе организации либо они специально уполномочены ее руководителем. Как правило, запрещается применять меры дисциплинарной ответственности к работникам, участвующим в забастовке (ФЗ РФ от 23 ноября 1995 г. № 175-ФЗ "О порядке разрешения коллективных трудовых споров"). Представители профсоюзов, их объединений, органов, принимающих участие в коллективных переговорах по разработке, заключению и применению коллективного договора, соглашения, в период их ведения не могут быть подвергнуты дисциплинарному взысканию без предварительного согласия уполномочившего их на представительство органа. Законодательством и уставами о дисциплине для отдельных категорий работников может быть установлена специальная О.д. Так, на государственных служащих может быть наложено дисциплинарное взыскание в виде предупреждения о неполном служебном соответствии (ФЗ РФ от 31 июля 1995 г. № 119-ФЗ "Об основах государственной службы Российской Федерации"). По специальным положениям О.д. несут судьи, прокуроры, следователи.

*Шарыло Н.П.*

## **Ответственность за неисполнение денежного обязательства**

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НЕИСПОЛНЕНИЕ ДЕНЕЖНОГО ОБЯЗАТЕЛЬСТВА – особая мера ответственности гражданской, предусмотренная ст. 395 ГК РФ и состоящая в обязанности должника, нарушившего денежное обязательство, уплатить проценты на его сумму за время, прошедшее от нарушения до даты фактического его исполнения.

Проценты по ст. 395 ГК РФ являются мерой гражданско-правовой ответственности: взыскание процентов имеет зачетный характер, т. е. они взыскиваются не сверх суммы доказанных кредитором убытков, а наоборот – убытки возмещаются в части, превышающей сумму процентов. Аналогично применяется и неустойка (п. 1 ст. 394 ГК РФ), что дает повод трактовать данные проценты как разновидность неустойки: взыскание процентов преследует целью возмещение убытков в виде упущенной выгоды, поскольку для определения их размера предполагается использовать учетную ставку банковского процента. Именно исходя из размера учетной ставки возможно установить, какую сумму дохода получил бы кредитор в случае, если бы денежные средства были бы уплачены вовремя; по вышеуказанной причине, а также в силу указания на то, что проценты взимаются за пользование чужими денежными средствами, их взыскание преследует целью изъять у незаконного пользователя неосновательно полученные доходы (неосновательное обогащение). Размер неосновательного обогащения предполагается равным сумме дохода, который мог бы получить каждый собственник определенной суммы денежных средств, разместив ее на депозит (во вклад) в коммерческом банке.

Проценты по ст. 395 ГК РФ – это не что иное, как определенная указанным в законе способом и подлежащая взысканию часть убытков в виде упущенной выгоды.

Высказывается точка зрения против отнесения процентов по ст. 395 ГК РФ к мерам ответственности; утверждается, что суммы, предусмотренные данной статьей, – не более чем суммы платы за фактически оказанный кредит.

**Лит.:**

Комментарий части первой ГК РФ. М., 1996;

*Розенберг М.Г.* Ответственность за неисполнение денежного обязательства. М., 1995;

*Суханов Е.А.* О юридической природе процентов по денежным обязательствам//Законодательство, 1997, № 1. С. 8.

*Белов В.А.*

## **Ответственность международно-правовая**

**ОТВЕТСТВЕННОСТЬ МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВАЯ** – юридические последствия, которые могут наступить для субъекта международного права в результате его действий или бездействия, если при этом нарушены применимые к данному правоотношению международно-правовые нормы. Являясь важнейшим и наиболее эффективным правовым средством обеспечения норм международного права. О.м.-п. получает выражение в обязанности ее субъекта полностью или частично устранить допущенное нарушение: ликвидировать причиненный вред, понести иные неблагоприятные последствия.

Поскольку до настоящего времени правовые нормы, регулирующие О.м.-п., не кодифицированы, классификация деяний, подпадающих под их действие, осуществляется в доктринальном порядке, согласно которому международные правонарушения подразделяются на международные преступления, включая уголовные преступления международного характера, и на международные деликты. В зависимости от характера конкретного правонарушения к его виновникам может быть применен один из двух видов О.м.-п. – политическая или материальная; не исключается применение этих видов О.м.-п. в комбинации. Политическая О.м.-п., как правило, выражается в форме международно-правовых санкций или сатисфакции. Материальная О.м.-п. – в формах репарации, реституции, субституции. Особыми формами О.м.-п. являются реторсии и репрессалии.

О.м.-п. исключается в следующих случаях:

- при достижении государствами взаимного согласия на этот счет, если, однако, такое согласие не противоречит императивным нормам международного права;
- если действия субъекта международного права вызваны противоправными деяниями контрагента;
- если действия субъекта – результат влияния непреодолимой силы или

неподконтрольных ему и непредвиденных внешних событий;

– если субъект ответственности совершил противоправное деяние в целях спасения жизни людей.

Ответственность индивидов за международные преступления государств наступает при условии, что преступные деяния таких лиц непосредственно связаны с указанными преступлениями. Уголовная ответственность предусматривается международным правом и за индивидуальные деяния физических лиц международного характера – пиратство, работорговля, незаконная торговля наркотическими и психотропными веществами, терроризм, незаконные акты в отношении морских и воздушных судов и др.

*Волосов М.Е.*

## **Ответственность несовершеннолетних**

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ – в УК имеет ряд особенностей по сравнению с ответственностью взрослых лиц. Несовершеннолетние – лица в возрасте от 14 до 18 лет. По общему правилу уголовной ответственности подлежат лица, достигшие 16-летнего возраста. За совершение отдельных преступлений, указанных в ч. 3 ст. 20 УК, ответственность может наступать и с 14 лет. Не подлежат уголовной ответственности несовершеннолетние, совершившие общественно опасные деяния, но вследствие отставания в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, не осознававшие в полной мере фактический характер и общественную опасность своих действий либо не способные руководить ими (ч. 3 ст. 20 УК). При признании рецидива преступлений не учитываются судимости за преступления, совершенные лицом в возрасте до 18 лет. Несовершеннолетние, впервые совершившие преступления небольшой или средней тяжести, могут быть освобождены от уголовной ответственности (в этом случае имеется в виду применение принудительных мер воспитательного воздействия – ст. 90 УК): эти же меры могут применяться к ним и в случаях освобождения от наказания (ст. 92 УК). При назначении несовершеннолетним наказания суд обязан учесть не только характер и степень общественной опасности преступления и личность виновного, обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность, влияние назначенного наказания на исправление осужденного, но и условия его жизни и воспитания, уровень психического развития, иные особенности его личности, влияние старших по возрасту, а также сам факт несовершеннолетия. Не все виды уголовных наказаний могут назначаться несовершеннолетним.

Исчерпывающий перечень их указан в ст. 88 УК:

- штраф;
- лишение права заниматься определенной деятельностью;
- обязательные работы, исправительные работы;
- арест;
- лишение свободы.

При этом арест не может применяться к лицам, не достигшим к моменту вынесения приговора 16 лет. Штраф может назначаться только при наличии самостоятельного заработка. Сроки и размеры применяемых наказаний значительно сокращены, порой наполовину (ст. 46–59 УК) по сравнению с размерами наказания для взрослых лиц. К несовершеннолетнему не могут быть применены смертная казнь и пожизненное лишение свободы. Он может быть освобожден судом от наказания даже при совершении преступления средней тяжести (ч. 2 ст. 92 УК) с помещением его в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение. При этом срок пребывания в нем не может превышать максимального срока наказания, предусмотренного законом за совершенное преступление. Продление срока допускается только в случае необходимости завершить общеобразовательную и профессиональную подготовку. Сроки давности привлечения к уголовной ответственности и исполнения обвинительного приговора для

несовершеннолетних сокращаются наполовину по сравнению со взрослыми (ст. 94 УК). Сроки погашения судимости также снижены: 1 год после отбытия лишения свободы за преступление небольшой или средней тяжести; 3 года – соответственно за тяжкое или особо тяжкое преступления (ст. 95 УК).

Условно-досрочное освобождение (ст. 93 УК) может быть применено при фактическом отбытии не менее 1/3 срока наказания в виде лишения свободы или исправительных работ за преступление небольшой или средней тяжести (взрослым – не менее 1/?); не менее 1/2 – за тяжкое преступление (взрослым – не менее 2/3); не менее 2/3 – за особо тяжкое (взрослым – 3/4). Перечисленные особые положения, регулирующие О.н., в исключительных случаях могут быть применены и к лицам в возрасте от 18 до 20 лет (ст. 96 УК).

*Устинова Т.Д.*

## **ОТВЕТЧИК**

ОТВЕТЧИК – лицо, привлекаемое судом к ответу по заявленному истцом требованию. По законодательству РФ О. могут выступать как граждане, так и юридические лица. Для того чтобы выступать в качестве О., лицо должно обладать гражданской процессуальной правоспособностью, которая напрямую зависит от гражданской правоспособности.

Чтобы самостоятельно распоряжаться принадлежащими правами и обязанностями, лицо должно обладать гражданской процессуальной дееспособностью. Для юридических лиц моменты приобретения и утраты гражданской процессуальной право- и дееспособности совпадают. Граждане становятся полностью дееспособными с момента достижения ими совершеннолетия (18 лет) или их эмансипации (с 16 лет). Права граждан до 14 лет защищают законные представители (опекуны). Граждане в возрасте от 14 до 18 лет, а также признанные судом ограниченно дееспособными вправе самостоятельно реализовывать свои права и обязанности в суде, однако суд приглашает для оказания им помощи законных представителей, попечителей (ст. 32 ГПК).

О. в целях защиты от заявленных истцом требований располагает широким спектром процессуальных прав: знакомится с материалами дела, заявляет отводы, представляет доказательства, участвует в исследовании доказательств, задает вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам, заявляет ходатайства, дает устные и письменные объяснения суду, представляет свои доводы и соображения по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, обжалует решения и определения суда, требует принудительного исполнения судебного решения, совершает иные процессуальные действия, предусмотренные законом (ст. 30, 351 ГПК, ст. 33, 198 АПК).

Кроме этого, О. принадлежит право распоряжаться объектом процесса: он может признать иск в полном объеме или частично, а также заключить с истцом мировое соглашение. Это происходит под контролем суда, который, если действия противоречат закону или нарушают права и охраняемые законом интересы других лиц, вправе не утвердить мировое соглашение (ст. 34 ГПК, ст. 121 АПК). О. доказывает обстоятельства, на которые он ссылается при возражении против заявленных исковых требований. В тех случаях, когда О. недобросовестно использует свои права, чрезмерно затягивает процесс, суд пресекает подобные действия, применяя предусмотренные законом санкции. Суд вправе рассмотреть дело в отсутствие О., если сведения о причинах его неявки в судебное заседание отсутствуют либо суд признает причины его неявки неуважительными, а также если О. умышленно затягивает производство по делу (ч. 3 ст. 157 ГПК). При этом рассмотрение дела в отсутствие О. может производиться судом как в обычном порядке, так и – с согласия истца – в порядке заочного производства (гл. 16-1 ГПК). При неявке в заседание арбитражного суда О., надлежащим образом извещенного о времени и месте разбирательства дела, спор может быть разрешен в его отсутствие (ст. 119 АПК). В арбитражном процессе нет института заочного решения, рассмотрение дела в отсутствие О. производится в обычном порядке.

*Прокудина Л.А.*



## Отвод

ОТВОД – институт гражданско-, арбитражно-, уголовно-, а также конституционно-процессуального права, средство обеспечения объективности и беспристрастности судебного разбирательства (в уголовном процессе – также предварительного следствия). Судья, арбитражный судья, народный заседатель, присяжный заседатель, прокурор, следователь, секретарь судебного заседания, эксперт и переводчик не могут участвовать в рассмотрении дела и подлежат О., если они лично, прямо или косвенно, заинтересованы в исходе дела или имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в их беспристрастности. Так, в соответствии со ст. 18 ГПК судья или народный заседатель не может участвовать в рассмотрении дела:

а) если он в предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в качестве свидетеля, эксперта, переводчика, представителя, прокурора, секретаря судебного заседания;

б) если он является родственником сторон, других лиц, участвующих в деле, или представителей;

в) если он лично, прямо или косвенно заинтересован в исходе дела либо если имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в его беспристрастности.

Судья КС отстраняется от участия в рассмотрении дела в случаях, если:

а) судья ранее в силу должностного положения участвовал в принятии акта, являющегося предметом рассмотрения;

б) объективность судьи в разрешении дела может быть поставлена под сомнение ввиду его родственных или супружеских связей с представителями сторон (ФКЗ РФ от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ "О Конституционном Суде Российской Федерации").

В состав суда, рассматривающего дело, не могут входить лица, состоящие в родстве между собой. Судья, рассматривающий дело в суде первой инстанции, не может участвовать в его рассмотрении в суде кассационной инстанции или в порядке судебного надзора. Судья, рассматривающий дело в суде кассационной инстанции, не может участвовать в его рассмотрении в суде первой инстанции или в порядке судебного надзора. Судья, рассматривающий дело в порядке судебного надзора, не может участвовать в его рассмотрении в суде первой инстанции и кассационной инстанции.

Те же основания для О. распространяются на прокурора, эксперта, переводчика и секретаря судебного заседания. Эксперт, кроме того, не может участвовать в рассмотрении дела:

а) если он находится или находился в служебной или иной зависимости от сторон, других лиц, участвующих в деле, или представителей;

б) если он производил ревизию, материалы которой послужили основанием к возбуждению данного гражданского дела;

в) " в случае, когда обнаружится его некомпетентность. Участие прокурора, эксперта, переводчика и секретаря судебного заседания в предыдущем рассмотрении данного дела в качестве соответственно прокурора, эксперта, переводчика, секретаря судебного заседания не является основанием для их О.

О. должен быть мотивированным и заявлен до начала рассмотрения дела по существу. Позднейшее заявление О. допускается лишь в случаях, когда основание для него стало известным после начала рассмотрения дела. В случае заявления О. суд должен заслушать мнение лиц, участвующих в деле, а также заслушать лицо, которому заявлен О., если отводимый желает дать объяснения. Вопрос об О. разрешается судом в совещательной комнате. Вопрос об О. судьи или народного заседателя разрешается остальными судьями в отсутствие отводимого. При равном количестве голосов, поданных за О. и против О., судья или народный заседатель считается отведенным. О., заявленный несколькими судьями или всему составу суда, разрешается этим же судом в полном составе простым большинством голосов. О., заявленный судье, рассматривающему дело единолично, разрешается тем же

судьей.

## Отзывная грамота

ОТЗЫВНАЯ ГРАМОТА-официальное послание главы аккредитуемого государства, вручаемое главе принимающего государства послом (посланником) о его окончательном отбытии. О.г. может быть вручена и преемником посла одновременно с вручением своей верительной грамоты. Согласно ст. 43 Венской конвенции о дипломатических сношениях 1961 г. функции дипломатического агента с момента уведомления государства пребывания о его отзыве считаются прекратившимися.

*Колосов М.Е.*

## Отказ от права собственности

ОТКАЗ ОТ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ – добровольный отказ собственника от принадлежащего ему имущества путем прекращения действий по владению, пользованию и распоряжению этим имуществом без намерения в дальнейшем возобновить эти действия. Поскольку в состав права собственности входят и обязанности по содержанию имущества (ст. 210 ГК РФ), вследствие произвольного отказа от имущества оно может прийти в негодность. Чтобы не допустить этого, законодатель предусмотрел сохранение права собственности за прежним владельцем до обращения его имущества в собственность другим лицом. Вместе с тем сохранение прав и обязанностей собственника у лица, сделавшего заявление об отказе от имущества, делает эту конструкцию весьма неоднозначной. Если собственник просто выбросил имущество, он, конечно, может, в случае перемены своего решения, вернуть его назад до того момента, пока другое лицо не присвоило эту вещь. Но при выбрасывании собственник нарушает требование ч. 2 ст. 236 ГК РФ об обязанностях нести бремя содержания вещи. Если же собственник объявил о своем отказе от имущества, этот факт необходимо рассматривать как открытую оферту. В этом случае, если собственник не отозвал свое объявление, он не вправе отказать другому лицу в требовании о передаче имущества в собственность. С другой стороны, по содержанию названной нормы он сам является собственником, следовательно может поступать с имуществом по своему усмотрению. т. е. отказать претенденту и возобновить использование этой вещи. Вместе с тем распространение действия указанной нормы на юридическое лицо может служить основанием для сокрытия его имущества от требований кредиторов, поскольку прямых ограничений на подобные действия норма не предусматривает.,

**Лит.:**

*Суханов Е.А.* Общие положения о праве собственности и других вещных правах//Хозяйство и право, 1995, № 6;

Собственность: право и свобода/Сб. под ред. *В.Г. Графского* . М., 1992.

*Павлов В.П.*

## Отказ от товара в пользу государства

ОТКАЗ ОТ ТОВАРА В ПОЛЬЗУ ГОСУДАРСТВА – таможенный режим, при котором лицо отказывается от товара без взимания таможенных пошлин, налогов, а также без применения мер экономической политики (ст. 105 ТК). Согласно ст. 106 ТК отказ не влечет каких-либо расходов для государства. Он допускается с разрешения таможенного органа РФ. предоставляемого в порядке, определенном ГТК. Лицо, избравшее такой таможенный режим, не вправе изменять его. Подробно этот порядок регламентирован в Положении о таможенном режиме отказа в пользу государства. утвержденном приказом ГТК от 30 декабря 1993 г. № 559. Владелец (декларант) использует режим отказа, как правило, в связи с невозможностью или неэффективностью реализации импортного товара. Например, участнику выставки невыгодно вывозить товар по причине больших расходов, пошлин,

налогов и сборов. Просто «оставить» предметы (экспонаты) участник выставки не может, ибо ввозил он их на таможенную территорию РФ при обязательстве обратного вывоза.

Под таможенный режим отказа могут помещаться:

а) ввозимые товары и транспортные средства, фактически пересекшие таможенную границу РФ;

б) товары и транспортные средства, ввезенные на таможенную территорию РФ и помещенные под иной таможенный режим;

в) вывозимые товары и транспортные средства, в отношении которых подана таможенная декларация или совершено иное действие, непосредственно направленное на реализацию намерения лица их вывезти.

В отличие от режима уничтожения товаров действие режима отказа может распространяться как на иностранные, так и на отечественные товары. В основу его правового регулирования положен разрешительный принцип. При этом в заявлении (или в грузовой таможенной декларации) декларант должен указать наименование товара (транспортного средства), его индивидуальные признаки и количественные характеристики, а также причины отказа. Лицо, отказавшееся от своих товаров в пользу государства, обязано за свой счет доставить эти товары в место, определенное таможенным органом. В соответствии с Положением о таможенном режиме отказа в пользу государства таможня обязана отказать в помещении под данный режим определенных товаров. К ним относятся товары и транспортные средства, запрещенные к ввозу в РФ и вывозу из нее, а также выпущенные для свободного обращения на территории РФ или в соответствии с таможенным режимом реимпорта (см. *Реимпорт товаров*).

Кроме того, в Приложении 1 вышеназванному Положению содержится поименный перечень товаров и транспортных средств, в отношении которых также не допускается предоставление режима отказа. В этот перечень, в частности, включены вооружение, боеприпасы к нему, военная техника, ракетно-космические комплексы, боевые отравляющие вещества, средства защиты от них, отходы радиоактивных материалов и др.

Таможенный орган может отказать в предоставлении разрешения на помещение товаров или транспортных средств под данный таможенный режим, ссылаясь на "наличие достаточных оснований", если:

а) помещение товаров и транспортных средств под указанный таможенный режим может повлечь какие-либо расходы для государства;

б) стоимость товаров и транспортных средств не может покрыть расходов таможенного органа, связанных с их реализацией;

в) возможность реализации товаров и транспортных средств таможенными органами ограничена.

Таможенное оформление товаров и транспортных средств, помещенных под режим отказа, производится в таможенном органе, в регионе деятельности которого находятся товары и транспортные средства. При помещении товаров и транспортных средств под этот режим таможенные пошлины, налог на добавленную стоимость, акцизы, а также таможенные сборы за таможенное оформление не взимаются. Распоряжение товарами и транспортными средствами осуществляется в соответствии с таможенным законодательством РФ.

*Анисимов Л.Н.*

## **Отказ свидетеля или потерпевшего от дачи показаний**

ОТКАЗ СВИДЕТЕЛЯ ИЛИ ПОТЕРПЕВШЕГО ОТ ДАЧИ ПОКАЗАНИЙ – уголовная ответственность за такого рода деяния (ст. 308 УК) установлена в целях обеспечения установления истины по уголовному делу, изобличения виновного. Отказ может быть полным или частичным. В первом случае свидетель или потерпевший отказываются отвечать на все вопросы лица, производящего дознание или следствие, а также суда. Во втором – на

некоторые из этих вопросов. Отказ имеет место и при уклонении от явки к дознавателю или к следователю, а также в суд, несмотря на вызовы в установленном порядке. При решении вопроса о привлечении к ответственности необходимо установить, является ли данный поступок проявлением неуважения к суду, за которое предусмотрена ответственность административная (ст. 16511 КоАП), или способом отказа отдачи показаний.

Кроме того, при расследовании и судебном рассмотрении такого рода дел необходимо установить, не является ли отказ от дачи показаний результатом реальной угрозы свидетелю или потерпевшему, физического или психического принуждения со стороны лиц, заинтересованных в исходе дела (согласно ст. 40 УК поведение свидетеля или потерпевшего в этом случае не является преступлением).

Наконец, не подлежит уголовной ответственности лицо за отказ от дачи показаний против самого себя, своего супруга или своих близких родственников. (Согласно ч. 2 ст. 1 СК в качестве супругов могут рассматриваться лишь лица, состоящие в зарегистрированном браке. Категория лиц, являющихся близкими родственниками, определена в п. 9 ст. 34 УПК: родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и сестры, дед, бабка, внуки.) Отказ квалифицируется как умышленное преступление.

Шмаров И.В.

## **Открытое (международное) воздушное пространство**

ОТКРЫТОЕ (международное) ВОЗДУШНОЕ ПРОСТРАНСТВО – часть земной атмосферы, расположенная за внешним пределом территориального моря прибрежных государств и, следовательно, не входящая в состав территории какой бы то ни было страны. Согласно Женевской конвенции об открытом море 1958 г. и Конвенции ООН по морскому праву 1982 г. на О.в.п. распространяется свобода полетов всех государств, как прибрежных, так и неприбрежных. Находясь в О.в.п., воздушные суда подпадают под действие исключительной юрисдикции государства, в котором каждое из них зарегистрировано и имеет его национальность. Вместе с тем любое такое судно должно соответствовать требованиям, специально предусмотренным на этот счет нормами международного права, содержащимися, в частности, в Приложении 2 к Чикагской конвенции о международной гражданской авиации 1944 г. и касающимися летно-технических (техничко-эксплуатационных) характеристик летательных аппаратов и соблюдения ими международных правил полетов. Подобная регламентация, т. е. ограничение свободы использования О.в.п., обусловлена необходимостью обеспечения безопасности деятельности гражданской авиации в интересах пассажиров, отправителей и получателей перевозимых ею грузов, людей и объектов, находящихся на земной поверхности в районе прохождения авиационных трасс, а также с точки зрения обеспечения экологической безопасности. О.в.п. следует отличать от другой правовой категории – открытого неба, юридический режим которого установлен Договором по открытому небу, заключенным 24 марта 1992 г. между РФ, Францией, Германией, Великобританией, Украиной, США, Канадой и некоторыми другими европейскими странами. Этим документом предусматривается возможность наблюдательных полетов над территорией государств-участников иностранных вооруженных самолетов, зарегистрированных в каком-либо из этих государств, причем цель таких полетов – получение данных об отсутствии либо наличии военных приготовлений в пределах наблюдаемой территории.

*Волосов М.Е.*

## **Открытое море**

ОТКРЫТОЕ МОРЕ – водная часть Мирового океана, расположенная за пределами территориального моря (территориальных вод), а также прилежащей и исключительной экономической зон. на пространства которой не распространяется суверенитет или

юрисдикция ни прибрежных, ни каких бы то ни было других государств: на эти пространства не распространяется также и правовой режим архипелажных вод. Согласно Женевской конвенции об открытом море 1958 г. О.м. доступно для всех наций в соответствии со специальным принципом между народного права – свободы О.м., в состав которого входят свобода судоходства, рыболовства, свобода прокладывать подводные кабели и трубопроводы, свобода летать над О.м. В дополнение к этому Конвенция ООН по морскому праву 1982 г. установила, что как прибрежные, так и государства, не имеющие выхода к морю, могут возводить в О.м. искусственные острова и другие установки, допускаемые международным правом, и проводить научные исследования. При пользовании свободой О.м. все государства обязаны учитывать заинтересованность друг друга, включая права всех членов международного сообщества в отношении деятельности на морском дне (в международном районе морского дна).

Важнейшие элементы правового режима О.м. определены Конвенцией 1982 г.:

- оно резервируется для мирных целей;
- каждое государство обязано эффективно осуществлять над судами, плавающими под его флагом, свою юрисдикцию и контроль в административных, технических и социальных вопросах;
- каждое государство флага судна принимает необходимые меры для обеспечения безопасности такового в море;
- каждое государство вменяет в обязанность капитанам судов его флага оказывать помощь любому судну и лицу, которым угрожает гибель в море;
- государства должны принимать эффективные меры для предотвращения перевозки на судах под их флагом рабов, сотрудничать в пресечении пиратства, незаконной торговли наркотиками или психотропными веществами, несанкционированного вещания из О.м.;
- по отношению к своим гражданам каждое государство обязано принимать меры в целях сохранения живых ресурсов О.м.

*Волосов М.Е.*

## **Отмывание денежных средств**

*см. Легализация преступных доходов .*

## **Отпуск**

*см. Ежегодный основной отпуск.*

## **Отпуск дополнительный**

**ОТПУСК ДОПОЛНИТЕЛЬНЫЙ** – отпуск, предоставляемый в дополнение к ежегодному основному отпуску с сохранением заработной платы.

Его основаниями являются:

- работа по определенной специальности, профессии, должности;
- в определенных производственных условиях;
- ненормированный рабочий день;
- работа в тяжелых и неблагоприятных природно-климатических условиях;
- стаж и ответственный характер работы и т. д.

О.д. присоединяется (полностью или частично) к основному базовому отпуску. Решением ВС РФ 10 июня 1996 г. признано недействительным как несоответствующее законодательству разъяснение Минтруда РФ от 25 июня 1993 г. "О некоторых вопросах, связанных с порядком предоставления дополнительных отпусков. предусмотренных действующим законодательством", в котором утверждалось, что базовым отпуском считается не 24. а 12 рабочих дней. ВС РФ постановил считать, что именно ежегодный

отпуск продолжительностью в 24 дня должен быть признан в качестве основного (базового), к которому частично или полностью присоединяются О.д.

В ст. 68 КЗоТ приведен примерный перечень ежегодных О.д. В частности, О.д. предоставляется:

- работникам, занятым на работе с вредными условиями труда;
- работникам, занятым в отдельных отраслях народного хозяйства и имеющим продолжительный стаж работы на одном предприятии, в организации;
- работникам с ненормированным рабочим днем;
- работающим в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях;
- в других случаях, предусмотренных законодательством и коллективными договорами или иными локальными нормативными актами.

В настоящее время действует Список производств, цехов, профессий и должностей с вредными условиями труда, работа в которых дает право на О.д. и сокращенный рабочий день, утвержденный постановлением Госкомтруда СССР и ВЦСПС от 25 октября 1974 г. с последующими изменениями и дополнениями. Порядок применения Списка определен Инструкцией, утвержденной постановлением Госкомтруда СССР и Президиума ВЦСПС от 21 ноября 1975 г. Продолжительность О.д. установлена в Списке по каждой работе, профессии, должности и составляет от 6 до 36 рабочих дней. Список должен применяться на всех предприятиях, в учреждениях, организациях, независимо от их организационно-правовой формы, при наличии вредных условий труда. Продолжительность О.д., установленная в Списке для выполняющих ту или иную работу, занимающих ту или иную должность, – это минимальная гарантия для работника любого предприятия, занятого на данной работе. Предприятия имеют право расширять круг лиц, пользующихся О.д. за работу с вредными условиями труда, и увеличивать продолжительность этих отпусков по сравнению со Списком. Перечень работ, профессий и должностей с вредными условиями труда и продолжительность О.д. по каждой из них обычно приводятся в коллективном договоре или определяются в ином локальном нормативном акте предприятия.

О.д. за продолжительный стаж работы устанавливается законодательством РФ:

– для федеральных государственных служащих при стаже службы: от 5 до 10 лет – 5 календарных дней, от 10 до 15 лет – 10 календарных дней; свыше 15 лет – 15 календарных дней;

– для судей при стаже работы: после 10 лет – 5 рабочих дней; после 15 лет – 10 рабочих дней; после 20 лет – 15 рабочих дней;

– для прокурорских работников: после 10 лет работы – 5 календарных дней; после 15 лет работы – 10 календарных дней; после 20 лет работы – 15 календарных дней.

Для отдельных категорий работников может устанавливаться ненормированный рабочий день, при котором допускается выполнение работы сверх установленной продолжительности рабочего дня. При этом выполняемая работа не считается сверхурочной.

Ненормированный рабочий день может применяться для:

- лиц административного, управленческого, технического и хозяйственного персонала;
- лиц, труд которых не поддается учету во времени;
- лиц, которые распределяют время по своему усмотрению;
- лиц, рабочее время которых по характеру работы дробится на части неопределенной длительности.

Списки категорий работников с ненормированным рабочим днем разрабатываются администрацией и выборным профсоюзным органом (или иным уполномоченным работниками органом) и включаются в текст коллективного договора или иного акта предприятия. Компенсируется работа с ненормированным рабочим днем предоставлением О.д. продолжительностью от 6, до 12 рабочих дней.

Помимо О.д., предоставляемых на общих основаниях лицам, проживающим в районах Крайнего Севера и местностях, приравненных к ним, устанавливаются О.д. продолжительностью:

- для районов Крайнего Севера-21 рабочий день;
- местностей, приравненных к районам Крайнего Севера, – 14 рабочих дней;
- в остальных районах Севера – 7 рабочих дней.

Помимо О.д., указанных в ст. 68 КЗоТ, законодательством предусмотрены и иные О.д. Так, О.д. установлен для работников:

- занятых в многосменном режиме – продолжительностью до 4 рабочих дней;
- Чернобыльской АЭС, подвергшихся воздействию радиации вследствие катастрофы, – 2 недели;
- работающих на территориях, подвергшихся радиоактивному загрязнению.

*Шарьло Н.П.*

## **Отрасль права**

**ОТРАСЛЬ ПРАВА** – наиболее крупное, основное подразделение системы права; совокупность взаимосвязанных норм права, регулирующих самостоятельную, качественно своеобразную сферу общественных отношений, требующих особой, юридически автономной регламентации. Например, такая О.п., как финансовое право, регулирует порядок сбора и распределения денежных средств, гражданское право – имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, семейное – все отношения, связанные с браком и принадлежностью человека к семье. О.п. содержит исчерпывающую систему специфических юридических средств, приемов правового воздействия, необходимых для регулирования соответствующей сферы отношений. Каждая О.п. воплощает специфический режим правового регулирования, характеризуемый особыми приемами регулятивного воздействия: свой порядок возникновения прав и обязанностей субъектов права, их обеспечения и охраны, специфика мер государственного принуждения при нарушении норм соответствующей О.п., особые принципы, общие положения, пронизывающие содержание ее норм.

О.п. состоит из отдельных институтов права и имеет многоуровневую структуру. В большинстве О.п. выделяются общая и особенная части. В общей части формулируются нормативные предписания, основополагающие для конкретных норм отрасли, как бы «обслуживающие» их и распространяющие свое действие на весь круг отношений, регулируемых отраслью. Общая часть включает в себя отраслевые принципы права, определяет предмет и задачи отрасли. ее объем. Она объединяет, цементирует содержание отрасли. Нормы общей части развиваются и конкретизируются в институтах и отдельных положениях особенной части. Такая структура позволяет компактно изложить нормативный материал, исключить повторения, облегчить толкование и применение норм отрасли.

Крупные по объему и сложные по структуре отрасли подразделяются наряду с правовыми институтами также на подотрасли права. Это цельное по составу и предмету регулирования образование, которое регламентирует особую сферу отношений в пределах более широкого комплекса той или иной О.п. Так, в конституционном праве можно выделить такие подотрасли, как муниципальное право, прокурорский надзор и др. В гражданском праве – обязательственное, авторское, наследственное право. В отличие от правового института подотрасли – не обязательный компонент О.п.: они не выделяются в сравнительно небольших и компактных по содержанию отраслях (например, в уголовно-исполнительном праве).

Главный фактор, обуславливающий отличие одной отрасли от другой, – предмет правового регулирования, т. е. качественно однородный вид нуждающихся в правовом опосредовании общественных отношений. Так, предмет регулирования трудового права – трудовые отношения работающих, семейного права – брачно-семейные отношения и т. д. Дополнительное основание деления права на отрасли составляет метод правового регулирования.

В зависимости от предмета и метода правового регулирования можно назвать следующие О.п. РФ: конституционное (государственное), административное, финансовое,

гражданское, семейное, трудовое, природо-ресурсовое, уголовное, уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное, уголовно-исполнительное. Особняком находятся международное (публичное) право, регулирующее отношения между государствами и устанавливающее статус международных организаций, и между народное частное право, определяющее правила гражданско-правовых взаимоотношений с участием иностранных физических и юридических лиц либо нормы о статусе имущества, находящегося за границей.

Постоянный динамизм, развитие общественных отношений – объективная основа изменения, совершенствования системы права. Одни отрасли утрачивают свое значение, поскольку регулируемые ими отношения устаревают. Такова судьба, например, колхозного права. С другой стороны, видоизменяются или создаются новые О.п. в силу возникновения новых потребностей общественного развития, усиления значения тех или иных регулируемых правом отношений. Так, в современных условиях расширилась сфера и усилилось значение пенсионных отношений, что обусловило формирование новой отрасли – права социального обеспечения. Точно так же рост социальной значимости в условиях рыночной экономики судебного разрешения споров в сфере предпринимательской деятельности послужил основой для создания еще одной новой отрасли – арбитражного процессуального права.

Наряду с О.п. в юриспруденции существует и такое юридическое понятие, как отрасль законодательства – совокупность нормативных актов, регулирующих особую, четко обозначенную сферу общественных отношений. Один и тот же нормативный акт может регулировать различные по своему содержанию виды отношений, включая нормы как одной О.п., так и нескольких. Разнообразие и взаимосвязь регулируемых правом отношений в различных сферах жизни, необходимость их оптимальной регламентации обуславливают создание в системе законодательства различных по характеру и направленности структурных образований, которые могут и не совпадать с системой права. Отрасли законодательства формируются в зависимости только от предмета правового регулирования и не обладают самостоятельным методом. Они делятся на несколько самостоятельных видов. Во-первых, имеются отрасли, в основном совпадающие с одноименными отраслями права. Таковы, например, гражданское, трудовое, уголовное законодательство и некоторые другие. Во-вторых, отрасли законодательства складываются на базе определенных частей (подотраслей, юридических институтов) крупных отраслей права с добавлением некоторых норм близкого содержания, взятых из других О.п. Таково, например, банковское законодательство в системе норм финансового права и др. Наконец, в систему отраслей законодательства входят так называемые комплексные отрасли, которые регулируют отношения в той или иной сфере государственной деятельности (образование, здравоохранение, транспорт, оборона и т. д.) и включают в себя нормы нескольких О.п.

*Пиголкин А.С.*

## **Отсрочка отбывания наказания**

**ОТСРОЧКА ОТБЫВАНИЯ НАКАЗАНИЯ** – назначается осужденным беременным женщинам и женщинам, имеющих малолетних детей (ст. 82 УК). Рассматриваемый вид освобождения от наказания осуществляется в интересах малолетних детей. Основания применения О.о.н.: беременность женщины или наличие у нее малолетнего ребенка: осуждение женщины к различным видам наказания, в том числе и к лишению свободы. Осуждение к лишению свободы на срок свыше 5 лет за тяжкие и особо тяжкие преступления является препятствием к применению О.о.н. Суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением осужденной, может отменить отсрочку, если женщина плохо выполняет свои обязанности по воспитанию ребенка или не желает их выполнять: отказалась от ребенка или продолжает уклоняться от воспитания ребенка после сделанного ей предупреждения.

После достижения ребенком 8-летнего возраста суд освобождает осужденную от



отбывания оставшейся части наказания или заменяет ее более мягким наказанием либо принимает решение об отбывании женщиной оставшейся части наказания. Решение суда основывается на поведении женщины во время отсрочки, на ее отношении к воспитанию ребенка. О.о.н. – условный вид освобождения от наказания. Условность проявляется в том, что она может быть отменена, а также в том, что по истечении отсрочки назначенное наказание может быть исполнено.

### **Отстранение от работы (должности)**

**ОТСТРАНЕНИЕ ОТ РАБОТЫ (должности)** – временное недопущение лица к выполнению своих трудовых обязанностей с приостановкой выплаты заработной платы; производится только по предложению уполномоченных органов в случаях, предусмотренных законодательством. Работника, появившегося на работе в нетрезвом состоянии, в состоянии наркотического или токсического опьянения, администрация предприятия, учреждения, организации не допускает к работе в этот день (смену) (ст. 38 КЗоТ). Недопущение его к работе в последующие дни – до решения вопроса о наложении на него взыскания или увольнения – незаконно. В таких случаях у работника возникает право на получение заработной платы за время вынужденного прогула. В других случаях закон не предоставляет право администрации самой отстранять работника; исключения составляют лишь некоторые уставы о дисциплине, а также ФЗ РФ от 31 июля 1995 г. № 119-ФЗ "Об основах государственной службы Российской Федерации". Так, государственный служащий, допустивший должностной проступок, может быть временно (но не более чем на месяц) отстранен от исполнения должностных обязанностей с сохранением денежного содержания до решения в установленном порядке вопроса об ответственности.

Предложение об О. от р. уполномоченного органа в случаях, предусмотренных законодательством, должно быть надлежаще оформлено. Так, следователь в случае необходимости отстранить обвиняемого от работы выносит об этом мотивированное постановление, подлежащее утверждению прокурором или его заместителем, обязательное для администрации. Постановление об О. от р. отменяется, когда в применении этой меры отпадает необходимость (ст. 153 УПК). Постановление может быть обжаловано не только обвиняемым или его защитником, но и предприятием, в котором работает обвиняемый. Если следователь делает представление администрации предприятия, в котором, ссылаясь на обстоятельства, выявленные во время расследования уголовного дела, он просит решить вопрос о возможности пребывания работника в занимаемой должности, то администрация должна проверить все обстоятельства, изложенные в представлении, и решить этот вопрос самостоятельно, в соответствии с нормами трудового законодательства. О. от р. может производиться органами санитарно-эпидемиологического надзора. Им предоставлено право временно отстранять от работы лиц, являющихся бактерионосителями и могущих быть источником распространения инфекционных болезней в связи с особенностями производства, в котором они заняты. ГИБДД может отстранить от управления транспортными средствами работников автотранспортных предприятий, грубо нарушающих правила дорожного движения, находящихся в состоянии опьянения или не имеющих прав на управление данным видом транспортного средства. Представители Госгортехнадзора РФ имеют право отстранять лиц, не имеющих необходимых знаний по правилам техники безопасности или систематически нарушающих эти правила. На период чрезвычайного положения допускается О. от р. руководителей государственных предприятий при ненадлежащем исполнении ими своих обязанностей.

О. от р. само по себе не прекращает трудовых отношений, а лишь приостанавливает выполнение работником его трудовых функций, предусмотренных трудовым договором.

*Никитина И.В.*

**ОТСТУПНОЕ** – имущество или нематериальное благо, предоставляемое должником кредиторю с согласия последнего взамен исполнения связывающего их обязательства с целью прекратить последнее (ст. 409 ГК РФ). Существенные условия соглашения об О. - его размер, а также сроки и порядок предоставления. Значение О. может иметь неустойка, имущество, переданное в залог. Оставление задатка у получившего его лица также может расцениваться как своеобразное О. Значительную роль О. играет в биржевых сделках, где оно фигурирует под наименованием «премия» (в сделках с премиями), "цена опциона" (в опционных сделках).

## **Отцовство**

**ОТЦОВСТВО** – факт биологического и (или) социального происхождения ребенка от определенного мужчины. Семейное законодательство РФ в полной мере учитывает этот двойственный характер природы О. Действительно, не всегда О. биологическое признается с точки зрения права. Наиболее типичный пример социального О. - усыновление ребенка мужем матери, который не является его биологическим отцом. Кроме того, в последнее время распространились случаи оплодотворения донорской спермой или имплантации донорского эмбриона. В обоих указанных случаях родителями считаются и регистрируются не доноры, а лица, давшие согласие на указанную операцию. Более того, им запрещено оспаривать как факт О., так и факт материнства на основании отсутствия между ними и ребенком биологического родства. Из вышесказанного следует вывод о придании законодателем большего значения социальным связям, нежели генетическим.

С правовой точки зрения только регистрация О. в органах загса порождает родительские правоотношения. Это основополагающее положение семейного права было сформулировано 18 декабря 1917 г. Декретом ВЦИК и СНК РСФСР "О гражданском браке, о детях и о ведении книг актов состояния". Декрет уравнивал в правах внебрачных детей и детей, рожденных в браке. Основанием возникновения родительских правоотношений было признано действительное происхождение ребенка. Данное положение подтверждено позже Кодексом законов об актах гражданского состояния, брачном семейном и опекунском праве РСФСР 1918 г.

Для установления О. в случае рождения ребенка вне брака Кодекс предусматривал следующую процедуру:

- женщина не позднее чем за 3 месяца до разрешения от бремени должна подать заявление в отдел регистрации актов гражданского состояния, в котором указывается время зачатия, имя и место жительства отца;
- отдел обязан известить о заявлении предполагаемого отца;
- отец имеет право в течение 2 недель оспорить заявление в судебном порядке;
- в случае непредъявления иска в указанный срок отцом ребенка считается лицо, указанное в заявлении.

В 1926 г. был принят Кодекс о браке, семье и опеке РСФСР, в котором порядок регистрации отца ребенка, рожденного вне брака, изменен. Матери предоставлялось право подавать заявление как в период беременности, так и после рождения ребенка. В заявлении не требовалось указывать время зачатия ребенка. Если в течение месяца от указанного в заявлении лица не поступало возражений, оно записывалось в качестве отца. Однако у него была возможность оспорить запись в течение года. Этим же Кодексом восстанавливался институт усыновления, отмененный в 1918 г. 8 июля 1944 г. был принят Указ Президиума Верховного Совета СССР "Об увеличении государственной помощи беременным женщинам, многодетным и одиноким матерям, усилении охраны материнства и детства, об установлении почетного звания "Мать героиня" и учреждении ордена "Материнская слава" и медали "Медаль материнства". Он запрещал установление О. в отношении детей, рожденных вне брака. Такое положение зон сохранялось до принятия в 1968 г. Основ законодательства

Союза ССР и союзных республик о браке и семье и Кодекса о браке и семье РСФСР (1969). Данные акты восстановили возможность установления О. Оно производилось либо путем подачи совместного заявления фактическими родителями ребенка, либо в судебном порядке.

В отличие от материнства О. установить значительно сложнее. Существующие медицинские методы либо не дают достоверного положительного результата (экспертиза крови), либо являются достаточно дорогими и малодоступными для большинства граждан (генная дактилоскопия). Поэтому действующее семейное законодательство в качестве основополагающего закрепило прежде всего положение, сформулированное еще в римском праве, о презумпции О. мужа матери ребенка. В соответствии со ст. 48 СК презумпция О. действует как во время зарегистрированного брака, так и в течение 300 дней с момента его расторжения. смерти мужа или признания брака недействительным. О. мужа матери ребенка подтверждается фактом регистрации брака. Поэтому женщина, состоящая в браке, при регистрации рождения ребенка не должна доказывать его происхождения от мужа – достаточно предъявить свидетельство о браке. Регистрация рождения ребенка после прекращения брака или признания его недействительным (в пределах установленного законом срока) производится в том же порядке.

Истечение 300 дней после прекращения брака не является основанием для отказа в регистрации О., однако в этом случае факт О. необходимо доказывать в судебном порядке. Презумпция О. не означает невозможности опровержения факта О. Оспорить его могут как мать ребенка и муж матери, так и действительный отец. Последняя возможность, однако, не всегда оправдана с моральной точки зрения, особенно если оба супруга желают записать мужа матери в качестве отца ребенка. Несмотря на это, суд в случае, если О. третьего лица установлено, не имеет права оставить его иск без удовлетворения. Более сложным представляется установление О., если отец и мать ребенка не состоят в зарегистрированном браке. В этом случае закон предоставляет возможность добровольного установления О. путем подачи совместного заявления родителями ребенка в органы загса. В п. 3 ст. 62 СК сказано, что несовершеннолетние родители также имеют права признавать и оспаривать свое О. на общих основаниях.

Необходимо отметить, что признание О. требует от лица, совершающего указанный акт, наличия полноценного сознания и воли. Не может добровольно признать О. человек недееспособный. Добровольное признание О. не лишает лицо права оспорить свое О. в судебном порядке, если ему впоследствии стало известно, что он не является отцом. В то же время если человек в момент записи его отцом знал о том, что он фактически таковым не является, у него нет права ссылаться на данное обстоятельство при оспаривании О. Для добровольного установления О. недостаточно волеизъявления одного отца. Необходимо также согласие на это матери или органа опеки и попечительства в случае, если мать лишена родительских прав, недееспособна или невозможно установить ее местонахождение. Родителям будущего ребенка, не состоящим между собой в браке, разрешается подать заявление о регистрации О. в орган загса во время беременности матери (ст. 48 СК). К таким ситуациям относятся: отъезд отца на длительный срок, состояние здоровья, дающее возможность предположить смерть отца до рождения ребенка, призыв его в армию и т. п. Данное заявление носит предварительный характер и может быть отозвано отцом ребенка до его рождения. Более сложна для установления О. ситуация, при которой отец ребенка, рожденного вне брака, отказывается подать заявление о регистрации О. или мать ребенка препятствует подаче совместного заявления. В этом случае, в соответствии со ст. 49 СК, происхождение ребенка от конкретного лица устанавливается в судебном порядке по заявлению одного из родителей (в том числе и несовершеннолетнего, достигшего 14 лет), опекуна (попечителя) ребенка или по заявлению лица, на иждивении которого находится ребенок, а также по заявлению самого ребенка по достижении им совершеннолетия.

СК не содержит перечня обстоятельств, принимаемых судом при установлении О. Во внимание принимаются любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица. В ст. 5 СК предусмотрена возможность

установления О. в судебном порядке после смерти лица, признававшего себя отцом ребенка, но не состоявшего в браке с его матерью. Данные дела рассматриваются в порядке особого производства, установленном ГПК. То обстоятельство, что лицо не оформило своего О. при жизни, в этом случае значения не имеет. Это является определенной новацией в законодательстве, так как ранее для установления О. требовалось доказательство нахождения ребенка при жизни отца на иждивении последнего. Установление О. судом имеет обратную силу, т. е. право отношения между отцом и ребенком возникают с момента рождения ребенка. Не из этого правила имеются исключения касающиеся, в частности, алиментов (они взыскиваются только с момента установления О.). Если О. не признано добровольно и не установлено в судебном порядке, то в соответствии со ст. 51 СК в случае рождения ребенка у матери, не состоящей в браке, фамилия отца записывается в книге записей рождений по фамилии матери, имя и отчество отца ребенка – по ее указанию. При этом никаких правоотношений между ребенком и человеком, записанным в качестве отца, не возникает, о чем делается специальная пометка в книге записи рождений.

При репродукции человека отцом ребенка записывается человек, по чьему письменному решению (с чьего согласия) производилось искусственное оплодотворение (имплантация эмбриона). Исключение составляет случай вынашивания ребенка суррогатной матерью. Отцом ребенка может быть записан мужчина, давший согласие на имплантацию эмбриона, только с согласия женщины, родившей ребенка. Это объясняется возможностью появления материнских чувств у суррогатной матери в процессе вынашивания ребенка, в результате чего изъятие его у нее, даже если это предусмотрено договором, может повлечь тяжелую психологическую травму. Указанными правами суррогатная мать пользуется только до внесения в книгу записи рождения в качестве родителей других лиц.

*Ермаков В.Д.*

## **Отчуждение**

ОТЧУЖДЕНИЕ – в гражданском праве передача имущества в собственность другого лица; один из способов реализации собственником правомочия распоряжения принадлежащим ему имуществом. Различается О. возмездное (купля-продажа) и безвозмездное (дарение). Осуществляется главным образом по воле собственника на основе договора, заключаемого им с приобретателем имущества. В предусмотренных законом случаях О. осуществляется помимо воли собственника, т. е. принудительно (например, путем конфискации или реквизиции).

## **Оферта**

ОФЕРТА – предложение заключить договор, адресованное одному или нескольким конкретным лицам, которое содержит существенные условия договора и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение (п. 1 ст. 435 ГК РФ). Лицо, направившее О., называется оферентом. Посылка О. представляет собой одностороннюю сделку по принятию на себя лицом, пославшим О., обязательства ожидать ответа от ее адресатов в течение разумного срока или срока, указанного в самой О. Данное обязательство вступает в силу с момента получения О. адресатом. До этого оферент сохраняет право отправить контрферту – сообщение об отмене сделанной О. Если это сообщение поступило ранее или одновременно с самой О., она считается неполученной. Полученная же адресатом О. не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта, если иное не оговорено в самой О. либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой оно было сделано. Реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, рассматриваются как приглашение делать О., если иное прямо не указано в предложении. Содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица,

делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется, признается О. (см. *Публичная оферта* ; о порядке принятия О. см. *Акцент* ).

*Белов К.А.*

## **Оффшорные зоны**

**ОФФШОРНЫЕ ЗОНЫ** – города, районы и страны, в которых иностранные (нерезидентные) кредитные учреждения и иные компании осуществляют операции с нерезидентами (иностранными физическими и юридическими лицами) в иностранной для данной страны валюте при отсутствии вмешательства или минимальном вмешательстве со стороны государства, создавшего О.з. При этом для зарегистрированных в этих зонах учреждений (компаний) создается особо льготный налоговый режим, вплоть до полного освобождения от налогообложения. Таким образом, главный признак О.з. – предоставление налоговых льгот нерезидентам, действующим вне юрисдикции данного государства. Помимо термина "О.з." часто употребляют два других аналогичных термина: "оффшорные центры" и "оффшорные юрисдикции"; также часто в литературе встречаются термины "налоговый рай" или "налоговые убежища". Компании, зарегистрированные в подобных зонах и пользующиеся налоговыми льготами, именуется оффшорными компаниями. Из самого слова «оффшорный», которое переводится как "находящийся вне берегов", можно сделать вывод о сути такой компании: являясь де-юре компанией, созданной по законодательству какого-либо государства, де-факто она осуществляет свою деятельность вне границ этого государства, благодаря чему и пользуется различного рода льготами.

Зарождение оффшорной индустрии связано с желанием государств привлекать инвестиции и поощрять международное сотрудничество, отвлекая минимум ресурсов на государственное регулирование и вмешательство в экономику. Широкомасштабное развитие оффшорного бизнеса началось в 1960-е гг. с возникновением независимых государств – бывших колоний. Эти государства стали предоставлять налоговые и иные льготы компаниям, не ведущим деятельность на их территории с целью привлечь капитал. Значительное увеличение количества возникающих О.з. связывается с переходом развитых стран к монетаристской модели управления экономикой, что привело к ужесточению различных требований, предъявляемых к банкам. Это в свою очередь повлекло увеличение масштабов бегства капиталов из США и других развитых стран путем открытия транснациональными компаниями своих банков в О.з., а затем – посредством создания собственных торговых, страховых, холдинговых и иных компаний и трастов. Таким образом, предоставляя различным компаниям нерезидентный режим, О.з. привлекают средства в виде фиксированных налогов и сборов, не беспокоясь о том, какие последствия может вызвать деятельность подобных компаний, поскольку они, как правило, ведут ее только за рубежом. Так, Панама привлекает ежегодно около 200 млн. долл. благодаря зарегистрированным там компаниям: сумма депозитных вкладов на Каймановых островах превышает 150 млн. долл.; на Багамских островах прибыль от зарегистрированных оффшорных компаний составляет 20 % валового национального дохода.

Как показывает зарубежная практика, О.з. отличаются следующие признаки;

- а) привлекательный пакет налоговых льгот;
- б) анонимность осуществления бизнеса;
- в) отсутствие валютного контроля;
- г) минимальные требования относительно существования компании (проведение собраний акционеров, простота финансовой отчетности и др.);
- д) возможность ведения операций в любой валюте;
- е) иные льготы.

Первый из указанных признаков характерен для всех оффшорных центров и налоговых гаваней. Так, на острове Джерси, Багамски, Каймановых, Британских Виргинских островах,

в Панаме, Ирландии, Гибралтаре, на острове Мэн, Мальте и в других О.з. отсутствуют налоги на нерезидентные компании. В Швейцарии, Нидерландах, Люксембурге, Лихтенштейне, на Кипре, Западном Самоа налоги либо отсутствуют, либо значительно снижены по сравнению с резидентными компаниями. Во всех случаях, как правило, уплачивается ежегодный правительственный сбор (в том числе за предоставленные лицензии), а также услуги секретарской компании, местного аудитора и др.

Анонимность осуществления бизнеса связана с институтом номинального держания акций и управления компаний. Это означает, что компания (банк, траст, холдинг) создается местными инкорпораторами (акционерами), которые затем отказываются от всех своих прав и оснований на принадлежащие им акции путем направления бенефициару компании трастовых деклараций и писем об отставке (Ирландия, Великобритания, Кипр и др.). Для российских предпринимателей этим, помимо анонимности, достигается также соответствие требованиям валютного законодательства, которое предусматривает необходимость разрешения ЦБ для инвестиций за рубежом (в частности, приобретения акций иностранной компании). В некоторых О.з. (Панама, Багамские, Британские Виргинские острова, Сент-Кристофер и Невис) анонимность достигается тем, что публичный реестр, содержащий имена акционеров, закрыт для доступа, данные финансовой отчетности не разглашаются. Возможность выпуска акций на предъявителя в таких юрисдикциях, как Панама, Терке и Кайкос, Вануату, Монако и др., а также отсутствие необходимости директору компании быть резидентом О.з. также увеличивают конфиденциальность факта владения компанией.

Компании, зарегистрированные в О.з. могут осуществлять операции в любой валюте, иметь счета в любых банках, оперировать этими счетами, а также оставлять себе всю валютную выручку без конвертации и обязательной продажи на внутреннем валютном рынке. Кроме того, допускается ведение финансовой отчетности в иностранной валюте. Для оффшорных банков это означает возможность открывать и вести счета своих клиентов в любых валютах, производя самые разнообразные взаимозачеты и клиринги по собственным курсам.

Во многих О.з. к нерезидентным компаниям предъявляются более низкие требования, чем к резидентным. Это касается ведения финансовой отчетности и проведения регулярных собраний акционеров. В Швейцарии, Ирландии от оффшорных компаний требуется лишь минимальная бухгалтерская отчетность: на Антильских, Каймановых островах, в Панаме отсутствует и такое требование (равно как и необходимость аудиторских проверок); собрания акционеров могут проводиться ежегодно в любой точке мира. Среди иных льгот можно выделить смягчение норм об отмывании незаконных доходов, возможность не оплачивать уставный капитал, относительную легкость и доступность лицензий и разрешений (на ведение банковской, страховой, трастовой и иной деятельности) на перемещение, реорганизацию и т. д.

Вышеперечисленные льготы и преимущества привели к буму оффшорного бизнеса и регистрации оффшорных компаний. Конфиденциальность этого бизнеса не позволяет определить точное количество таких компаний, однако специалисты определяют эту цифру равной приблизительно 1,5 млн., из которых 50 тыс. созданы предпринимателями РФ. На первом месте Панама (более 300 тыс.), затем следуют Британские Виргинские острова (около 200 тыс.), на третьем месте Ирландия (150 тыс.).

Понятие "О.з." отличается от понятия "свободная экономическая зона". Если О.з. предполагают ведение компанией деятельности вне их территории, то в свободной экономической зоне льготы как раз и предоставляются потому, что компании ведут там свою деятельность. Это весьма важное различие, поскольку некоторые из зон РФ с льготным налогообложением создавались как свободные экономические зоны.

В РФ возможно создание двух типов оффшорных компаний: «классических», пользующихся налоговыми льготами в силу того, что они ведут деятельность за рубежом, и «внутренних», что связано прежде всего с особенностями административно-территориального деления РФ. Правовую основу существования

«внутренних» О.з. составляет целый ряд нормативных актов. Каждый субъект РФ имеет право взимать свои налоги. Отмена субъектами РФ и местными органами власти республиканских и местных налогов для юридических лиц, зарегистрированных, но не ведущих деятельность на территории этого субъекта, и приводит к возникновению «внутренних» российских О.з. Кроме того, Законом РФ от 14 июля 1992 г. № 3297-1 "О закрытом административно-территориальном образовании" (ЗАТО) установлен правовой статус ЗАТО, где, как правило, сосредоточены объекты военно-промышленного комплекса, ядерные и другие научно-исследовательские центры. В доходы бюджета ЗАТО зачисляются все закрепленные и регулирующие доходы, поступающие с его территории. Это означает возможность создания значительного количества (по числу закрытых образований) О.з. в РФ, предоставляющих налоговые льготы как по местным налогам, так и по федеральным.

Говоря о конкретных О.з. с различными льготами, необходимо назвать прежде всего Калмыкию, Горный Алтай и Бурятию. Одной из наиболее приближенных к традиционной оффшорной практике является Республика Калмыкия – Хальмг Тангч. Первой ею была принята соответствующая нормативная база: 14 марта 1994 г. Президент Калмыкии подписал Указ "О снижении до 5 % ставки налога на прибыль в части, зачисляемой в бюджет республики для отдельной категории налогоплательщиков". Впервые в юридической практике РФ была выделена в качестве льготированной категория «нерезидентов». Это принципиально отличает Калмыкию от других регионов РФ, где в том или ином объеме возможно предоставление налоговых льгот. Позднее (19 января 1995 г.) был принят Закон Республики Калмыкия "О предоставлении налоговых льгот отдельным категориям налогоплательщиков". В соответствии с ним предприятия, не использующие в своей деятельности природные и сырьевые ресурсы Республики Калмыкия, уплачивают лишь федеральные налоги и полностью освобождаются от уплаты налогов и сборов, подлежащих зачислению в республиканский и местные бюджеты. Оффшорные компании, зарегистрированные в Калмыкии, могут пользоваться услугами номинальных директоров, аудиторской фирмы, а сами услуги по регистрации этих компаний предоставляются по всей территории РФ (что также приближает Калмыкию к традиционной практике О.з.). Для получения и сохранения оффшорного статуса компания уплачивает фиксированные регистрационный сбор и ежеквартальный взнос на программы социально-экономического развития Республики Калмыкия. Предусматривается так же возможность заключения соглашения о предоставлении целевых налоговых льгот.

Благодаря значительному количеству субъектов, имеющих право самостоятельно устанавливать и отменять налоги, а также предоставлять те или иные налоговые льготы, в РФ созданы и функционируют различные О.з., суть которых сводится к тому, что предприятию, зарегистрированному в О.з., предоставляются налоговые льготы, если предприятие не извлекает дохода на территории О.з.

Не являясь О.з., РФ, подобно США (Делавэр, Вайоминг и др.) и Великобритании, предоставляет налоговые льготы компаниям, не ведущим деятельность на ее территории.

*Мельник Д.Ю.*

## **Охрана труда**

ОХРАНА ТРУДА – система обеспечения безопасности жизни и здоровья работников в процессе трудовой деятельности. Гарантии осуществления прав трудящихся на О.т. установлены ст. 37 Конституции РФ, Основами законодательства Российской Федерации об охране труда (далее – Основы), утвержденными постановлением Верховного Совета РФ от 6 августа 1993 г. № 5600-1, КЗоТ и рядом других нормативных актов.

Каждый работник имеет право:

- на рабочее место, защищенное от воздействия вредных производственных факторов;
- на дополнительные компенсации и льготы в связи с тяжелыми, вредными или опасными условиями труда;

- на возмещение вреда, причиненного ему увечьем или профессиональным заболеванием;
- на получение достоверной информации об условиях труда;
- на отказ от выполнения работ, опасных для жизни и здоровья;
- на обеспечение средствами коллективной и индивидуальной защиты, а также обучение безопасным методам и приемам труда за счет средств работодателя;
- на сохранение среднего заработка, трудоустройство или профессиональную переподготовку за счет средств работодателя в случае приостановки деятельности или закрытия предприятия, цеха, участка либо ликвидации рабочего места вследствие неудовлетворительных условий труда, а также в случае потери трудоспособности в связи с трудовым увечьем или профессиональным заболеванием;
- на государственный или общественный контроль О.т., в том числе по запросу работника, а также на обращение с жалобой в соответствующие органы и участие в проверках и рассмотрении вопросов О.т. (ст. 4, 5, 23 Основ).

Предприятиям запрещается принимать на тяжелые работы, работы с вредными или опасными условиями труда женщин детородного возраста и несовершеннолетних, а на работы с особо вредными и особо опасными условиями труда – также и лиц в возрасте до 21 года. Перечень таких работ утверждается Правительством РФ (ст. 6 Основ, ст. 160, 175 КЗоТ). При обнаружении у работника признаков профессионального заболевания или ухудшения здоровья вследствие воздействия производственных факторов работодатель по медицинскому заключению должен перевести его на другую работу с предоставлением льгот, установленных законодательством (ст. 6 Основ, ст. 155, 156 КЗоТ).

Администрация предприятия обязана обеспечить соответствие условий труда правилам и нормам, утверждаемым в порядке, установленном законодательством (ст. 143 КЗоТ). Ввод в эксплуатацию предприятий, машин, оборудования, не отвечающих требованиям О.т., применение сырья, материалов, не прошедших специальную экспертизу, не допускается (ст. 141, 142 КЗоТ). Обязательным является проведение инструктажа работников по технике безопасности, производственной санитарии, противопожарной охране и другими правилами О.т., а также обучение работников оказанию первой помощи пострадавшим. Для лиц, поступающих на производство с вредными или опасными условиями труда, вводятся обязательная сдача экзаменов и периодическая аттестация для проверки знаний по О.т. (ст. 144 КЗоТ). В случаях, предусмотренных законодательством, работодатель обязан организовать проведение предварительных (при поступлении на работу) и периодических медицинских осмотров работников. При уклонении работника от прохождения медицинского осмотра или при невыполнении им медицинских рекомендаций работодатель не должен допускать этого работника к выполнению трудовых обязанностей (ст. 154 КЗоТ).

Законодательством подробно регламентирован порядок расследования и учета несчастных случаев на производстве (постановление Правительства РФ от 3 июня 1995 г. № 558). За ущерб, причиненный работнику увечьем или иным повреждением здоровья, связанным с исполнением трудовых обязанностей, работодатель несет материальную ответственность (ГК РФ, ст. 19 Основ, ст. 159 КЗоТ). Обязанность возмещения причиненного ущерба возложена законодательством также на научно-исследовательские и проектно-конструкторские организации за разработку проектов и технологий, не отвечающих требованиям по О.т., а также на предприятия, выпускающие продукцию, не соответствующую этим требованиям (ст. 21, 22 Основ). За нарушение законодательства об О.т., невыполнение обязательств, установленных коллективным договором или соглашением по О.т., воспрепятствование деятельности контрольных органов должностные лица привлекаются к дисциплинарной, административной или уголовной ответственности (ст. 26 Основ). В случаях когда производственная деятельность предприятия представляет опасность для жизни и здоровья работников, эта деятельность может быть приостановлена или прекращена полномочными государственными органами (ст. 28 Основ).

*Бараташвили В.В.*



## Оценочная деятельность

ОЦЕНОЧНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ – деятельность по установлению определенного вида стоимости материальных и нематериальных объектов с учетом прав на них и интересов в отношении них, проявляемых субъектами гражданских прав. Вид стоимости оцениваемого объекта определяется целями проводимой оценки (рыночная, инвестиционная, залоговая, остаточная и др.). О.д. производится оценщиками – физическими и юридическими лицами с использованием специальных правил и методик. Оценщик – физическое лицо должен соответствовать одной или нескольким установленным квалификационным характеристикам. Оценщик- юридическое лицо должен иметь в своем составе определенное количество оценщиков – физических лиц. Оценка проводится на основании договора, заключаемого между заказчиком и оценщиком. Договор о проведении оценки обычно заключается в простой письменной форме и содержит сведения об оценщике. Договором может быть предусмотрено проведение оценки единичного объекта, ряда объектов либо долговременное обслуживание заказчика. Надлежащее исполнение оценщиком своих обязательств по договору состоит в своевременном составлении и передаче заказчику отчета об оценке. Отчет содержит ссылки на используемые стандарты и методы оценки, цели и задачи проведения оценки объекта, а также иные существенные сведения. В РФ широко используется понятие "рыночная стоимость".

О.д. подлежит лицензированию и осуществляется на основании ФЗ РФ от 29 июля 1998 г. № 135-ФЗ "Об оценочной деятельности в Российской Федерации". Указом Президента РФ от 26 июля 1995 г. № 765 "О дополнительных мерах по повышению эффективности инвестиционной политики Российской Федерации" устанавливается необходимость проведения независимой оценки недвижимого имущества паевого инвестиционного фонда. Одно из обязательных условий регистрации проспекта эмиссии инвестиционных паев паевого инвестиционного фонда – заключение управляющей компанией договора (соответствующего утверждаемым ФКЦБ типовым договорам) с независимым оценщиком. Оценка стоимости имущества паевых инвестиционных фондов производится в соответствии с Методическими рекомендациями по оценке имущества паевых инвестиционных фондов, утвержденными распоряжением ФКЦБ РФ от 25 сентября 1996 г. № 6-р. Обязательность лицензии ФКЦБ на право оценки недвижимого имущества паевых инвестиционных фондов установлено постановлением ФКЦБ РФ от 30 августа 1995 г. № 7 "О порядке лицензирования деятельности по оценке недвижимого имущества паевых инвестиционных фондов".

Лицензия выдается юридическим лицам – коммерческим организациям при наличии:

а) не менее 3 профессиональных оценщиков недвижимости, имеющих соответствующий образовательный документ, признаваемый ФКЦБ, для которых эта организация – основное место работы;

б) в уставе юридического лица записи о том, что предмет его деятельности – проведение работ по оценке недвижимости и оказание консультационных услуг;

– в) опыта практической работы по оценке недвижимости не менее года (по усмотрению ФКЦБ лицензия может быть выдана коммерческой организации, не имеющей опыта практической работы по оценке недвижимости).

В настоящее время в субъектах РФ формируется собственное законодательство об О.д. Так, 11 февраля 1998 г. принят Закон г. Москвы № 3 "Об оценочной деятельности в городе Москве".

Лит.:

*Артеменков И.Л.* Оценка рыночной стоимости недвижимости//Финансовая газета. 1994. № 13–16. 19–21. 24, 25;

*Грачев И.Д.* Вопросы законодательного регулирования оценочной деятельности//Вопросы оценки. 1996;

*Григорьев В.В.* Оценка и переоценка основных фондов. М., 1997;

*Григорьев В.В., Федотова М.А.* Оценка предприятий. М., 1997;

- Международные стандарты оценки МСО 1–4 и предисловие к стандартам, МКСОИ. Т.1. М., 1995;
- Международные стандарты оценки (Проекты), МКСОИ. Т. 2. М., 1995;
- Рутгайзер В.* Законотворчество как бизнес. К истории законопроекта об оценочной деятельности//Эксперт. 1996. № 39;
- Abdullaev N.A., Seseikin V.B.* The formation of the valuation system in the Russian Federation//Privatisation in Russia,RIA «Novosti», 1996,№ 8;
- Abdullaev N.A., Seseikin V.B.* Regulatory base for assessing the results of intellectual activity. The first steps//Privatisation in Russia, RIA «Novosti», 1996, № 12.
- Сесекин В.Б.*

## Очная ставка

**ОЧНАЯ СТАВКА** – следственное действие, состоящее в одновременном допросе двух ранее допрошенных лиц с целью устранения противоречий в их показаниях. О.с. может быть проведена между свидетелями, свидетелем и обвиняемым, потерпевшим и подозреваемым и т. д. Наличие противоречий в показаниях допрошенных лиц не влечет обязательного проведения О.с. Вопрос о ее необходимости решается лицом, производящим дознание, или следователем с учетом существенности имеющихся противоречий и значения их для правильного разрешения дела. При проведении О.с. не допускается присутствие других свидетелей, потерпевших, подозреваемых и обвиняемых по делу, кроме тех, между которыми проводится данное следственное действие. Удостоверившись в личности явившихся для проведения О.с., лицо, производящее дознание, или следователь разъясняет им, что между ними будет проведена О.с., и объясняет порядок ее проведения.

Если О.с. производится с участием свидетеля и потерпевшего, то они до начала О.с. предупреждаются об ответственности за отказ от дачи показаний по ст. 308 УК и за дачу заведомо ложных показаний по ст. 307 УК, о чем в протоколе О.с. делается отметка, удостоверяемая подписью предупрежденного лица. О.с. начинается с выяснения знакомства и взаимоотношений лиц, между которыми производится О.с. Это необходимо для определения последовательности их допроса и правильной оценки данных ими на О.с. показаний. Вопрос о взаимоотношении должен быть выяснен именно до начала О.с. для того, чтобы не дать возможности лицу, изобличенному на О.с., объяснить изобличающие показания плохими взаимоотношениями с лицом, давшим эти показания. До начала О.с. лица. Как правило, не знают о показаниях, данных каждым из них на предыдущих допросах, и в большинстве случаев правильно отвечают на вопрос о взаимоотношениях. Если же после О.с. кто-либо из участников О.с. изменит свои показания о взаимоотношениях, то это поможет правильно оценить его показания. Далее лицам, находящимся на О.с., поочередно предлагается дать показания по тем обстоятельствам, для выяснения которых производится О.с.

Последовательность дачи показаний определяется следователем или лицом, производящим дознание. Каждое из лиц, между которыми производится О.с., вправе дать объяснения по поводу показаний другого лица. После дачи показаний лицо, производящее дознание, или следователь могут задать вопросы участнику О.с. Лица, между которыми производится О.с., могут с разрешения производящего дознание или следователя задавать друг другу вопросы, что отмечается в протоколе. Оглашение показаний участников О.с., содержащихся в протоколах предыдущих допросов, а также воспроизведение их звукозаписи допускается лишь после дачи ими показаний на О.с. и записи их в протокол. О проведении О.с. составляется протокол, в котором указываются время и место проведения, фамилия должностного лица, производящего очную ставку, фамилии, имена и отчества лиц, между которыми произведена О.с. Показания допрашиваемых на О.с. лиц, а также заданные им вопросы и ответы на них записываются в протокол по мере их дачи и в той очередности, в какой они давались. Каждый участник О.с. подписывает свои показания и каждую страницу в отдельности. В конце протокола перед подписями участников О.с. отмечается, что данные ими показания в протоколе записаны правильно. Лицо, производящее О.с., расписывается в

конце протокола, после подписи его участниками О.с.

*Сергеев А.И.*

## "П"

### Паевой инвестиционный фонд (ПИФ)

ПАЕВОЙ ИНВЕСТИЦИОННЫЙ ФОНД (ПИФ) (англ. *mutual fund* – взаимный фонд) – имущественный комплекс без создания юридического лица, доверительное управление имуществом которого осуществляет управляющая компания ПИФ в целях прироста имущества ПИФ. Указом Президента РФ от 26 июля 1995 г. № 765 "О дополнительных мерах по повышению инвестиционной политики в Российской Федерации" было установлено, что инвестиционная деятельность в РФ может осуществляться путем приобретения физическими и юридическими лицами инвестиционных паев ПИФ.

Указом предусматриваются три случая образования ПИФ:

- а) приобретение инвестиционных паев, выпущенных управляющей компанией;
- б) передача имущества чекового инвестиционного фонда в специализированный депозитарий и в доверительное управление;
- в) при реорганизации коммерческих организаций, привлекающих денежные средства физических и юридических лиц (нелицензируемые финансовые компании, а также созданные в ходе приватизации финансовые компании).

ПИФ состоит из имущества инвесторов, переданного для учета в специализированный депозитарий и в доверительное управление управляющей компании. В обмен на переданное имущество они приобретают инвестиционные паи ПИФ. Различаются два типа ПИФ: открытый и интервальный. ПИФ признается открытым, если управляющая компания принимает на себя обязанность выкупать выпущенные ею инвестиционные паи по требованию инвестора в срок, установленный правилами ПИФ, но не превышающий 15 рабочих дней с даты предъявления требования. ПИФ признается интервальным, если этот выкуп осуществляется в срок, установленный правилами ПИФ, то не реже раза в год.

*Доронина Н.Г.*

## Пай

ПАЙ – 1) право участия в имуществе производственного или потребительского кооператива, возникающее вследствие исполнения членом кооператива обязанностей по уплате паевых взносов (выплате П.) путем внесения денежных средств или иного имущества, а также путем личного трудового участия в деятельности кооператива;

2) часть имущества кооператива, выделенная на его конкретного члена, состоящая из паевых взносов этого члена и соответствующей части имущества, созданного и приобретенного кооперативом в процессе своей деятельности. Размер П. напрямую связан с распределением прибыли кооператива. Состав и порядок определения размера П., порядок его внесения и передачи, распределения прибыли по П. определяются уставом кооператива.

Закон регулирует лишь следующие основные принципы:

а) член кооператива обязан внести к моменту регистрации кооператива не менее 10 % паевого взноса, а остальную часть – в течение года с момента регистрации (п. 2 ст. 109 ГК РФ, ФЗ РФ от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ "О производственных кооперативах"; п. 2 ст. 116 ГК РФ, ФЗ РФ от 11 июля 1997 г. № 97-ФЗ "О потребительской кооперации в Российской Федерации");

б) паевым взносом члена кооператива могут быть деньги, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, а также иные объекты гражданских прав: земельные участки и другие природные ресурсы могут быть паевым взносом в той мере, в

какой их оборот допускается законами о земле и природных ресурсах;

в) оценка паевого взноса проводится при образовании кооператива по взаимной договоренности его членов на основе сложившихся на рынке цен, а при вступлении в кооператив новых членов – комиссией, назначаемой правлением кооператива. Оценка паевого взноса, превышающего 250 МРОТ, должна быть подтверждена независимым экспертом;

г) паевые взносы образуют паевой фонд кооператива, который определяет минимальный размер имущества кооператива, гарантирующего интересы его кредиторов. Паевой фонд должен быть сформирован в течение первого года деятельности кооператива;

д) пайщику, выходящему или исключенному из потребительского общества, выплачиваются стоимость его паевого взноса и кооперативные выплаты в размерах, в сроки и на условиях, которые предусмотрены уставом потребительского общества на момент вступления пайщика в это общество; земельные участки или иное недвижимое имущество выдается в натуре, если это предусмотрено уставом;

е) в случае смерти пайщика его наследники могут быть приняты в члены кооператива (если иное не предусмотрено его уставом), в противном случае наследникам выплачивается стоимость П. умершего члена кооператива, причитающаяся ему заработная плата, премии и т. д. (см. также *Инвестиционный пай* ).

*Белов В.А.*

## **Панаширование (панашаж)**

**ПАНАШИРОВАНИЕ** (панашаж) (фр. *panachage* – смесь, соединение избирательных списков) – на выборах по пропорциональной системе представительства установленное законом разрешение избирателю голосовать одновременно за кандидатов из различных партийных списков. Применяется в Швейцарии, Швеции, Норвегии.

## **Пандектное право**

**ПАНДЕКТНОЕ ПРАВО** – римское частное право, действовавшее в измененном виде в Германии в XVI–XIX вв. Начиная с XII в. и особенно в XV–XVI вв. феодальное право перестало удовлетворять требованиям складывающихся новых экономических отношений, что привело к рецепции римского права. Переработанное глоссаторами с добавлением норм канонического права и германских феодальных правовых обычаев римское частное право и дало П.п., которое сыграло значительную роль в развитии единых хозяйственных связей и капиталистических отношений в Германии в целом. После проведения в ряде германских государств в XVIII–XIX вв. кодификаций П.п. приобрело субсидиарное (дополняющее) значение, а с введением в 1900 г. Германского гражданского уложения прекратило свое действие, хотя многие его нормы были восприняты новым гражданским правом. Термин "П.п." иногда использовался для обозначения немецкой науки гражданского права.

## **Пандекты**

**ПАНДЕКТЫ** (лат. *pandectae* от греч. *pandektes* – всеобъемлющий) – в Древнем Риме сочинения крупнейших юристов, построенные в виде коротких извлечений из законов и работ предшествующих авторов. Широкую известность получили П., составившие вторую часть Кодификации, Юстиниана (наиболее распространенное название их – Дигесты). П. рассматривались как сборники действующего права и как учебники.

## **Папиллярные линии**

**ПАПИЛЛЯРНЫЕ ЛИНИИ** (лат. *papilla* – сосок) – кожные гребешки или линейные

утолщения эпидермиса, расположенные на внутренней поверхности пальцев рук, ладоней, подошв стоп человека (а также обезьян). Ширина П.л. – 0,4–0,6 мм, высота – 0,1–0,4мм. Конфигурация и протяженность П.л. на отдельных участках неодинаковы. П.л. особенно на руках, способны оставлять потожировые следы. Именно поэтому на месте преступления можно обнаружить следы рук лиц, которые прикасались к тем или иным предметам. П.л. обладают высокой степенью устойчивости и индивидуальностью. Узоры, образуемые П.л., появляются на 3-м месяце эмбрионального развития и сохраняются в относительно неизменном виде всю жизнь человека и после его смерти до момента разложения кожи. Если общие признаки узоров П.л. (направление потока П.л. в виде дуг, петель, завитков) имеют сходство у разных лиц, то взаимное расположение частных признаков (в виде точек, фрагментов П.л., их начал и окончаний, слияний и разветвлений, островков и мостиков) индивидуально. Благодаря этим свойствам возможна идентификация личности по следам пальцев, ладоней рук и босых ног.

*Бабаева Э.У.*

### **Параллельная юрисдикция**

ПАРАЛЛЕЛЬНАЯ ЮРИСДИКЦИЯ (лат. *jurisdictio* – судопроизводство, отправление судебных функций) – возможность одновременного осуществления уголовного преследования национальными и международными судебными инстанциями в отношении физических лиц, совершивших преступления против международного гуманитарного права или военные преступления. Впервые принципиальная возможность осуществления П.ю. была предусмотрена Соглашением между правительствами СССР, США, Великобритании и Франции о судебном преследовании и наказании главных военных преступников, заключенным 8 августа 1945 г. Договорившись об учреждении Международного военного трибунала для суда над военными преступниками, стороны, вместе с тем, предусмотрели, что никакие положения данного договора не умаляют и не ограничивают "прав национальных или оккупационных судов, которые уже созданы или будут созданы на любой союзной территории или в Германии для суда над военными преступниками". Более четко данная процессуальная форма была предусмотрена в Уставе Международного трибунала по Югославии, учрежденного Советом Безопасности ООН в 1994 г., согласно ст. 9 которого:

"1. Международный трибунал и национальные суды имеют параллельную юрисдикцию в отношении судебного преследования лиц за серьезные нарушения международного гуманитарного права, совершенные на территории бывшей Югославии;

2. Юрисдикция Международного трибунала имеет приоритет по отношению к юрисдикции национальных судов. На любом этапе судебного разбирательства Международный трибунал может официально просить национальные суды передать производство по делу Международному трибуналу в соответствии с настоящим Уставом и Правилами процедуры и доказывания Международного трибунала".

Одновременно в оба устава включено положение, утверждающее принцип "*non bis in idem*", согласно которому ни одно лицо не может быть судимо национальным судом за деяния, представляющие собой серьезные нарушения международного гуманитарного права, за которые оно уже было судимо Международным трибуналом. Напротив, Международный трибунал может возбудить судебное преследование в отношении лица, ранее осужденного национальным судом, если деяние этого лица было квалифицировано как обычное преступление или судебное разбирательство не было беспристрастным и независимым.

*Волосов М.Е.*

### **Парафирование международного договора**

ПАРАФИРОВАНИЕ МЕЖДУНАРОДНОГО ДОГОВОРА (фр. *paraghe* – сокращенная подпись, инициалы, росчерк) – одна из процедурных форм, применяемых в практике

заключения международных договоров, которая состоит в визировании, проставлении лицами, участвующими в разработке текста конкретного договора, своих инициалов – параф – под его текстом или на каждой его странице. Согласно п. «Б» ст. 10 Венской конвенции о праве международных договоров 1969 г. парафирование имеет целью установить аутентичность, подлинность разработанного текста договора и засвидетельствовать его окончательный характер. В подобном случае юридический смысл П.м.д. заключается в том, что самими уполномоченными на это лицами согласованный текст каким-либо изменениям не подлежит. Однако П.м.д. может применяться и как форма выражения согласия государства на обязательность для него выработанного международного договора. В этом случае не требуется использовать другие процедурные формы выражения государствами-сторонами согласия на обязательность для них договора, такие, как ратификация, принятие или утверждение.

*Волосов М.Е.*

## Парламент

ПАРЛАМЕНТ (англ. *parliament* от фр. *parler* – говорить) – название высшего представительного и законодательного органа в демократических государствах. "П." как собственное наименование для обозначения высшего представительного органа применяется в Великобритании, Франции, Италии, Канаде, Бельгии, Молдове, Казахстане и др.;

в США и большинстве стран Латинской Америки П. называется конгрессом, в РФ – Федеральным Собранием, в Литве и Латвии – сеймом и т. д. Различаются однопалатная и двухпалатная структура П. (см. *Двухпалатная система, Однопалатная система* ). Истории известны и трехпалатные П. (например, в ЮАР в 1984–1994 гг.).

Впервые П. был образован в Англии в XIII в. как орган сословного представительства: реальное значение приобрел после буржуазных революций XVII–XVIII вв. Название "П." устанавливается в Европе в первой половине XIX в. по французскому и английскому примеру. Во Франции П. назывались не законодательные, а судебные органы округов. Существовавшие же до революции 1782 г. во Франции сословные представительные органы назывались Генеральными штатами. После французской революции законодательные органы народного представительства получают название "П".

В современных государствах помимо законодательных функций П. осуществляет также контрольные функции (см. парламентский контроль), обычно участвует в формировании правительства. назначении судей. Важнейшим полномочием П. является утверждение бюджета государственного. Свои контрольные полномочия П. может осуществлять как непосредственно, так и через формируемые (избираемые, назначаемые) им самостоятельные институты – счетные палаты, омбудсмены. В особых случаях П. или его отдельная палата Могут выполнять и судебные функции (см. *Импичмент* ).

П. избираются народным голосованием на определенный срок полномочий. Обычно этот срок составляет 4 года (Молдова, Грузия, Литва, Украина, Армения, Эстония, ГД. Палаты представителей в США) или 5 лет (Азербайджан, Узбекистан, Туркменистан). Иногда встречается и меньший срок (3 года в Латвии). В странах, где существует институт ответственности правительства перед П., последний (обычно его нижняя палата) в некоторых случаях может быть досрочно распущен главой государства или правительством (см. Роспуск парламента). В ряде государств (Таджикистан, Туркменистан) предусматривается также самороспуск П. квалифицированным большинством.

В Великобритании верхняя палата П. (Палата лордов) формируется по со-словно-наследственному признаку. В ряде стран членами верхних палат по должности являются бывшие президенты государства. В Казахстане 7 членов верхней палаты (Сената) назначаются президентом республики. В РФ и Германии верхние палаты формируются из представителей органов власти субъектов федерации. В ряде стран состав верхних палат обновляется в порядке, ротации (США, Казахстан).

Важнейшей формой работы П. являются его сессии (см. *Сессия парламентская*). По общему правилу палаты двухпалатного П. работают отдельно, однако в некоторых случаях могут созываться совместные заседания палат парламента.

Для руководства своей работой однопалатный П. и каждая из палат двухпалатного П. избирают своего председателя и его заместителей. Председатель П. (палаты) может иметь различное наименование: спикер – в Великобритании, маршал – в Польше, тальман – в Швеции и т. д. В ряде стран председателем верхней палаты может быть должностное лицо, указанное конституцией (вице-президент – в США, Индии, Аргентине). Конституционное законодательство ряда стран (Латвии, Таджикистана, Туркменистана) предусматривает создание в П. специального органа – Президиума, наделенного целым рядом организационных полномочий, которые имеют особое значение в перерывах между сессиями. Помимо главного органа каждый П. (палата) формирует свои комитеты и комиссии для ведения законопроектной работы и содействия в реализации иных функций П.

В странах с многопартийной системой депутаты П. (палаты) объединяются по признаку партийной принадлежности во фракции парламентские. Другой формой объединения депутатов являются депутатские группы, которые могут образовываться как по политическому, так и по территориальному признаку.

Система правовых норм, регулирующих статус и организацию деятельности П., именуется парламентским правом. Важнейшим актом, устанавливающим внутренний порядок (процедуру) деятельности П. или его отдельной палаты, является их регламент.

*Додонов В.Н.*

## **Парламентаризм**

**ПАРЛАМЕНТАРИЗМ** – система правления, характеризующаяся четким распределением законодательной и исполнительной функций при формальном верховенстве представительного законодательного органа – парламента по отношению к другим государственным органам. При П. правительство образуется парламентом и ответственно перед ним. Родиной П. является Великобритания (XVIII в.), где он впервые сложился как система. Во Франции П. окончательно утвердился лишь в 70-х гг. XIX в. В XIX в. происходит становление П. также в Германии, Швейцарии, Испании, Португалии, Италии, Австро-Венгрии, Нидерландах, Бельгии. После второй мировой войны в ряде стран происходит ревизия П. с целью придать ему большую устойчивость. К настоящему моменту парламентарный режим существует примерно в 70-80 стран мира, в том числе в Индии, Японии, Канаде, Австралии, Новой Зеландии, Эстонии, Латвии, Израиле.

В России первый опыт П. связан с работой Государственной думы (1906–1917 гг.). Пришедшие к власти большевики рассматривали П. исключительно как элемент "буржуазной демократии", поэтому начисто отвергали его в условиях диктатуры пролетариата. Возрождение идей П. происходит только с избранием Съезда народных депутатов РСФСР в 1990 г. После короткого периода «советского» П. в 1990–1993 гг. в РФ была установлена президентская республика.

*Додонов В.Н.*

## **Парламентская монархия**

**ПАРЛАМЕНТАРНАЯ МОНАРХИЯ** – один из двух видов конституционной монархии (наряду с дуалистической монархией). Характеризуется тем, что монарх выполняет свои функции номинально. Правительство при П.м. формально и фактически ответственно перед парламентом, которому в соответствии с конституцией принадлежит формальное верховенство среди других органов государства. П.м. сложилась в Великобритании в XVIII в., а в других европейских странах в XIX – начале XX в. В настоящее время П.м. существует в Великобритании, Нидерландах, Испании, Бельгии,

Норвегии, Дании, Швеции, Японии и некоторых других странах.

## **Парламентская республика**

ПАРЛАМЕНТАРНАЯ РЕСПУБЛИКА – разновидность государства с республиканской формой правления. Другой является президентская республика. Зачастую существуют смешанные варианты. Специфическая черта П.р. – ведущая роль парламента в государстве. Он не только принимает законы, но и оказывает сильное влияние на правительство и иные органы государственного управления. Состав правительства предопределяется парламентским большинством. Если в государстве нет монарха, президента, парламент утверждает либо председателя правительства и по его представлению весь состав правительства, либо только председателя правительства, который сам формирует правительство. Если же в государстве имеется монарх, президент, то он утверждает председателя правительства, но это лишь формальный акт, поскольку кандидатура председателя исходит от парламентского большинства.

Парламент определяет своими актами и действиями основы внутренней и внешней политики государства. В П.р. правительство несет ответственность перед парламентом. Нередко парламент в П.р. обладает правом заслушивать годовой отчет правительства, потребовать внеочередного отчета либо слушать доклады правительства по принципиальным вопросам внутренней и внешней политики. Он вправе выразить недоверие правительству, что чаще всего влечет его отставку, а также отдельно председателю либо иному члену правительства. В определенных ситуациях сам парламент может быть распущен (например, если не образована коалиция, позволяющая сформировать правительство парламентского большинства, или предложение о недоверии правительству либо его председателю не набирает необходимого числа голосов, а также в случае, когда парламент в силу внутренних раздоров парализован в своей деятельности). В настоящее время П.р. существует в Италии, Германии, Греции, Израиле, Исландии, Чехии, Венгрии, Латвии, Эстонии, Индии и некоторых других странах.

*Авакьян С.А .*

## **Парламентер**

ПАРЛАМЕНТЕР – лицо, уполномоченное военным командованием на ведение переговоров с неприятелем. Статья 32 IV Гаагской конвенции о законах и обычаях сухопутной войны 1907 г. гласит: "Как сам парламентер, так и сопровождающие его трубач, горнист или барабанщик, лицо, несущее флаг, и переводчик пользуются правом неприкосновенности". Отличительный знак П. - белый флаг. П. может быть принят противником или отослан обратно, но ему должна быть обеспечена безопасность возвращения. Нарушение неприкосновенности П. представляет собой военное преступление. В случае злоупотреблений П. своим положением (подговор к измене) он может быть задержан и лишен неприкосновенности.

## **Парламентская неприкосновенность**

*см. Иммунитет парламентский .*

## **Парламентская этика**

*см. Депутатская этика .*

## **Парламентские запросы**



**ПАРЛАМЕНТСКИЕ ВОПРОСЫ** – одна из форм контроля парламента над деятельностью правительства в парламентарных государствах. П.в. могут быть заданы письменно и устно. Регламент парламента устанавливает правила допустимости П.в. и порядок их внесения, а также сроки, в которые правительство или отдельные министры должны предоставить ответ. По общему правилу ответ на П.в. дается в той же форме, в которой П.в. был задан. П.в. и ответы правительства на них не могут (в отличие от интерпелляции) служить самостоятельным поводом для постановки вопроса о доверии правительству.

## **Парламентские расследования**

**ПАРЛАМЕНТСКИЕ РАССЛЕДОВАНИЯ** – одна из форм осуществления контрольных полномочий парламента (см. Парламентский контроль). П.р. проводятся в случаях, когда необходимо изучить события и обстоятельства, представляющие большую общественную и государственную значимость, в том числе связанные с предполагаемыми нарушениями законодательства и высшими должностными лицами государства. Действенность П.р. достаточно велика, их следствием может стать наступление политической ответственности государственных органов или должностных лиц, а в случаях, предусмотренных соответствующим законодательством, привлечение последних к административной или уголовной ответственности. Часто одного факта П.р. достаточно для наступления юридически значимых последствий (так, в США действия палаты представителей в 1974 г. по возбуждению процедуры импичмента привели к отставке с поста президента США Р. Никсона).

Проведение П.р. могут осуществлять постоянные комитеты и комиссии (палат) парламента либо специально созданные временные следственные комитеты или комиссии.

В настоящее время одним из немногих правовых источников, прямо предполагающих возможность проведения П.р., является ФКЗ РФ от 26 февраля 1997 г. № 1-ФКЗ "Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации", где в ч. 2 ст. 32 говорится о возможности создания в ГД парламентской комиссии по расследованию фактов нарушения прав и свобод граждан. Вместе с тем ряд федеральных законов предоставляет парламентариям право, в рамках реализации своих контрольных полномочий, осуществлять те или иные действия, соответствующие смыслу П.р. Так, например, значительные возможности по проведению П.р. в сфере контроля за государственными финансами и собственностью предоставляет палатам ФС ФЗ РФ от 18 ноября 1995 г. № 4-ФЗ "О Счетной палате Российской Федерации". Согласно ст. 2 этого закона одной из задач Счетной палаты является регулярное предоставление ФС информации о результатах проводимых контрольных мероприятий, в том числе материалы о правонарушениях со стороны государственных органов и должностных лиц в части использования средств федерального бюджета и федеральной собственности. При этом контрольно-ревизионные действия Счетной палаты могут быть инициированы по запросу СФ или ГД или группы парламентариев. Тем не менее недостаточная полнота законодательного регулирования П.р. в ГД приводила и приводит к многочисленным трудностям в работе членов парламентских комиссий по расследованиям.

### **Лит:**

Парламенты мира. Сб. М., 1991;

Регламент Верховного Совета РСФСР. Изд. ВС РСФСР. М., 1992;

Конституционное (государственное) право зарубежных стран: Учебник. Т. 1–2/Отв. ред. *Б.А. Страшун*. М., 1996;

Конституции зарубежных государств: Учебн. пособ. 2-е изд., испр. и доп. М., 1997.

*Пармонов А.Р., Полдян Л.Я.*

## **Парламентские слушания**

**ПАРЛАМЕНТСКИЕ СЛУШАНИЯ** – форма обсуждения парламентариями актуальных и значимых вопросов по предметам ведения палат парламента с привлечением должностных лиц государства, экспертов и общественности.

В зарубежной парламентской практике П.с. в основном проводятся комитетами палат парламентав.

В палатах ФС П.с. проводятся в соответствии с ч. 3 ст. 101 Конституции РФ, а также гл. 9 и 7 регламентов СФ и ГД. Предметом П.с. в ГД могут быть: законопроекты, требующие публичного обсуждения, международные договоры, представленные в ГД на ратификацию, проект федерального бюджета и отчет о его исполнении, другие важные вопросы внутренней и внешней политики. Регламент СФ подобного перечня не содержит. В ГД инициаторами П.с. могут выступать Совет ГД, комитеты и комиссии палаты, а также депутатские объединения. В СФ П.с. могут проводиться по инициативе Председателя, его заместителей, комитетов (в пределах их полномочий), а также группы членов СФ численностью не менее 10 человек. Возможно П.с. нескольких комитетов. В ГД ежегодно проводится около 100 П.с.

Как правило, П.с., проводимые комитетами палат парламента, соответствуют их специализации, в то время как слушания, проводимые депутатскими объединениями в ГД, имеют более широкую тематику. В среднем в П.с. принимает участие 100–200 человек, парламентарии составляют примерно 15 % от этого числа. П.с., как правило, являются открытыми, на них приглашаются представители общественности и СМИ. которым за 10 дней должна быть передана информация о теме, времени и месте проведения П.с. Возможно проведение и закрытых П.с.

Помимо обсуждения вопросов, связанных с государственной или иной охраняемой законом тайной, причиной закрытых П.с. в ГД может послужить обсуждение вопросов конфиденциального характера. Представители СМИ и общественности на закрытые П.с. не допускаются. П.с. могут заканчиваться принятием рекомендаций (в ГД) или мотивированного заключения, рекомендаций или иных документов (в СФ). Рекомендации П.с. могут быть адресованы палатам или комитетам парламента, главе государства, правительству, государственным и иным организациям и учреждениям. Документы П.с. считаются принятыми, если они одобрены большинством парламентариев соответствующей палаты, присутствующих на П.с.; по сложившейся практике рекомендации принимаются всеми участниками П.с.

П.с. протоколируются и стенографируются. Комплект материалов П.с. (в том числе стенограммы, рекомендации и иные документы, выдаваемые и принимаемые на П.с.) хранятся в Парламентской библиотеке.

*Лит.: Парламенты мира. Сб. Ж, 1991.*

*Пармонов А.Р., Полуян Л.Я.*

## **Парламентский контроль**

**ПАРЛАМЕНТСКИЙ КОНТРОЛЬ** – одна из функций парламента. заключающаяся в проверке и корректировке деятельности исполнительной власти и, возможно, главы государства, иных государственных органов и должностных лиц в пределах предоставленных парламентау полномочий. Основными объектами П.к. могут быть государственные финансы и собственность, исполнение конституционных и других установленных законом полномочий (главным образом в сфере политической и нормотворческой деятельности), государственная кадровая политика и кадровые назначения на ключевые государственные должности, соблюдение прав человека и гражданина.

Формы П.к. весьма разнообразны. Наиболее распространены:

- участие в назначении на должность, отстранении от должности и привлечении к ответственности высших должностных лиц государства;
- выражение доверия (недоверия) правительству;
- направление различного вида депутатских запросов (интерпелляций) и вопросов

правительству или отдельным его членам, заслушивание отчетов должностных лиц государства;

- проведение парламентских расследований и слушаний;
- обращение парламентариев или палаты в целом в конституционно-судебные органы;
- ратификация и денонсация международных договоров, утверждение отдельных актов исполнительной власти и главы государства, осуществление специальных процедур контроля за делегированным законодательством и некоторые иные формы.

В ряде случаев для осуществления П.к. могут образовываться внутрипарламентские структуры и органы: специальные временные комиссии создаются для проведения парламентских расследований. Наиболее часто встречаются при парламентах органы финансового контроля (например, счетные палаты), а также такой орган, как Уполномоченный по правам человека. Во многих странах необходимость создания подобных органов прямо предусмотрена в конституциях.

Объем контрольных полномочий в значительной степени зависит от принятой в государстве формы правления, а также от существующих традиций. Так, наиболее сильный П.к. характерен для стран с парламентской формой правления, в то время как в республиках президентского типа эти полномочия парламента могут быть ослаблены. В странах с двухпалатным парламентом содержание контрольных полномочий палат различается в соответствии с их конституционно-правовым статусом. Вместе с тем П.к., существуя в условиях действия принципа разделения властей и являясь одним из механизмов системы «сдержек» и «противовесов» между ветвями власти, не предполагает прямого вмешательства со стороны парламента в непосредственную деятельность главы государства, исполнительной власти и иных государственных органов. В демократических государствах П.к. является механизмом реальной политики, в то время как в условиях авторитарных и тоталитарных политических режимов контрольные полномочия парламента по сути оказываются фиктивными.

К контрольным полномочиям СФ может быть отнесено: утверждение указов Президента РФ о введении военного и чрезвычайного положений, отрешение Президента РФ от должности, назначение на должность судей КС, ВС и ВАС, назначение на должность и освобождение от должности Генерального прокурора РФ, заместителя Председателя Счетной палаты и половины состава ее аудиторов. К контрольным полномочиям ГД могут быть отнесены: дача согласия Президенту РФ на назначение Председателя Правительства РФ, решение вопроса о доверии Правительству РФ, назначение на должность и освобождение от должности Председателя ЦБ, Председателя Счетной палаты и половины состава ее аудиторов, а также Уполномоченного по правам человека, выдвижение обвинения против Президента РФ для отрешения его от должности.

Текущее законодательство дополняет П.к. палат ФС. Так, ФКЗ РФ от 26 февраля 1997 г. № 1-ФКЗ "Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации" устанавливает возможность создания парламентской комиссии по расследованию фактов нарушения прав и свобод граждан.

**Лит.:**

Парламенты мира. Сб. М., 1991;

Комментарий к Конституции РФ/Под общ. ред. Ю.В. Кудрявцева. М., 1996;

Конституционное (государственное) право зарубежных стран: Учебник. Т. 1–2/Отв. ред. Б.А. Страшун. М., 1996.

*Парамонов А.Р., Полуян Л. Я.*

## **Парламентский уполномоченный (комиссар) по правам человека**

см. *Омбудсман* .

## **Парламентское право**

**ПАРЛАМЕНТСКОЕ ПРАВО** – система конституционно-правовых норм, регулирующих статус и организацию парламента, порядок его формирования и деятельности, статус парламентария. В мировой практике понятие П.п. известно уже давно, хотя не во всех странах оно именуется именно Так, в странах, где парламент принимает бюджет, другие законы, выполняет контрольные и иные предусмотренные конституцией функции. П.п. образует самостоятельную отрасль национальной системы права: при этом в федеративном государстве П.п. образовано нормами как федерального законодательства, так и законодательства субъектов федерации. В связи с развитием различных межгосударственных и надгосударственных представительных институтов развивается и П.п. в рамках международного права. Основные источники П.п.: конституции, законы, регламенты и иные акты парламента, решения конституционно-судебных органов, парламентские прецеденты, обычаи, традиции, а также в ряде случаев акты главы государства и исполнительной власти.

Наиболее важные вопросы организации и деятельности парламента регулируются конституцией. В основном законе страны, как правило, содержатся нормы, устанавливающие место и роль парламента в системе органов государственной власти, компетенцию парламента и ее распределение между палатами (в случае, если парламента двухпалатный), взаимоотношения парламента с главой государства и правительством, с субъектами права законодательной инициативы. Нередко в конституциях затрагиваются и основополагающие вопросы правового статуса парламентариев. Нормы конституции часто дополняются и уточняются в органических и иных законах. Особое место среди источников П.п. занимают регламенты парламента (их палат).

В РФ П.п. находится в стадии становления. Немаловажным фактором, влияющим на российское П.п., является федеративное устройство РФ. В соответствии с Конституцией РФ субъекты РФ самостоятельно определяют свою систему органов государственной власти в соответствии с общими принципами, устанавливаемыми ФЗ РФ (которого пока нет). Система конституционных и уставных правовых норм субъектов РФ в рассматриваемой сфере регулирует отношения, аналогичные федеральным, а также вопросы взаимодействия законодательных (представительных) органов субъектов РФ с федеральными центром.

**Лит:**

- Очерки парламентского права (зарубежный опыт). М., 1993;
  - Конституционное (государственное) право зарубежных стран: Учебник. Т. 1–2/Отв. ред. Б.А. Страшун . М., 1996;
  - Регламент Государственной Думы Федерального Собрания – парламента РФ. М., 1995;
  - Регламент Совета Федерации Федерального Собрания РФ//Ведомости ФС РФ. 1996, № 6. Ст. 163. Сб.;
  - Проблемы парламентского права России/Под ред. Л. Иванова . М., 1996.
- Пармонов А.Р., Полуян Л.Я.*

## **Партизаны**

**ПАРТИЗАНЫ** – лица, добровольно взявшие за оружие, ведущие боевые действия на территории, занятой Противником, и не входящие в состав регулярных вооруженных сил.

Правовое положение П. регулируется нормами международного права о комбатантах. П. признаются комбатантами, если они удовлетворяют следующим условиям: имеют во главе лицо, ответственное за своих подчиненных, должным образом организованы, имеют отличительный знак, открыто носят оружие, соблюдают нормы международного права, применяемые в период вооруженных конфликтов (так называемые законы и обычаи войны).

Согласно приложению к IV Гаагской конвенции 1907 г. и Женевской конвенции 1949 г. "Об обращении с военнопленными", население неоккупированной территории, которое добровольно возьмется за оружие для борьбы против вторгающихся войск неприятеля, признается в качестве воюющего и пользуется правами комбатантов. Воюющие, к которым относятся и П., "остаются под охраной и действием начал международного права, поскольку они вытекают из установившихся между образованными народами обычаев, законов

человечности и требований общественного сознания".

Женевская конвенция 1949 г. об обращении с военнопленными распространяет действие законов и обычаев войны на личный состав ополчения в добровольческих отрядах, включая личный состав организованных движений сопротивления, принадлежащих стороне, находящейся в конфликте, и действующих на ее собственной территории или вне ее, даже если эта территория оккупирована;

Ст. 43 Дополнительного протокола I 1977 г. к Женевским конвенциям о защите жертв войны 1949 г. уточняет положение об открытом ношении оружия.

Комбатанты, чтобы отличаться от гражданского населения, должны открыто носить свое оружие:

а) во время каждого военного столкновения;

б) в то время, когда они находятся на виду у противника в ходе развертывания в боевые порядки, предшествующего началу нападения.

## **Партийная система**

**ПАРТИЙНАЯ СИСТЕМА** – институт, который характеризует политическую организацию общества и сам характеризуется отношениями между политическими партиями и государством, между партиями и другими элементами политической системы. Примерно в двух десятках стран (Бутан, Оман, Катар, Кувейт, Саудовская Аравия и др.) политические партии отсутствуют по причине их официального запрета. В остальных государствах существуют однопартийные или многопартийные системы (см. Многопартийность). В науке конституционного права различаются системы с одной доминирующей партией, «полупартийные» (Япония, Мексика, Швеция), с двумя ведущими партиями. «двухпартийные» (США, Великобритания), с двумя ведущими партиями, из которых одна вынуждена постоянно опираться на союз с более мелкой партией (партиями), "2-х-партийные" (ФРГ), собственно многопартийные (Франция, РФ). Особая разновидность – система фиксированного законом числа партий (существовала в Бразилии в 1966–1979 гг., в Сенегале в 1976–1990 гг., ныне существует в Нигерии и Индонезии). Однопартийные системы характерны для стран с тоталитарными и авторитарными режимами. При этом достаточно часто "руководящая роль" единственной партии получает конституционное закрепление. Ныне однопартийные системы существуют в КНДР, Вьетнаме, Лаосе, на Кубе. В КНР существует псевдо-многопартийная система: наряду с безраздельно правящей коммунистической партией наличествуют еще несколько карликовых «партий», безоговорочно поддерживающих первую.

## **Партийный ценз**

**ПАРТИЙНЫЙ ЦЕНЗ** – в ряде государств с однопартийными режимами требование, согласно которому для обладания пассивным избирательным правом необходимо принадлежать к правящей политической партии. Иного рода П.ц. существуют в настоящее время в ряде стран с многопартийной системой (Мексика, Перу, Таиланд) или системой фиксированного числа партий (Индонезия). Здесь только политические партии имеют право выдвигать кандидатов на выборах в парламент, что на деле лишает пассивного избирательного права беспартийных.

## **Партия политическая**

**ПАРТИЯ ПОЛИТИЧЕСКАЯ** – имеющее устойчивую структуру и постоянный характер деятельности независимое общественное объединение, выражающее политическую волю своих членов и сторонников, ставящее своими задачами участие в определении политического курса данного государства, в формировании органов государственной власти

и управления, а также в осуществлении власти через своих представителей. Точное юридическое определение П.п. дается в законодательстве конкретных стран и может существенно различаться в зависимости от местных политических и правовых традиций.

Родина политических П.п., как и буржуазно-демократического строя, – Англия. Две крупнейшие английские П.п., существующие и доныне, зародились еще в XVII в. в виде П.п. тори (нынешние консерваторы) и вигов (нынешние либералы). Торийская П.п. была организацией крупного землевладения, П.п. вигов – организацией городской промышленной и торговой буржуазии. Эти две П.п. были единственными до первого десятилетия XX в. Их политические различия стерлись в результате фактического сближения интересов обуржуазившихся землевладельцев с интересами промышленного и финансового капитала. В США в конце XVIII – начале XIX в. сложилась довольно устойчивая двухпартийная система.

Самые первые партийные системы континентальной Европы (первая половина XIX в.) были основаны, как и в Англии, на разделении П.п. на либеральные и консервативные. Во второй половине XIX в. в большинстве европейских стран стали появляться социал-демократические П.п. После первой мировой войны по всему миру возникли радикальные коммунистические партии. В это же время создаются первые однопартийные режимы авторитарного и тоталитарного типа. В 1970-х гг. в ряде европейских и других стран на политическую сцену вышли П.п. "зеленых".

В России политические организации партийного типа возникли в последние годы XIX в. Легализованы партии были только в ходе революции 1905–1907 гг. В октябре 1917 г. большевики установили в стране сначала фактически, а затем и формально однопартийный режим. Только в 1988 г. начали появляться альтернативные партии. В марте 1990 г. в Конституцию СССР было внесено изменение, допускавшее существование наряду с КПСС других партий. В отличие от большинства европейских стран в РФ не существует специального закона о П.п. Правовую основу их деятельности составляет п. 3 ст. 13 Конституции РФ, согласно которому в РФ признаются политическое многообразие, многопартийность. Запрещается создание и деятельность общественных объединений, цели или действия которых направлены на насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности РФ, подрыв безопасности государства, создание вооруженных формирований, разжигание социальной, расовой, национальной и религиозной розни. В части, относящейся к П.п., в РФ продолжают действовать ст. 6 и 9 Закона СССР "Об общественных объединениях" 1990 г. Из них вытекает, что членами российских П.п. могут быть только граждане РФ. До принятия специального закона о П.п. в РФ их деятельность основывается на общих положениях законодательства об общественных объединениях, в некоторых случаях это законодательство содержит специальные нормы, посвященные П.п. Так, согласно ст. 31 ФЗ РФ от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ

"Об общественных объединениях": "Политические партии, политические движения и общественные объединения, уставы которых предусматривают участие в выборах, не вправе получать финансовую и иную материальную помощь от иностранных государств, организаций и граждан на деятельность, связанную с подготовкой и проведением выборов".

*Додонов В.Н.*

## **Партнерство**

*см. Некоммерческое партнерство .*

## **Паспорт**

ПАСПОРТ – основной документ, удостоверяющий личность, гражданство и другие данные его владельца. В соответствии с Положением о паспорте гражданина Российской Федерации (утверждено постановлением Правительства РФ от 8 июля 1997 г.) П. обязаны

иметь все граждане РФ, достигшие 14-летнего возраста и проживающие на территории РФ.

В настоящее время в РФ продолжает действовать П. СССР образца 1974 г. В соответствии с Указом Президента РФ от 13 марта 1997 г. № 232 "Об основном документе, удостоверяющем личность гражданина Российской Федерации на территории Российской Федерации" до 31 декабря 2005 г. планируется осуществить его замену на П. гражданина РФ.

П. изготавливаются и оформляются по единому для всей РФ образцу на русском языке. Республики, входящие в состав РФ, могут изготавливать вкладыши к П. с текстом на государственных языках этих республик.

В П. вносятся: фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, дата и наименование органа внутренних дел, место выдачи П. Указание национальности владельца в новых П. не предусмотрено.

В П. производятся отметки:

– о регистрации гражданина по месту жительства и снятии его с регистрационного учета;

– об отношении к воинской обязанности граждан, достигших 18-летнего возраста;

– о регистрации и расторжении брака;

– о детях, не достигших 14-летнего возраста;

– о выдаче основных документов, удостоверяющих личность гражданина РФ за пределами РФ.

По желанию гражданина производится отметка о его группе крови и резус-факторе.

П., в который внесены сведения, отметки или записи, не предусмотренные Положением о П., является недействительным.

Действие П. не ограничено сроком; по достижении гражданами 25 и 45 лет в паспорт дополнительно вклеиваются новые фотографии владельца, соответствующие этим возрастам (по новому Положению П. подлежит замене при достижении 20-летнего и 45-летнего возраста). П. обменивается при перемене фамилии, имени и отчества, обнаружении неточности в записях и в случаях, если паспорт по каким-либо причинам пришел в негодность.

П. умерших сдаются в органы загса или местного самоуправления. П. признается недействительным, если он пришел в негодность (сожжен, залит, покрыт красителем, обветшал и т. п.), не имеет фотографии владельца, других реквизитов, подделан, содержит неточные данные или выдан на прежние фамилию, имя, отчество до изменения их владельцем.

Не имеют П. военнослужащие. Взамен П. командование воинских частей и учреждений выдает им удостоверение личности (офицерам, прапорщикам, мичманам), военный билет (солдатам, матросам, сержантам и старшинам, проходящим военную службу по призыву или контракту).

До получения П. лицам, освобожденным из мест лишения свободы, выдается справка об освобождении. Гражданин обязан бережно хранить П. За умышленную порчу П. или утрату его по небрежности установлена административная ответственность по ст. 179 КоАП.

Ни одно должностное лицо не имеет право изъять у гражданина П., кроме случаев, предусмотренных законом. Улиц, задержанных или заключенных под стражу, осужденным к лишению свободы, П. изымаются органом дознания, предварительного следствия или судом. Граждане сдают свои П. на хранение при призыве на военную службу, на учебные сборы, при зачислении на учебу в военно-учебные заведения, а также в случаях выхода из гражданства РФ. Кроме того, сдают свои П. на хранение члены экипажей судов заграничного плавания при получении паспорта моряка, работники банковских учреждений (кассиры, инкассаторы, счетчики и т. п.), выполняющие операции по хранению, транспортировке и обработке денег и других ценностей. Во всех иных случаях изъятие и принятие в залог П. запрещаются законом (ст. 182 КоАП).

Заграничный П. выдается гражданину РФ по его письменному заявлению, поданному лично или через законного представителя, органом внутренних дел (ОВИРом) по месту

жительства. МИД РФ на территории РФ, а также дипломатическим представительством или консульским учреждением РФ за пределами территории РФ в случаях, предусмотренных Законом. Гражданину РФ со дня его рождения и до достижения возраста 18 лет П. выдается по письменному заявлению хотя бы одного из родителей, усыновителей, опекунов или попечителей, если иное не предусмотрено законом. Гражданину РФ, проживающему за пределами территории РФ, П. оформляется и выдается дипломатическим представительством или консульским учреждением РФ в государстве пребывания.

Дипломатический П. выдается МИД РФ гражданам РФ, которые обладают дипломатическим иммунитетом, Президенту РФ, членам СФ и депутатам ГД (на срок их полномочий), членам Правительства РФ и приравненным к ним по должности лицам, дипломатическим сотрудникам и дипломатическим курьерам МИД РФ.

Членам семьи гражданина РФ. имеющего дипломатический П. и командированного за пределы территории РФ, также выдается дипломатический П.

Должностным лицам и сопровождающим их в служебной командировке за пределы территории РФ работникам административно-технических служб и сотрудникам специальных служб Администрации Президента РФ. Аппарата СФ, Правительства РФ, должностным лицам органов РФ и ее субъектов выдается служебный П. на срок не более чем 5 лет.

Дипломатический и служебный П. являются собственностью РФ и после завершения срока служебной командировки за пределы территории РФ подлежат возврату в организацию, направившую гражданина РФ в служебную командировку за пределы территории РФ.

П. моряка (удостоверение личности моряка) является действительным документом для выезда из РФ и въезда в РФ на судне. В целях, предусмотренных Конвенцией 1958 г. об удостоверениях личности моряков (Конвенция 108 МОТ), владелец П. моряка имеет право выезжать из РФ и въезжать в РФ любым видом транспорта в индивидуальном порядке или в составе группы при наличии надлежащим образом заверенной выписки из судовой роли.

*Колодкин Л.М.*

## **Пассивное избирательное право**

ПАССИВНОЕ ИЗБИРАТЕЛЬНОЕ ПРАВО – право гражданина быть избранным депутатом представительного органа либо на выборную государственную должность либо должность в системе местного самоуправления. Понятие П.и.п. связано с конечным результатом – избрание происходит голосами других лиц, т. е. избирателей. В РФ депутатом представительного органа местного самоуправления можно стать с 18 лет, главой муниципального образования – с 21 года, депутатом законодательного органа власти субъекта РФ – с 21 года, главой исполнительной власти субъекта РФ (президентом, губернатором, главой администрации) – с 30 лет. Для избрания депутатом ГД возраст установлен Конституцией РФ – 21 год. Президентом РФ – 35 лет. В прежней Конституции содержалась для избрания Президента РФ верхняя возрастная планка – 65 лет. В Конституцию РФ она не включена. Сроки обязательного проживания на территории, устанавливаемые субъектами РФ, не могут превышать 1 года. Однако некоторые субъекты завысили сроки проживания для избрания глав исполнительной власти, а некоторые – и для депутатов. Для избрания депутатом ГД не требуется, чтобы кандидат проживал на территории избирательного округа или того субъекта, в который он входит. Для избрания Президентом РФ необходимо постоянно проживать в РФ не менее 10 лет.

Не имеют права избирать и быть избранными в РФ:

- граждане, признанные судом недееспособными;
- граждане, содержащиеся в местах лишения свободы по вступившему в законную силу приговору суда.

*Авакьян С.А.*



## Патент

ПАТЕНТ (лат. *partens* – открытый, ясный) – документ, выдаваемый компетентным государственным органом и предоставляющий его владельцу исключительное право на изобретение. В РФ П. выдаются на патентоспособные изобретения, промышленные образцы и селекционные достижения. На первые два вида объектов П. выдается Агентством по патентам и товарным знакам РФ. П. на селекционное достижение выдается Государственной комиссией РФ по испытанию и охране селекционных достижений. П. закрепляет приоритет, права и обязанности автора, патентообладателя и других субъектов патентных отношений, дает информацию обществу о наличии изобретения и его охране государством. П. состоит из патентной грамоты, содержащей сведения об авторе и патентообладателе, с печатью уполномоченного государственного органа страны выдачи и описания (изобретения, промышленного образца, селекционного достижения), которое является приложением к охранному документу.

Патентообладателем могут быть автор (авторы) изобретения:

– физические и (или) юридические лица (при условии их согласия), которые указаны автором (авторами), его правопреемником в заявке на выдачу П. либо в заявлении, поданном в компетентный государственный орган до момента регистрации изобретения;

– работодатель в случаях, предусмотренных законодательством о служебных изобретениях.

Патентообладателю принадлежит исключительное право на использование охраняемых П. изобретений по своему усмотрению, если это не нарушает прав других патентообладателей, включая право запретить использование указанных изобретений другим лицам, кроме специально оговоренных в законодательстве случаев. Распоряжение П., который принадлежит нескольким лицам (предоставление лицензии, уступка другому лицу), производится ими только по взаимному соглашению.

П. может быть предметом наследования, купли-продажи, залога, средством инвестирования. На него, как на всякое движимое имущество, может быть обращено взыскание и наложен арест. В законодательстве большинства стран, в том числе и РФ, нет прямого указания на место П. в структуре объектов гражданских прав. Более того, законодательство РФ о ценных бумагах не относит к ним П.

Однако характер связанных с ним правоотношений позволяет отнести П. к инвестиционным ценным бумагам по следующим признакам:

а) П. выпускается в форме документа строго установленного образца;

б) П. относится к тому виду, который общепризнан в сфере его выпуска, может находиться в обращении как средство инвестирования и доказывает:

– наличие пая;

– участие или другой интерес в предприятии или имуществе;

– наличие обязательств зафиксированных в нем сторон.

Нарушением исключительного права патентообладателя признается несанкционированное изготовление, применение, ввоз, предложение к продаже, продажа, иное введение в хозяйственный оборот или хранение с этой целью продукта, содержащего запатентованное изобретение, или введение в хозяйственный оборот либо хранение с этой целью продукта, изготовленного непосредственно способом, охраняемым П. на изобретение. При этом новый продукт считается полученным запатентованным способом при отсутствии доказательств противного. Вопрос о возможности ввоза запатентованного продукта, изготовленного в другой стране, самим патентообладателем решается в разных странах по разному. В РФ ввоз продукта допускается законодателем и признается использованием изобретения. Другие страны, обеспокоенные развитием собственной промышленности и созданием рабочих мест, относят такие действия патентообладателя к контрафактным (см. *Контрафакция* ). Предприниматели передовых промышленных стран, в рамках

лицензионных соглашений на производство запатентованной продукции в третьих странах, предусматривают запрет на экспорт этих товаров в страну лицензиара.

Действие П. ограничено территорией страны патентования. Срок действия П. колеблется в разных странах от 5 до 20 лет. В РФ установлен 20-летний срок действия П. на патентоспособное изобретение и промышленный образец с даты поступления заявки в Патентное ведомство. Срок действия П. на селекционное достижение в РФ составляет 30 лет с даты регистрации указанного достижения в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений. На сорта винограда, древесных декоративных, плодовых культур и лесных пород, в том числе их подвоев, срок действия патента составляет 35 лет.

Санкция за неиспользование или недостаточное использование патентообладателем изобретения в течение определенного срока (от 2 до 5 лет) – выдача принудительной лицензии на производство запатентованной продукции любому заинтересованному лицу либо признание П. недействительным.

**Лит.:**

*Гришаев С.П.* Правовая охрана изобретений, промышленных образцов, полезных моделей в России и за рубежом. М., 1993;

*Корчагин А. Д. и др.* Как защитить интеллектуальную собственность в России. М., 1995;

*Сергеев А.П.* Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 1996;

Патентное законодательство зарубежных стран. Т. 1, 2/Под ред. А. Куликова. М., 1987.

*Павлов В. П.*

## **Патентная чистота**

**ПАТЕНТНАЯ ЧИСТОТА** – юридическое свойство объекта техники, заключающееся в том, что он может быть свободно использован в стране или странах реализации без опасного нарушения действующего на ее территории исключительного права третьих лиц.

Под объектами техники понимаются машины, приборы, оборудование, материалы, штампы, а также технологические процессы и объекты капитального строительства. Все эти объекты подвергаются проверке на П.ч. при планировании их экспорта в другие страны.

П.ч. объектов техники имеет локальный характер, т. е. может быть определена только в отношении той страны или группы стран, по патентному фонду которой проводилась экспертиза. Абсолютной П.ч. не существует. Это объясняется как территориальным действием охранного документа, так и особенностями патентного законодательства стран проверки. П.ч. объекта техники имеет временной характер, так как связана со сроком действия патента. Связь П.ч. с патентоспособностью заключается в следующем:

а) понятие патентоспособности касается не объекта техники в целом, а только тех технических решений, которые использованы в этом объекте;

б) в отличие от патента, действие которого может распространяться как на все изделие, так и на его отдельный элемент, понятие П.ч. относится к объекту техники в целом;

в) так же как и патент.

П.ч. носит локальный характер, связанный с территорией действия патента, и ее охрана носит временный характер. Но в то же время охранный документ, выданный на территории какой-либо страны, не гарантирует П.ч. вводимому в коммерческий оборот объекту техники. Поэтому технические решения, защищенные патентами, подлежат проверке на равных основаниях со всеми другими техническими решениями, поскольку совокупность части признаков российского изобретения может быть предметом более раннего патента. Следовательно, если в объекте техники при помощи патента защищена вся совокупность существенных признаков, указанных в данном патенте, то это не гарантирует П.ч. объекта техники от патента с более ранним приоритетом, в котором отражена только часть из существенных признаков объекта. Поэтому гарантия П.ч. может быть дана только после проведения экспертизы объекта техники на П.ч.

Экспертиза П.ч. – это процесс исследования возможности реализации объекта техники на территории РФ и за рубежом на основании действующего патентного законодательства,

принятого в стране, в отношении которой проводятся такие исследования. Она заключается в отыскании всех действующих в данной стране патентов на исключительные права, имеющих отношение к объекту, их анализу, а также в изучении обстоятельств, которые могли бы способствовать беспрепятственной реализации данного объекта в соответствующей стране или странах. При проведении экспертизы на П.ч. обеспечивают сочетание трех ее сторон: правовой, технической и экономической. Правовая сторона заключается в точном и всестороннем учете всех юридических вопросов, имеющих отношение к данному случаю, и их оценке в сложившейся ситуации (в том числе в определении объема прав из патента, возможности его нарушения, опротестования). Техническая сторона заключается в правильной оценке технической сущности изображения по патенту при сопоставлении с проверяемым объектом, а также в оценке роли составных частей и других элементов для объекта в целом при составлении регламента и в определении пути возможного обхода патента. Экономическая сторона экспертизы состоит в оценке объема возможных претензий патентовладельца и подлежащего возмещению ущерба. Этот вопрос возникает уже на стадии серийного производства, когда нет возможности искать новые технические решения.

Экспертиза на П.ч. проводится непосредственно исполнителями. Если целью проведения экспертизы П.ч. является выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ (НИОКР) для существенного улучшения объектов, то проводится проверка П.ч. в отношении стран, занимающих ведущее место в соответствующей отрасли техники.

Кроме поставок объектов техники и проведения НИОКР экспертиза на П.ч. проводится в следующих случаях:

- разработка новых и пересмотр существующих стандартов;
- передача технической документации за границу;
- проектирование предприятий и объектов капитального строительства, предназначенных для сооружения на территории РФ;
- проектирование объектов комплектных поставок, сооружаемых при техническом содействии РФ (строительство предприятий и объектов социально-культурного и бытового назначения);
- продажа лицензий на научно-технические достижения.

В том случае, когда по договору со стороной, ведущей строительство предприятия по лицензионной документации, предусмотрена продажа продукции в третьи страны, необходима проверка на П.ч. продукции в отношении этих стран (с учетом предусмотренной там косвенной защиты объектов промышленной собственности).

Если изделие предназначено для выставок, демонстрирующих достижение в определенной отрасли, то проверке подлежат в первую очередь внешний вид изделия, маркировка и те конкретные технические решения, которые будут изображены в пристендовой документации. Если изделие экспонируется на выставке, на которой заключаются торговые сделки (сюда относятся и специализированные выставки), то проверка проводится так же, как в случае поставки изделий на экспорт.

*Павлов В. П.*

## **Патентное право**

ПАТЕНТНОЕ ПРАВО – институт гражданского права, составляющий совокупность правовых норм, направленных на регламентацию отношений по созданию, патентованию, использованию и охране изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. В 1965 г. СССР присоединился к Парижской конвенции об охране промышленной собственности. В 1973 г. было принято "Положение об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях", которое с учетом дополнений 1978 г. существовало до принятия в 1991 г. Закона об изобретениях в СССР.

В принятом Законе были учтены следующие замечания, поступившие от Центрального

Совета ВОИР. Академии Наук и ТПП и ряда предприятий: принята только патентная форма охраны изобретений с возникновением первоначального права на патент у автора; введена отсрочка до экспертизы.

Закон об изобретениях в СССР заложил основу перехода к патентной системе охране технических решений. В законе было предусмотрено первоначальное право автора на патент, полученный на служебное изобретение. 23 сентября 1992 г. был принят Патентный закон Российской Федерации № 3517-1, отличительной особенностью которого является решение вопроса о первоначальном праве на патент на служебное изобретение в пользу работодателя.

Развитие тесных экономических связей в отдельных группах государств привело к тому, что все вопросы, связанные с выдачей патента, получали аналогичную правовую регламентацию за счет заимствования патентного законодательства наиболее развитой страны в группе. На этой основе стал складываться единообразный тип патентно-правовых систем. Исторически, первоначально сложились 4 патентно-правовые системы (4 типа законодательства): британский, американский, французский и германский. В последние 20 лет к ним добавились еще две системы: Европейская система патентного законодательства (ЕПАС) и Евразийская патентная система.

Учреждению ЕПАС предшествовало объединение стран Западной Европы экономического плана, путем создания Европейского экономического сообщества (ЕЭС). оформленного Римским договором в 1957 г. Благоприятная правовая среда, подготовленная этим договором, позволила облегчить процесс зарубежного патентования. ЕПАС обслуживается единым патентным ведомством в Мюнхене, которое выдает патент для стран – участниц Европейской конвенции. С этой целью в ЕПАС предусмотрены единые требования к заявке и изобретению. При введении в действие ЕПАС положения национальных законодательств стран-участниц были унифицированы с положениями Конвенции в части требований к заявке и изобретению. Евразийская патентная система была образована после демонтажа СССР. Она объединила большинство входивших в него республик и часть государств – участников Совета Экономической Взаимопомощи, выполняла функцию обслуживания торгово-экономического и научно-технического сотрудничества вновь образованных государств Центральной Европы и Азии.

Американская патентная система включает такие страны, как США, Канада, Филиппины. С вступлением в силу 1 января 1994 г. Соглашения между США, Канадой и Мексикой о создании Северо-американской зоны свободной торговли (НАФТА), рамки действия этой системы существенно расширились. Британская патентная система объединяет такие страны, как Индия, Пакистан, Бирма, Бангладеш, Австралия, Новая Зеландия, Ирландия.

В Великобритании – родоначальнице этой системы – с 1 июня 1978 г. был введен новый закон, благодаря которому она стала принадлежать к Европейской патентной системе. Романская патентная система объединяет сегодня такие страны, как Турция, Иран, Сирия, Тунис, Марокко, Португалия. Франция, которая образовала эту систему, вышла из нее с 1 июля 1979 г., присоединившись к ЕПАС. Италия, Бельгия и Испания вышли из романской патентной системы в марте 1986 г. Германский тип патентного законодательства практически перестал существовать после того, как ФРГ, Австрия, Швеция, Швейцария. Нидерланды в период с 1978 по 1980 г. перешли на ЕПАС. Патент, выданный в ЕПАС, действует как национальный в каждой стране.

Кроме названных, существует и глобальная патентная система, основой которой послужил Договор о патентной кооперации (англ. *Patent Cooperation Treaty* – РСТ), подписанный 19 июля 1970 г. в Вашингтоне и вступивший в силу в 1978 г., Системы РСТ обеспечивает подачу одной международной заявки, которая приравнивается к подаче национальных заявок в странах – участницах Договора, где заявитель испрашивает охрану изобретения. В РСТ участвуют все страны ЕПАС, Португалия, Ирландия, Китай, РФ – как правопреемник СССР, Армения, Беларусь, Грузия, Казахстан, Кыргызстан, Молдова, Латвия, Литва, Таджикистан, Узбекистан, Украина, Эстония.

Основной источник П.п. – патентный закон, содержащий самые важные положения, связанные с охраной изобретений, в число которых входят:

- понятие изобретения, которое выражено в виде требований к изобретению; требование к заявке (т. е. оформление изобретения);
- главные принципы рассмотрения заявки на изобретение;
- содержание прав, закрепленных охранными документами;
- обязанности владельца охранного документа;
- правила защиты права владельца охранного документа.

На практике возникает потребность в детализации патентных норм. в первую очередь в связи с оформлением патентных прав. С этой целью используют подзаконные акты. В англоязычных странах они называются правилами, в странах романского права – декретами, постановлениями, в германском праве – инструкциями. К другим источникам права традиционно относят практику патентного ведомства и судебную практику.

Решения патентного ведомства, принимаемые по спорным заявкам, учитываются им в дальнейшем при возникновении подобной ситуации. Судебная практика складывается из рассмотрения патентных дел. К ним относятся вопросы, связанные с недействительностью охранного документа (охранный документ выдан в обход, в нарушение закона). Если изобретение не соответствует какому-либо критерию, то в странах общего права заявление рассматривается в суде, который иногда вынужден давать толкование критерия патентоспособности, содержащегося в законе, в связи с иском о недействительности патента. В разных странах отношение к решениям судов неодинаково: в странах американской и британской патентных систем и самой Великобритании решению судебного органа придается значение прецедента.

Патентные законы, как правило, не дают понятия изобретения, формулируя лишь требования, которые позволяют выделять охраняемые изобретения при помощи критериев патентоспособности. Каждый критерий вычлняет охраняемый объект из общей массы изобретений по определенному признаку:

- а) критерий объекта;
- б) критерий новизны;
- в) критерий творческой деятельности (призван отграничить результаты изобретательского труда от конструкторского);
- г) критерий полезности (обеспечивает отграничение на основе утилитарности);
- д) критерий прогрессивности (основан на оценке важности вклада данной заявки в уровень техники).

Например, критерий объекта позволяет отграничить предложенное изобретение от известных по объекту воплощения. Он установлен исходя из того, что изобретение должно относиться к области техники и может быть воплощено в материальном объекте. Требование материального характера объекта изобретения объясняется двумя причинами: только такой объект может быть использован на производстве и влиять на условия производства; только в отношении материально воплощаемого объекта возможна реальная защита исключительного права патентовладельца. Кроме того, изобретение должно быть практически осуществимо. Согласно правовой доктрине под изобретением понимают наличие определенных средств, которые служат для получения положительного результата, т. е. решение задачи. В зависимости от характера этих средств, решение может быть воплощено в различных материальных объектах. В патентно-правовой практике сложилось определенное представление о трех видах объектов: устройства; способы; вещества, а также применение известного объекта по новому назначению.

В некоторых странах первоначально патентовались как объекты материального воплощения, так и другие новшества, например способы ведения коммерческих операций. Практика такого патентования показала, что недостаточно получить право, необходимо его защитить от использования другими лицами – только тогда оно становится источником добавочной прибыли. Сопоставлять и доказывать тождественность признаков можно только

на материальных объектах. Так, правонарушение производства банковских операций запатентованным способом практически невозможно доказать из-за множества нюансов, содержащихся в этих операциях. Поэтому во Франции уже через год после вступления в силу патентного закона была аннулирована патентная защита системы ведения банковских и коммерческих операций.

Необходимо различать само изобретение и его материальное воплощение. Для того чтобы получить патентную охрану, достаточна лишь знаковая (графическая) форма изобретения в виде заявки. Материальным воплощением изобретения служит то изделие, в основу которого положено изобретение. В этой связи охрана математического обеспечения ЭВМ по патентному законодательству невозможна, поскольку, имея только знаковую форму, оно не обладает материальной формой. Поэтому в новейших законах о патентах содержится оговорка о не охране математического обеспечения ЭВМ.

Критерий объекта претерпел некоторые изменения, которые связаны с введением патентной охраны биологических (селекционных) достижений. В связи с этим правовая доктрина стала исходить из следующей аксиомы: в понятии изобретения, которое сложилось первоначально только для объектов техники, достаточно признаков для того, чтобы к объектам техники отнести как средства, заложенные в изобретении, которые воздействуют на биологический объект в заданном направлении, так и полученный в результате такого воздействия биологический объект.

К настоящему времени патентную охрану получили:

- способы физического или химического воздействия на живой организм;
- способы выращивания растений при определенных температурах;
- способы выращивания животных при определенном режиме питания;
- способы лечения болезней, способы диагностики (патентуются в немногих странах, таких, как Новая Зеландия, Канада, США. В большинстве стран способы лечения и диагностики изъяты из числа охраняемых по ряду причин, в том числе и социального характера, так как монополизация этих объектов антигуманна);

– биологические способы получения биологического результата. Чисто биологические способы выведения растений и животных (селекционные) нигде и никогда охране не подлежали, так как такое воздействие сильно растянуто во времени и не контролируется официальными органами. Патентная охрана установлена не на способы, а на результаты растениеводческой селекции (т. е. новые сорта растений получили патентную охрану).

В США действует патентная охрана на все виды новых растений, полученных вегетативным путем. В качестве биологического достижения рассматривается микробиологический способ выращивания, который охраняется практически во всех странах. Вопрос о возможности патентной охраны микроорганизмов, созданных методами генной инженерии, имеет предысторией положительное решение Верховного суда США, который в 1980 г. рассмотрел дело об инженерном достижении – бактерии, способной расщеплять нефть. В настоящее время практика патентования объектов генной инженерии используется в ФРГ.

Лит.:

*Корчагин А.Д. и др.* Как защитить интеллектуальную собственность в России. М., 1995;

*Сергеев А.П.* Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 1996.

*Павлов В.П.*

## **Патентный поверенный**

**ПАТЕНТНЫЙ ПОВЕРЕННЫЙ** – субъект патентных правоотношений, которому предоставлено право на представительство физических и юридических лиц перед патентным ведомством государства – страны патентования. Фигура П.п. появилась в связи с тем, что современные патентные законы содержат прямой запрет для иностранных граждан и организаций на непосредственное ведение дел в патентном ведомстве. Исключение

составляют страны СНГ, граждане которых могут вести патентные дела в патентном ведомстве РФ непосредственно, при условии владения русским языком.

В большинстве стран П.п. может осуществлять свою профессиональную деятельность только самостоятельно в качестве предпринимателя. Законодательство РФ допускает его работу по найму. Полномочия П.п. на ведение дела подтверждаются доверенностью. В РФ она выдается доверителем в простой письменной форме и не требует нотариального удостоверения.

Физические лица, проживающие за пределами РФ, и иностранные юридические лица должны оформлять доверенность в порядке, предусмотренном законодательством страны, где она составляется, с легализацией в консульском учреждении РФ (кроме случаев, когда легализация доверенности не требуется в силу международных договоров РФ или на основе принципа взаимности).

Информация, которую П.п. получает от доверителя в связи с выполнением его поручения, признается конфиденциальной, если иное специально не указано доверителем или явно не следует из его действий.

По законодательству большинства стран П.п. обязан страховать свою деятельность от риска причинения ущерба клиенту. В законодательстве РФ такое требование к П.п. отсутствует. П.п. не вправе принять поручение в случаях, если он по делу, являющемуся предметом поручения, представлял или консультировал лиц, интересы которых явно противоречат интересам обратившегося с просьбой о ведении дела, или принимал иное участие в его рассмотрении, а также в случае рассмотрения дела должностным лицом, с которым П.п. состоит в родственных отношениях.

Аттестация и регистрация П.п. осуществляется патентным ведомством. Для граждан РФ представителем перед патентным ведомством и судом может быть любое дееспособное лицо, не имеющее статуса П.п. В этом случае исходят из общих положений гл. 49 ГК РФ о договоре поручения.

**Лит.:**

Положение о патентных поверенных (утв. постановлением Правительства РФ от 12 февраля 1993 г. № 122);

Патентное законодательство зарубежных стран. Т1, 2/Под ред. А. Куликова. М., 1987.

*Павлов В.П.*

## **Патентоспособность**

**ПАТЕНТОСПОСОБНОСТЬ** – соответствие заявленного определенным критериям, установленным законом и имеющим целью идентифицировать его в любом изделии, в котором воплощено это решение. В РФ патентами охраняются три вида объектов: технические изобретения, промышленные образцы и селекционные достижения. Однако термин "П." используется только по поводу первых двух. Для оценки селекционных достижений применяется термин «охраноспособность». Кроме того, термин "П." применяют для формулировки условий правовой охраны полезной модели, на которую выдается охранное свидетельство.

Первый критерий П. - новизна – определяется через уровень техники, включающий любые сведения, ставшие общедоступными до даты приоритета объекта. Этот критерий является общим для технического изобретения и полезной модели. Производство в патентном ведомстве предусматривает использование:

а) источников информации, содержащих сведения об уровне техники, предшествующем дате регистрации заявки;

б) источников информации о нормативных актах, регламентирующих рассмотрение материалов данной заявки;

в) разъяснений заявителя в ответ на запросы экспертизы по поводу существа явлений, лежащих в основе заявленного предложения, зафиксированных в письмах автора или протоколах совещаний с участием экспертов и автора.

Первые два вида сведений должны удовлетворять условию общедоступности. Для промышленного образца новизна определяется через неизвестность сведений об эстетических и (или) эргономических особенностях изделия из общедоступных в мире источников.

Второй критерий П. - промышленная применимость (ее содержание совпадает для технического изобретения и полезной модели) – это возможность использования достижения в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности. Для промышленного образца такая применимость заключается в возможности его многократного воспроизводства путем изготовления соответствующего изделия. Для технических изобретений и полезных моделей законом установлен дополнительный исчерпывающий перечень решений, которые исключают его П.

В этот перечень входят следующие решения:

- научные теории и математические методы;
- методы организации и управления хозяйством;
- условные обозначения, расписания, правила;
- методы выполнения умственных операций;
- алгоритмы и программы для вычислительных машин;
- проекты и схемы планировки сооружений, зданий, территорий;
- решения, касающиеся только внешнего вида изделий, направленные на удовлетворение эстетических потребностей;
- топологии интегральных микросхем;
- сорта растений и породы животных; решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Кроме названных критериев П. закон установил исчерпывающий перечень объектов, в которых не могут быть воплощены полезные модели. К ним отнесены способы, вещества, штаммы микроорганизмов, культуры клеток растений и животных, а также их применение по новому назначению.

Третий критерий П. для технического изобретения-изобретательский уровень, под которым понимается неочевидность предложенного технического решения для специалиста средней квалификации в данной области. Для промышленного образца также установлен третий критерий П. - оригинальность, которая определяется через творческий характер эстетических особенностей изделия. Так же как и для других объектов, для промышленного образца установлен дополнительный исчерпывающий перечень решений, которые исключают его П. (см. *Промышленный образец* ).

*Павлов В.П.*

## **Патронаж**

ПАТРОНАЖ (англ. *patronage* ) – одна из форм попечительства, устанавливаемого органом опеки и попечительства над совершеннолетним дееспособным гражданином, который по состоянию здоровья не может самостоятельно осуществлять и защищать свои права, а также исполнять свои обязанности. Попечительство в форме П. предусмотрено гражданским законодательством РФ впервые в ГК РФ (ст. 41). Особенность его как самостоятельного правового института состоит в том, что П. устанавливается по просьбе самого гражданина; попечитель (помощник) совершеннолетнего дееспособного гражданина подбирается органом опеки и попечительства и должен соответствовать требованиям закона, предъявляемым к попечителю; причем он может быть назначен только с согласия подопечного гражданина. Более того, П. прекращается по его требованию. Именно наличием полной дееспособности объясняется активная роль подопечного при оформлении отношений П. с попечителем. Так, распоряжение имуществом, принадлежащим совершеннолетнему дееспособному подопечному, попечитель (помощник) осуществляет на основании договора доверительного управления или поручения, заключенного с самим подопечным и в рамках,



им обусловленных. Совершение бытовых и иных сделок, направленных на содержание и удовлетворение бытовых потребностей подопечного, осуществляется его попечителем (помощником) с согласия подопечного. Подчеркивает специфику П. и сам термин, употребляемый законодателем в ГК РФ для наименования попечителя при отношениях П., - помощник. Органы опеки и попечительства по месту жительства подопечного должны осуществлять надзор за деятельностью попечителя (помощника). При П. действуют и другие гарантии соблюдения прав и законных интересов гражданина, установленные законодательством в рамках института попечительства.

*Ермаков В.Д.*

## **Паунд Роско (1870–1964)**

ПАУНД (Pound) Роско (1870–1964) – американский юрист, декан юридического факультета Гарвардского университета (1916–1936), президент Международной академии сравнительного правоведения (1950–1956). автор одной из теорий "социальных интересов".

Яркий представитель социологической юриспруденции (возникла в США в начале XX в.). уделяющей особое внимание проблеме юридической интерпретации закона. Прежде всего для П. характерно понимание права не как формальной системы норм, а как инструмента упорядочения общественных отношений посредством наиболее гибкого и рационального использования законов и судебных решений. "Социологическое движение в юриспруденции, – писал П., - есть движение за прагматизм как философию права". Поскольку общественные отношения, по мнению П., - не что иное, как переплетение массы сосязающихся интересов, цель права – примирить, урегулировать и уравновесить сталкивающиеся и несовпадающие интересы отдельных лиц и социальных групп. Функции правовой системы в этом случае заключаются в классификации человеческих требований и желаний и в признании большего или меньшего числа из них, а также в определении возможностей и границ их эффективной защиты при помощи судебного и административного контроля. Рассматривая право как метод "социальной инженерии", средство для примирения конфликтующих интересов. П. в то же время отмечает, что оно не способно удовлетворить все интересы в их полном объеме.

Интересы, подлежащие юридической защите. П. делит на три группы: а) индивидуальные, б) общественные и в) публичные.

Индивидуальные интересы складываются, во-первых, из интересов отдельной личности (защита жизни и здоровья, репутация, свобода воли, вероисповедания, мнений и т. п.); во-вторых, из интересов семьи (защита брака, юридические отношения между родителями и детьми и т. п.); в-третьих, имущественных интересов (материальные отношения, защита собственности, свобода предпринимательства и т. п.). Общественные интересы – это претензии, требования или желания социальной общности как таковой, отличные от интересов государства; они состоят из интересов общей безопасности, морали, защиты социальных институтов, защиты ресурсов от расточительного использования, защиты человеческой жизни. Публичные интересы подразумевают интересы государства как юридического лица: его суверенности, безопасности, целостности, свободы действий и т. п. Теория "социальных интересов" П., таким образом, принимает во внимание прежде всего субъективную сторону понятия «интерес» (характеризуя его, например, как требование или желание) и не рассматривает его как объективно существующую потребность. Указывая на необходимость сбалансирования интересов, теория П. не дает ответа на вопрос, как достичь этой сбалансированности.

### **Соч.:**

The End of law as Developed in Legal Rules and Doctrines (1914);

Social Control Through Law (1942);

Jurisprudence. vol. 1–5; etc.

### **Лит.:**

Куликов А.К. Категория интереса в социологической юриспруденции РоскоПаунда//Правоведение. 1977. № 6;  
Сурия П.С. Юриспруденция. Философия права. Краткий курс. М., Budapest, 1996;  
История политических и правовых учений. XX в. М., 1995.  
Щуковская Н.Ю.

## Паушальный платеж

ПАУШАЛЬНЫЙ ПЛАТЕЖ – единовременное вознаграждение за право пользоваться предметом лицензионного соглашения до получения экономического эффекта (прибыли) от его использования. П.п. представляет собой по существу фактическую цену лицензии.

## Пекулий

ПЕКУЛИЙ (лат. *peculium* – собственность, имущество от *pecus* – скот) – в Древнем Риме имущество, выделенное в пользование членам «фамилии» (сыновьям, рабам) ее главой. В П, могли входить мастерские, лавки, земельные участки с инвентарем, рабы. Первоначально П. получали главным образом городские рабы-ремесленники; рабы, составлявшие администрацию виллы рабовладельца или занимавшиеся торговыми делами своих хозяев; иногда пастухи. Со II в. до н. э. стали получать П. также и рабы-земледельцы. Рабы были обязаны вносить часть получаемого с П. дохода господам. Наделение рабов П. обуславливало их расслоение и сближение части рабов со свободными собственниками и колонами.

## Пенология

ПЕНОЛОГИЯ – учение об исполнении наказания, частная дисциплина криминологии; на научно-эмпирической основе разрабатывает оптимальные санкции наказания; целью является ре-социализация преступника. Наказания представляют собой не воздаяние за содеянное, а педагогическое воздействие на правонарушителя и при необходимости его лечение. Все большую значимость приобретают замена лишения свободы денежным штрафом, условное осуждение, «открытый» режим, предоставление отпуска и специальные терапевтические программы. Если охрана существенных правовых благ может быть достигнута отделением преступника от общества, целесообразны долгосрочные наказания в виде лишения свободы.

## Пенсионные фонды

ПЕНСИОННЫЕ ФОНДЫ – в зависимости от организационно-правовой формы подразделяются на государственные и негосударственные.

Государственным П.ф. является Пенсионный фонд РФ (ПФР), образованный постановлением Верховного Совета РСФСР от 22 декабря 1990 г. как самостоятельное финансово-кредитное учреждение. Он выполняет отдельные банковские операции в порядке, установленном законодательством о банках и банковской деятельности. ПФР и его денежные средства находятся в собственности РФ. Денежные средства ПФР не входят в состав бюджетов и других фондов и изъятию не подлежат.

ПФР обеспечивает:

- а) целевой сбор и аккумуляцию страховых взносов, а также финансирование расходов на:
  - выплату государственных пенсий, в том числе гражданам, выезжающим за пределы РФ;
  - выплату пособий по уходу за ребенком в возрасте старше полутора лет;
  - оказание органами социальной защиты населения материальной помощи

престарелым и нетрудоспособным гражданам;

– финансовое и материально-техническое обеспечение текущей деятельности ПФР и его органов и другие мероприятия, связанные с деятельностью ПФР;

– б) организацию работы по взысканию с работодателей и граждан, виновных в причинении вреда здоровью работников и других граждан, сумм государственных пенсий по инвалидности или по случаю потери кормильца;

в) капитализацию средств ПФР, а также привлечение в него добровольных взносов (в том числе, валютных ценностей) физических и юридических лиц;

г) контроль с участием налоговых органов за своевременным и полным поступлением в ПФР страховых взносов, а также контроль за правильным и рациональным расходованием его средств;

д) организацию и ведение индивидуального учета застрахованных лиц, а также организацию и ведение банка данных по всем категориям плательщиков страховых взносов в ПФР;

е) межгосударственное и международное сотрудничество РФ по вопросам, относящимся к компетенции ПФР; участие в разработке и реализации межгосударственных и международных договоров и соглашений по вопросам пенсий и пособий;

ж) изучение и обобщение практики применения нормативных актов по вопросам уплаты в ПФР страховых взносов и внесение предложений по ее совершенствованию;

з) проведение научно-исследовательской работы в области государственного пенсионного страхования;

и) разъяснительную работу среди населения и юридических лиц по вопросам, относящимся к его компетенции.

Средства ПФР формируются за счет страховых взносов работодателей, граждан, занимающихся индивидуальной трудовой деятельностью (в том числе фермеров и адвокатов), иных категорий работающих граждан, ассигнований из республиканского бюджета РФ на выплату государственных пенсий и пособий военнослужащим, и приравненным к ним по пенсионному обеспечению гражданам, их семьям социальных пенсий, пособий на детей в возрасте старше полутора лет, на индексацию указанных пенсий и пособий и т. д., а также за счет средств, возмещаемых ПФР Государственным фондом занятости населения РФ в связи с назначением досрочных пенсий безработным, средств, взыскиваемых с работодателей и граждан в результате предъявления регрессных требований, а также добровольных взносов (в том числе валютных ценностей) физических и юридических лиц и других поступлений.

Вопросами негосударственного пенсионного страхования занимаются негосударственные П.ф. (НПФ), создаваемые в соответствии с ФЗ РФ от 7 мая 1998 г. № 75-ФЗ "О негосударственных пенсионных фондах". В соответствии с этим Законом НПФ являются особой организационно-правовой формой некоммерческой организации социального обеспечения, исключительным видом деятельности которой является негосударственное пенсионное обеспечение участников фонда на основании договоров о негосударственном пенсионном обеспечении населения с вкладчиками фонда в пользу участников фонда. Деятельность фонда по негосударственному пенсионному обеспечению населения включает аккумулирование пенсионных взносов, размещение пенсионных резервов, учет пенсионных обязательств фонда и выплату негосударственных пенсий участникам фонда. НПФ осуществляют деятельность и производят выплаты негосударственных пенсий участникам фонда независимо от государственного пенсионного обеспечения населения.

Учредителями НПФ могут быть как юридические, так и физические лица. Учредители не имеют прав на переданное фонду имущество, которое является собственностью фонда. НПФ получает право на осуществление деятельности по негосударственному пенсионному обеспечению населения с момента получения соответствующей лицензии.

Органами управления НПФ являются совет фонда и исполнительная (генеральная)

дирекция. Контроль за деятельностью фонда осуществляют его попечительский совет и ревизионная комиссия.

Инспекция НПФ – государственное учреждение, осуществляющее разрешительные и контрольные функции по поводу деятельности НПФ и специализированных компаний по управлению активами НПФ, а также содействующее развитию негосударственного пенсионного обеспечения. Инспекция НПФ в числе прочих возложенных на нее функций регистрирует уставы НПФ, лицензирует деятельность НПФ и специализированных компаний, обеспечивает защиту прав и интересов граждан.

*Щербаков И.И.*

## **Пенсия государственная**

**ПЕНСИЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ** (лат. *pensio* – платеж) – регулярная денежная выплата, которая производится в установленном законом порядке определенным категориям граждан из социальных фондов и других источников, предназначенных для этих целей. Основными видами П.г. являются трудовые и социальные пенсии.

К трудовым пенсиям согласно Закону РФ от 20 ноября 1990 г. № 340-1 "О государственных пенсиях" относятся П.г.:

- по старости; по инвалидности;
- по случаю потери кормильца;
- за выслугу лет.

Соответственно, основаниями для пенсионного обеспечения служат определенные факты юридические:

- достижение определенного возраста;
- наступление инвалидности;
- смерть кормильца;
- длительное выполнение определенной профессиональной деятельности.

Выплаты П.г. финансируются специальным органом – Пенсионным фондом РФ за счет страховых взносов работодателей и граждан, а также за счет средств федерального бюджета РФ.

Выплата одновременно двух П.г. допускается в случаях, прямо установленных в законе:

а) гражданам, ставшим инвалидами вследствие военной травмы; участникам Великой Отечественной войны, ставшим инвалидами вследствие общего заболевания, трудового увечья и других причин (за исключением лиц, инвалидность которых наступила вследствие их противоправных действий), предоставляется право получать пенсию по старости (или за выслугу лет) и пенсию по инвалидности;

б) вдовам военнослужащих, погибших в Великую Отечественную войну, не вступившим в новый брак, может устанавливаться пенсия по старости (или пенсия по инвалидности, за выслугу лет, социальная пенсия) и пенсия по случаю потери кормильца. В остальных случаях гражданин вправе выбрать одну из положенных ему П.г.

Все П.г. подлежат индексации в связи с повышением стоимости жизни. При этом они увеличиваются пропорционально повышению их минимальных размеров. Пенсия в связи с трудовой и иной общественно полезной деятельностью исчисляется по установленным нормам (от 55 до 75 % заработка), за исключением случаев, когда она назначается в максимальном размере (в определенных законом случаях). В составе заработка, из которого исчисляется пенсия, учитываются все виды вознаграждения за работу, включая оплату за сверхурочную работу, за работу в выходные дни и за совместительство.

К видам заработка, учитываемого при назначении пенсии, в частности, относятся:

- основная заработная плата;
- все виды денежных премий, предусмотренных действующими системами оплаты труда на данном предприятии;

- вознаграждение за общие результаты работы предприятия за год;
- ежегодное вознаграждение за выслугу лет;
- надбавки и доплаты к заработной плате;
- вознаграждение за работу по договорам подряда и поручения.

Не учитываются только выплаты единовременного характера (компенсация за неиспользованный отпуск, выходное пособие при увольнении и т. п.). Наравне с заработком учитывается и авторский гонорар – по государственным ставкам, действующим в тот период, когда производилась его выплата. Что касается авторского вознаграждения за изобретение, то оно не учитывается, так как не является вознаграждением за работу. Среднемесячный заработок при назначении П.г. определяется либо за 24 последних месяца работы перед обращением за пенсией, либо за любые 60 месяцев работы подряд в течение всей трудовой деятельности перед назначением П.г. Для определения среднемесячного заработка общая сумма, полученная за весь учитываемый период, делится соответственно на 24 или 60.

П.г. назначаются со дня обращения за ними, кроме специально предусмотренных законом случаев. Днем обращения за П.г. считается день подачи заявления со всеми необходимыми документами. При направлении заявления и документов по почте днем обращения считается дата их отправления (по почтовому штемпелю). Заявление о назначении П.г. рассматривается в органах социальной защиты не позднее 10 дней после его поступления со всеми необходимыми документами.

Ранее дня обращения П.г. назначается в следующих случаях:

- а) П.г. по старости и за выслугу лет – со дня прекращения работы, если обращение за ней последовало не позднее месяца со дня оставления работы;
- б) П.г. по инвалидности – со дня установления инвалидности, если обращение за ней последовало не позднее 12 месяцев с этого дня;
- в) П.г. по случаю потери кормильца – со дня смерти кормильца, если обращение за ней последовало не позднее 12 месяцев со дня его смерти.

Во всех случаях П.г. назначается не ранее чем со дня возникновения права на нее.

Размер П.г. может быть увеличен за счет ее повышения либо за счет надбавки. Повышение – увеличение П.г. с учетом особых заслуг перед Отечеством или по иным основаниям, предусмотренным законом. Размер П.г. подлежит повышению:

- а) Героям Советского Союза, Героям Российской Федерации, Героям Социалистического Труда и гражданам, награжденным орденом Славы трех степеней;
- б) гражданам, награжденным орденом Трудовой Славы трех степеней или орденом "За службу Родине в Вооруженных Силах СССР" трех степеней;
- в) участникам Великой Отечественной войны;
- г) гражданам – бывшим несовершеннолетним узникам концлагерей, гетто и других мест принудительного содержания, созданных фашистами и их союзниками в период второй мировой войны;
- д) гражданам, не менее 6 месяцев находившимся на военной службе в период с 22 июня 1941 г. по 3 сентября 1945 г. (кроме граждан, указанных в п. "в");
- е) гражданам (кроме указанных в п. "д"), проработавшим не менее 6 месяцев в годы Великой Отечественной войны (с 22 июня 1941 г. по 9 мая 1945 г.), исключая время работы в районах, временно оккупированных неприятелем, или награжденным орденами и медалями СССР за самоотверженный труд и безупречную воинскую службу в тылу в годы Великой Отечественной войны;
- ж) гражданам, награжденным медалью "За оборону Ленинграда" или знаком "Жителю блокадного Ленинграда" (за исключением граждан, указанных в п. «д» и "е");
- з) гражданам, необоснованно репрессированным по политическим мотивам и впоследствии реабилитированным;
- и) инвалидам с детства вследствие ранения, контузии, увечья, связанных с боевыми действиями в период Великой Отечественной войны либо с их последствиями, – получающим П.г. по старости, по инвалидности или по случаю потери кормильца.

Надбавка – т.е. денежная сумма, на которую увеличивается размер П.г., устанавливается к П.г. по возрасту, по инвалидности, по случаю потери кормильца, за выслугу лет и к социальной пенсии.

К П.г. по старости устанавливаются следующие надбавки:

а) на уход за пенсионером, если он является инвалидом I группы, либо нуждается в постоянном постороннем уходе по заключению лечебного учреждения или достиг возраста 80 лет;

б) на нетрудоспособных иждивенцев, если они сами не получают какой-либо пенсии (выплачивается только неработающим пенсионерам);

в) участникам Великой Отечественной войны, не получающим П.г. по инвалидности. К П.г. по случаю потери кормильца выплачивается кроме надбавки на уход за пенсионером надбавка детям-инвалидам с детства I и II групп, потерявшим обоих родителей, а также указанным детям умершей одинокой матери. К П.г. за выслугу лет выплачивается надбавка для участников Великой Отечественной войны, предусмотренная для П.г. по старости. К социальной П.г., назначенной инвалидам с детства I группы и детям-инвалидам, устанавливается надбавка на уход за пенсионером, предусмотренная для пенсии по старости. Надбавки к пенсии по инвалидности аналогичны.

*Щербаков И.И.*

## **Пенсия за выслугу лет**

ПЕНСИЯ ЗА ВЫСЛУГУ ЛЕТ – ежемесячная денежная выплата, назначаемая и выплачиваемая в связи с определенными видами профессиональной деятельности, т.е. при наличии специального стажа – выслуги лет и без учета фактического состояния трудоспособности. Некоторым категориям граждан П. за в.л. может быть назначена независимо от возраста. В соответствии с Законом РФ от 20 ноября 1990 г. № 340-1 "О государственных пенсиях" право на эту пенсию имеют следующие категории граждан:

а) занятые на подземных и открытых горных работах;

б) в связи с работой на судах флота рыбной промышленности, морского и речного флота;

в) работавшие в гражданской авиации;

г) в связи с работой в профессиональных аварийно-спасательных службах и формированиях;

д) в связи с педагогической деятельностью в школах и иных детских учреждениях;

е) в связи с лечебной и иной деятельностью в сфере здравоохранения;

ж) в связи с творческой работой на сцене в театрах и других театрально-зрелищных предприятиях и коллективах.

Списки соответствующих профессий и должностей, с учетом которых назначается П. за в.л., утверждаются Правительством РФ.

Условие, определяющее право на пенсию граждан, занятых на подземных и открытых горных работах, – наличие стажа по соответствующей работе не менее 25 лет, а для работников ведущих профессий на этих работах – не менее 20 лет (назначение пенсии не зависит от возраста). Пенсия в связи с педагогической деятельностью в школах и других учреждениях для детей устанавливается при выслуге не менее 25 лет и не зависит от возраста. Пенсия в связи с лечебной и иной работой по охране здоровья населения зависит от того, где проходила эта деятельность: выслуга должна быть не менее 25 лет в сельской местности и не менее 30 лет – в городах.

В связи с творческой работой на сцене в театрах и других театрально-зрелищных предприятиях и коллективах П. за в.л. устанавливается при выслуге 15, 20, 25, 30 лет в зависимости от ее характера. Условия назначения П. за в.л. в связи с работой в гражданской авиации дифференцируются в зависимости от конкретного рода деятельности. Если право на пенсию в связи с работой в летном и летно-испытательном составе возникает только при

наличии определенного специального стажа, то назначение П. в связи с работой по управлению воздушным движением и работой в инженерно-техническом составе по обслуживанию воздушных судов зависит также от общего стажа и возраста.

При выслуге, равной требуемой, размер пенсии составляет 55 % заработка; за каждый полный год выслуги сверх требуемой размер пенсии увеличивается на 1 % заработка (предел – 75 %). Пенсия работникам, занятым на подземных и открытых горных работах, устанавливается в размере 75 % заработка. Минимальный размер этой пенсии определяется на уровне минимального размера пенсии по старости. Максимальный – на уровне общего максимального размера пенсии по старости (3 минимальных пенсии по старости), а для летного состава гражданской авиации – на уровне 3 1/2 минимальных размеров.

П. за в.л. выплачивается при условии оставления работы, с учетом которой она назначена (при выполнении любой другой работы она выплачивается в полном размере). Работникам, занятым на подземных и открытых горных работах, а также работникам образования, занятым педагогической деятельностью, работникам здравоохранения (в сельской местности) такая пенсия выплачивается в полном размере независимо от характера работы.

В соответствии с Законом РФ от 12 декабря 1993 г. № 4468-1 "О пенсионном обеспечении лиц, проходивших военную службу, службу в органах внутренних дел, и их семей" правом на П. за в.л. обладают:

а) лица, имеющие на день увольнения со службы выслугу на военной службе и (или) на службе в ОВД 20 и более лет (при наличии требуемого стажа пенсия им назначается независимо от возраста на день увольнения со службы);

б) лица, уволенные со службы по достижении предельного возраста пребывания на службе либо по состоянию здоровья или в связи с организационно-штатными мероприятиями, если они достигли на день увольнения 45-летнего возраста и имеют общий трудовой стаж 25 календарных лет и более, из которых не менее 12,5 лет составляет военная (или в ОВД) служба. Размер такой пенсии может быть увеличен для лиц, являющихся инвалидами. Для некоторых категорий граждан установлены надбавки.

*Щербаков И.И.*

## **Пенсия негосударственная**

**ПЕНСИЯ НЕГОСУДАРСТВЕННАЯ** – денежная выплата вкладчику Негосударственного пенсионного фонда (НПФ), осуществляемая фондом в соответствии с выбранными вкладчиком пенсионными схемами при наступлении обстоятельств и с соблюдением условий, определенных в договоре, заключаемом НПФ и вкладчиком, из сумм пенсионных накоплений, формируемых за счет его пенсионных взносов. Вкладчиком фонда может являться юридическое или дееспособное физическое лицо, осуществляющее взносы. Участник фонда – физическое лицо, в пользу которого в соответствии с Договором о негосударственном пенсионном обеспечении осуществляются пенсионные взносы и производятся регулярные денежные выплаты (П.н.). Участник может выступать вкладчиком в свою пользу.

НПФ, как правило, предлагают разные варианты схем:

а) пенсионная схема с установленными размерами пенсионных взносов (размер пенсионных взносов и порядок их поступления, а также размеры и период выплаты негосударственной пенсии определяются после приобретения участником права на выплату ему негосударственной пенсии исходя из пенсионных накоплений);

б) пенсионная схема с установленными размерами пенсионных выплат (участникам фонда гарантируются определенные размеры или не ниже определенных размеров пенсионные выплаты при условии поступления в установленном размере и порядке пенсионных взносов от вкладчиков фонда).

После заключения договора о негосударственном пенсионном обеспечении

участнику фонда выдается пенсионное свидетельство (сертификат, полис), т. е. документ, подтверждающий возникновение у него права на негосударственную (дополнительную) пенсию на условиях заключенного договора.

Основания для негосударственного (дополнительного) пенсионного обеспечения граждан:

- наличие необходимого страхового либо трудового стажа;
- достижение установленного пенсионного возраста;
- наступление инвалидности, а для нетрудоспособных членов семьи кормильца – участника фонда – его смерть.

Основанием для негосударственного обеспечения может являться длительное выполнение определенной профессиональной деятельности.

Вкладчик имеет право увеличить либо уменьшить размеры взносов, а также приостановить или прекратить их уплату. В таком случае фонд имеет право перерасчитать размеры пенсий в соответствии с реальной величиной и сроками поступления взносов. Фонд несет ответственность по взятым в договоре обязательствам всем своим имуществом, на которое по законодательству может быть обращено взыскание. Главное отличие НПФ от банка состоит в том, что участник фонда избавлен от необходимости переводить на банковский счет достаточно крупную сумму и ждать прироста заранее оговоренных процентов. НПФ принимает и небольшие взносы, начисляя на персональный счет участника оговоренные проценты дохода.

*Щербаков И.И.*

## **Пенсия по инвалидности**

**ПЕНСИЯ ПО ИНВАЛИДНОСТИ** – ежемесячная денежная выплата, которая назначается и выплачивается гражданам в связи с установлением им группы инвалидности в порядке, установленном законодательством. П. по и. назначаются как на общих основаниях, так и на основаниях, предусмотренных для военнослужащих.

При наступлении инвалидности вследствие трудового увечья и профессионального заболевания пенсия устанавливается на общих основаниях независимо от того, когда наступила инвалидность – до начала трудовой деятельности (учебы), в период работы (службы), после ее прекращения, а также независимо от продолжительности общего трудового стажа. П. по и. вследствие общего заболевания независимо от продолжительности общего трудового стажа назначается только гражданам, ставшим инвалидами в возрасте до 20 лет. В остальных случаях необходим следующий трудовой стаж ко времени наступления инвалидности: гражданам в возрасте до 23 лет – не менее 1 года, а в возрасте 23 лет и старше – 1 год с увеличением его на 4 месяца за каждый полный год возраста, начиная с 23 лет (максимальный стаж – 15 лет).

П. по и. на общих основаниях зависит от группы инвалидности: инвалидам I-й II групп – 75 %, III группы – 30 % заработка. Максимальный размер П. по и. I и II групп устанавливается на уровне предельного размера пенсии по старости, а III группы – минимального размера этой пенсии. Минимальный размер для инвалидов I и II групп устанавливается на уровне минимального размера пенсии по старости, а III группы – на уровне 2/3 минимального размера этой пенсии. Размер П. по и. I и II групп, назначенной на общих основаниях, повышается на 1 % за каждый полный год общего трудового стажа сверх требуемого для назначения пенсии по старости, но не более чем на 20 %.

П. по и. на основаниях, предусмотренных для военнослужащих, назначается при наступлении инвалидности вследствие военной травмы либо заболевания, полученного в период военной службы. Назначается такая пенсия независимо от продолжительности общего трудового стажа (в том числе военной службы). На равных основаниях с военнослужащими, ставшими инвалидами вследствие военной травмы, пенсия устанавливается:



а) гражданам из числа рабочих и служащих соответствующей категории, инвалидность которых наступила в связи с ранением, контузией, увечьем или заболеванием, полученными в районе боевых действий, на прифронтовых участках железных дорог, на сооружении оборонительных рубежей, военно-морских баз и аэродромов;

б) гражданам, ставшим инвалидами в связи с ранением, контузией, увечьем или заболеванием, полученными в период пребывания в истребительных батальонах, взводах и отрядах защиты народа;

в) гражданам, призванным на учебные и проверочные сборы и ставшим инвалидами вследствие ранения, контузии, увечья, полученных при исполнении служебных обязанностей в период прохождения этих сборов.

П. по и. вследствие военной травмы для инвалидов I и II групп устанавливается в размере максимальной пенсии по старости (3 минимальных пенсии по старости), а инвалидам III группы – в размере половины максимальной пенсии по старости (11/2 минимальных пенсии по старости).

П. по и. назначается и в соответствии с Законом РФ от 12 декабря 1993 г. № 4468-1 "О пенсионном обеспечении лиц, проходивших военную службу, службу в органах внутренних дел, и их семей".

П. по и. может быть назначена гражданам – переселенцам из других стран, не работавшим в СССР, РСФСР, РФ, при условии:

а) инвалидности вследствие общего заболевания – при наличии общего трудового стажа, необходимого по возрасту ко времени прекращения работы; инвалидности вследствие трудового увечья, профессионального заболевания;

б) военной травмы, полученной в период Великой Отечественной войны, в борьбе с армиями государств, находившихся в состоянии войны с СССР, – независимо от продолжительности общего трудового стажа.

П. по и. устанавливается на срок, на который была определена инвалидность. Работающим пенсионерам она выплачивается в полной сумме (но без надбавок на иждивенцев).

*Щербаков И.И.*

## **Пенсия по случаю потери кормильца**

ПЕНСИЯ ПО СЛУЧАЮ ПОТЕРИ КОРМИЛЬЦА – ежемесячная денежная выплата, которая назначается и выплачивается членам семьи умершего кормильца. Право на П., по с.п.к. имеют нетрудоспособные члены семьи умершего, состоявшие на его иждивении (см. *Иждивенцы* ).

В соответствии с законодательством нетрудоспособными членами семьи считаются:

а) братья, сестры и внуки – при условии, если они не имеют трудоспособных родителей и не достигли 18 лет (или старше этого возраста, но если они стали инвалидами до достижения 18 лет), а также дети умершего;

б) отец, мать, супруг, если они достигли пенсионного возраста (мужчины – 60 лет, женщины – 55 лет) либо являются инвалидами;

в) один из родителей или супруг, либо дед, бабушка, брат, сестра независимо от возраста и трудоспособности, если он (она) занят(а) уходом за детьми, братьями, сестрами или внуками умершего кормильца, не достигшими 14 лет, и не работает;

г) дед и бабушка – при отсутствии лиц, которые по закону обязаны их содержать.

Родители или супруг умершего, не состоявшие на его иждивении, имеют право на пенсию, если впоследствии они утратили источник средств к существованию. Учащиеся в возрасте 18 лет и старше имеют право на пенсию до окончания профессионального обучения в очных учебных заведениях, но не более чем до 23 лет. Наравне с отцом и матерью имеют право на пенсию отчим и мачеха при условии, если воспитывали или содержали умершего пасынка или падчерицу не менее 5 лет (точно так же пасынок и падчерица имеют право на

пенсию наравне с родными детьми).

Независимо от 4)акта иждивения П. по с.п.к. назначается:

а) родителям и вдовам (вдовцам) граждан, погибших вследствие военной травмы (в период военных действий);

б) родителям и супругу, если они впоследствии утратили источник средств к существованию;

в) одному из родителей или супругу либо деду, бабушке, брату или сестре (независимо от возраста и трудоспособности), если он (она) занят уходом за детьми, братьями, сестрами или внуками умершего кормильца, не достигшими?? лет, и не работает.

Существует П. по с.п.к. на общих основаниях и на основаниях, установленных для семей военнослужащих.

Независимо от продолжительности трудового стажа кормильца пенсия на общих основаниях назначается в случае смерти кормильца вследствие трудового увечья и профессионального заболевания. П. по с.п.к. вследствие общего заболевания устанавливается, если кормилец ко дню смерти имел общий трудовой стаж, который был бы ему необходим для назначения пенсии по инвалидности. П. по с.п.к. равна 30 % заработка кормильца на каждого нетрудоспособного члена семьи, а на каждого ребенка, потерявшего обоих родителей, и ребенка одинокой матери – в полуторном размере минимальной пенсии по старости. Минимальный размер этой пенсии не может быть ниже социальной пенсии – 2/? минимальной пенсии по старости в расчете на каждого нетрудоспособного члена семьи. Максимальный размер устанавливается на уровне минимального размера пенсии по старости на каждого нетрудоспособного члена семьи (за исключением пенсии на детей, потерявших обоих родителей, и одинокой матери).

П. по с.п.к. на основаниях, установленных для семей военнослужащих (включая семьи партизан Великой Отечественной войны и гражданской войны), назначается, если смерть кормильца наступила вследствие военной травмы либо заболевания, полученного в период военной службы. Пенсия эта назначается независимо от продолжительности трудового стажа кормильца и в максимальном размере, предусмотренном для П. по с.п.к. на общих основаниях, т. е. на уровне минимальной пенсии по старости на каждого нетрудоспособного члена семьи. К П. по с.п.к. устанавливаются надбавки на уход за пенсионером, а также детям-инвалидам и инвалидам с детства I и II групп, потерявшим обоих родителей, и детям умершей одинокой матери. Работающим пенсионерам такая пенсия выплачивается в полной сумме. П. по с.п.к. в соответствии с Законом РФ от 12 декабря 1993 г. № 4468-1 "О пенсионном обеспечении лиц, проходивших военную службу, службу в органах внутренних дел, и их семей" назначается, если кормилец умер (погиб) во время прохождения службы или не позднее 3 месяцев со дня увольнения со службы, либо позднее этого срока, но вследствие ранения, контузии увечья или заболевания, полученных в период прохождения службы, а семьям пенсионеров из числа этих лиц – если кормилец умер в период получения пенсии или не позднее 5 лет после прекращения выплаты ему пенсии.

**Лит.:**

*Щербаков И.И.*, гл. «Пенсии» в кн.: Домашняя юридическая энциклопедия. М., 1997;

*Сулейманова Г.В.* Социальное обеспечение и социальное страхование. М., 1997.

*Щербаков И.И.*

## **Пенсия по старости**

**ПЕНСИЯ ПО СТАРОСТИ** – регулярная денежная выплата, которая назначается и выплачивается лицам, достигшим определенного возраста, при наличии требуемого законом стажа работы. Вопросы, связанные с назначением П. по с., регулируются Законом РФ от 20 ноября 1990 г. № 340-1 "О государственных пенсиях", ФЗ РФ от 21 июля 1997 г. № 113-ФЗ "О порядке исчисления и увеличения государственных пенсий", Законом РФ от 3 сентября 1993 г. № 5702-1 "О размерах пенсий, назначаемых в связи с подземной работой, работой с

вредными условиями труда и в горячих цехах".

Право на получение П. по с. зависит от оснований ее назначения и характера трудовой деятельности. На общих Основаниях П. по с. назначается: мужчинам – при достижении 60 лет и при общем трудовом стаже не менее 25 лет; женщинам – по достижении 55 лет и общем трудовом стаже не менее 20 лет.

По общему правилу пенсия устанавливается в размере 55 % от среднего заработка и сверх того по 1 % за каждый полный год общего трудового стажа, превышающего требуемый (но не более 75 % от среднего заработка). К П. по с., исчисленным в установленном порядке (в том числе и в размере 75 % заработка), начисляются надбавки на уход за пенсионером и на нетрудоспособных иждивенцев, а также повышаются размеры П. по с. для отдельных категорий граждан (участники Великой Отечественной войны, граждане, репрессированные по политическим мотивам и впоследствии реабилитированные и т. п.).

Минимальный размер П. по с. при общем трудовом стаже, равном требуемому для назначения полной пенсии, законодательно установлен на уровне минимального размера оплаты труда, а максимальный – на уровне 3 минимальных размеров пенсии. Установление П. по с. возможно и при неполном стаже. Условие ее назначения – наличие общего трудового стажа не менее 5 лет. Помимо работы в стаж засчитываются военная служба, учеба, а также уход неработающей матери за ребенком в возрасте до 3 лет, уход за инвалидом I группы, за ребенком-инвалидом в возрасте до 16 лет, престарелым, если он нуждается в постоянном уходе по заключению лечебного учреждения, период нахождения на инвалидности вследствие трудового увечья или профессионального заболевания и др. Размер пенсии, назначенной при неполном стаже, определяется пропорционально имеющемуся стажу и не может быть ниже социальной пенсии, назначаемой в размере 2/3 минимальной П. по с. При неполном стаже П. по с. выплачивается работающим пенсионерам в полной (назначенной) сумме.

Отдельным категориям граждан П. по с. назначаются на льготных основаниях. Льготы заключаются в снижении общеустановленного пенсионного возраста, а для некоторых категорий – и в снижении требуемого общего трудового стажа.

Основаниями для льготного пенсионного обеспечения являются:

а) особые условия труда; б) медико-биологические признаки; в) региональные факторы.

В связи с особыми условиями труда право на льготные пенсии имеют:

а) граждане, занятые на подземных работах, на работах с вредными условиями труда и в горячих цехах. – на 10 лет раньше;

б) граждане, занятые на работах с тяжелыми условиями труда (по этой и всем остальным позициям, – на 5 лет раньше);

в) рабочие локомотивных бригад и работники отдельных категорий, непосредственно осуществляющие организацию перевозок и обеспечивающие безопасность движения на железнодорожном транспорте и метрополитене;

г) водители грузовых автомобилей, непосредственно занятые в технологическом процессе на шахтах, в рудниках, разрезах и рудных карьерах, на вывозке угля, сланца, руды, породы;

д) занятые в экспедициях, партиях, отрядах, на участках и в бригадах непосредственно на полевых, геолого-разведочных, поисковых, топографических, гидрографических, гидрологических, лесоустроительных и изыскательских работах;

е) рабочие, мастера, занятые непосредственно на лесозаготовках и лесосплаве, включая обслуживание механизмов и оборудования;

ж) механизаторы комплексных бригад по погрузочно-разгрузочным работам в портах;

з) плавсостав судов морского, речного флота и флота рыбной промышленности (кроме судов портовых, постоянно работающих на акватории порта, служебно-вспомогательных, разъездных, пригородного и внутригородского сообщения);

и) водители автобусов, троллейбусов и трамваев на регулярных городских пассажирских маршрутах;

к) спасатели в профессиональных аварийно-спасательных службах, профессиональных аварийно-спасательных формированиях и участники ликвидации чрезвычайных ситуаций;

л) занятые на работах с осужденными в качестве рабочих и служащих учреждений, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы;

м) проработавшие на должностях Государственной противопожарной службы МВД, предусмотренных Перечнем оперативных должностей Государственной противопожарной службы МВД, утвержденным министром внутренних дел РФ;

н) женщины, занятые в текстильной промышленности на работах с повышенной интенсивностью и тяжестью (по списку производств и профессий), а также женщины, работающие трактористами-машинистами в сельском хозяйстве, других отраслях народного хозяйства, машинистами строительных, дорожных и погрузочно-разгрузочных машин.

По медико-биологическим признакам:

а) женщины, родившие 5 и более детей и воспитавшие их до 8 лет, а также матери инвалидов с детства, воспитавшие их до 8 лет;

б) инвалиды Великой Отечественной войны и другие инвалиды, приравненные к ним по пенсионному обеспечению;

в) инвалиды I группы по зрению;

г) граждане, больные гипофизарным нанизмом (лилипутам и диспропорциональным карликам).

По региональным признакам правом на льготное пенсионное обеспечение обладают граждане, длительное время работавшие в районах Крайнего Севера либо в местностях, приравненных к ним.

**Лит.:**

*Щербаков И.И.* Пенсии. В кн.: Домашняя юридическая энциклопедия. М., 1997;

*Сулейманова Г.В.* Социальное обеспечение и социальное страхование. М., 1997.

*Щербаков И.И.*

## Пеня

ПЕНЯ – 1) по ГК РФ – синоним термина "неустойка"; 2) в теории и учебной литературе – разновидность неустойки, взимаемой периодически за длящееся правонарушение: выражается в процентах от суммы нарушенного обязательства, реже – в твердой сумме.

## Перевод долга

ПЕРЕВОД ДОЛГА (делегация) – соглашение, в силу которого одна сторона (первоначальный должник, делегант) возлагает на другую сторону (нового должника, делегата) обязанность по исполнению собственного обязательства (долга) перед третьим лицом (кредитором или делегатарием), а последний соглашается на замену должника в обязательстве на условиях, не худших, чем положение прежнего должника. П.д. является одним из случаев частного правопреемства. От П.д. следует отличать переход долга в порядке наследования, который не требует согласия кредитора.

В случае реорганизации юридического лица его кредитор вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства, должником по которому является это юридическое лицо, и возмещения убытков (ст. 391. 392 ГК РФ).

Перевод должником своего долга на другое лицо допускается лишь с согласия кредитора. К форме перевода долга, соответственно, применяются правила об уступке требования. Новый должник вправе выдвигать против требования кредитора возражения, основанные на отношениях между кредитором и первоначальным должником.

Соглашение о П.д. является трехсторонним договором. Соглашение о П.д. должно иметь ту же форму, что и сделка, долг по которой является предметом перевода (простую

письменную, нотариальную, государственно зарегистрированную, если иное не установлено законом). П.д. является абстрактной сделкой, так как ГК РФ оставляет на усмотрение сторон вопрос о составе, размере и порядке предоставления первоначальным должником новому эквивалента за принятый на себя долг.

Договор (соглашение) о П.д. относится к числу консенсуальных и вступает в силу с момента достижения соглашения по всем его существенным условиям (с момента его подписания сторонами), если только не требуется его нотариального удостоверения или государственной регистрации.

Существенные условия договора о П.д.:

– индивидуальное обозначение обязательств, долг по которым является предметом перевода с указанием основания их возникновения, содержания, предмета, суммы и порядка исполнения;

– указание на то, что первоначальный должник (делегант) возлагает исполнение этих обязательств (переводит долг) на делегата, тот принимает долги, а кредитор дает согласие на перевод долгов по названным обязательствам с делеганта на делегата;

– срок и порядок передачи документов об обязательствах, дебиторских правомочиях и возражениях по ним;

– указание на момент перехода бремени исполнения обязательств;

– основание сделки или ее абстрактный характер.

П.д. возможен не во всех обязательствах: например, нельзя перевести на другое лицо долг, исполнение которого требует обязательного наличия лицензии (разрешения) на занятие соответствующим видом деятельности, если иное не предусмотрено законом или иными правовыми актами.

П.д. влечет прекращение одного и возникновение нового обязательственного правоотношения с участием иного должника. Поэтому с П.д. кредитор теряет все права, вытекавшие для него из обязательств, обеспечивавших долг первоначального должника.

*Белов В.А.*

## **Перевод через предприятия связи**

ПЕРЕВОД ЧЕРЕЗ ПРЕДПРИЯТИЯ СВЯЗИ – разновидность денежного перевода, одна из форм безналичных расчетов, сущность которой состоит в принятии на себя за вознаграждение одной стороной (предприятием связи – телеграфом или почтовым отделением) по просьбе и за счет другой стороны (перевододателя) обязательства обеспечить выплату определенной суммы денежных средств (суммы П.) через третье лицо (исполняющее предприятие связи) в пользу определенного лица (переводополучателя).

П.ч.п.с. различаются по способам их выполнения на почтовые и телеграфные.

Для оформления почтового П.ч.п.с. перевододатель заполняет особый бланк, совмещающий в себе три документа, впоследствии отделяемые друг от друга. Первый документ служит извещением для исполняющего предприятия связи. В нем указывается сумма перевода, реквизиты перевододателя и переводополучателя. Второй документ служит извещением для переводополучателя и вручается ему представителем исполняющего предприятия связи (почтальоном). В нем указывается, что на его имя поступил перевод определенной суммы. На оборотной стороне перевододатель имеет право поместить любое письменное сообщение для перевододателя: обычно в нем указывается основание перевода. Наконец, третий документ служит отчетом для исполняющего предприятия связи и заполняется переводополучателем при получении перевода. Для оформления телеграфного П.ч.п.с. перевододатель заполняет текст специального бланка, в котором указывает наименование и реквизиты переводополучателя, а также сумму перевода. Отправление такой телеграммы производится только при условии внесения в кассу телеграфа указанной в ней суммы перевода.

*Белов В.А.*

## **Переводный вексель (тратта)**

*см. Вексель, Вексель переводный .*

## **Перевозчик**

**ПЕРЕВОЗЧИК** – в таможенном праве лицо, фактически перемещающее товары либо являющееся ответственным за использование транспортного средства. В этом смысле необходимо отличать П. вообще от таможенного перевозчика.

## **Переговоры международные**

**ПЕРЕГОВОРЫ МЕЖДУНАРОДНЫЕ** – одна из наиболее эффективных форм делового общения субъектов-международного права для обмена мнениями по вопросам, представляющим взаимный интерес. Ведение П.м. обычно осуществляется органами или лицами, наделенными соответствующими нормативными актами субъекта международного права – его конституцией, специальными законами, учредительными актами – особыми полномочиями. Так, согласно п. «б» ст. 86 Конституции РФ ведение переговоров по внешнеполитическим вопросам является прерогативой Президента; ФЗ РФ от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ "О международных договорах Российской Федерации" предусмотрено право на ведение переговоров Председателя Правительства РФ, министра иностранных дел, других министров и руководителей иных федеральных органов исполнительной власти, а также глав дипломатических представительств и представительств РФ при международных организациях. П.м. могут происходить в двустороннем порядке либо в процессе многосторонних контактов – на дипломатических конференциях, конгрессах, совещаниях и др. Важнейший элемент правовой базы, на которой должны вестись П.м. любого уровня, – принцип суверенного равенства государств, неприменения силы или угрозы ее применения, мирного разрешения международных споров. В этой связи в п. 1-б ст. 33 Устава ООН переговоры упоминаются на первом месте в ряду других процедурных форм, призванных разрешать межгосударственные споры, которые могли бы угрожать поддержанию международного мира и безопасности.

*Волосов М.Е.*

## **Передача под надзор**

**ПЕРЕДАЧА ПОД НАДЗОР** – согласно ст. 90 УК одна из принудительных мер воспитательного воздействия, которая может быть назначена несовершеннолетнему, впервые совершившему преступление небольшой или средней тяжести. Состоит в возложении на родителей или лиц, их заменяющих, либо на специализированный государственный орган обязанности по воспитательному воздействию на несовершеннолетнего и контролю за его поведением.

## **Перемещение через таможенную границу РФ**

**ПЕРЕМЕЩЕНИЕ ЧЕРЕЗ ТАМОЖЕННУЮ ГРАНИЦУ РФ** – совершение действий по ввозу на таможенную территорию РФ или вывозу с этой территории товаров или транспортных средств любым способом, включая пересылку в международных почтовых отправлениях, использование трубопроводного транспорта и линий электропередач.

К указанным действиям относятся:

– при ввозе товаров или транспортных средств на таможенную территорию свободных складов и на остальную часть таможенной территории РФ – фактическое пересечение

таможенной границы РФ;

– при вывозе товаров или транспортных средств с таможенной территории РФ и при ввозе товаров или транспортных средств с остальной части таможенной территории РФ на территорию свободных таможенных зон и свободные склады – подача таможенной декларации или иное действие, непосредственно направленное на реализацию намерения соответственно вывезти либо ввезти товары или транспортные средства.

Перемещение товаров и транспортных средств через таможенную границу РФ производится в соответствии с их таможенными режимами в порядке, предусмотренном ТК.

## **Перемирие**

**ПЕРЕМИРИЕ** – временное прекращение военных действий, осуществляемое на основе специального соглашения между воюющими сторонами. Различают два вида П.: местное и общее. Местное П. - временное прекращение военных действий между отдельными частями и подразделениями на ограниченном участке театра военных действий. В соответствии со ст. 17 Женевской конвенции о защите гражданского населения во время войны 1949 г., временное П. преследует цель решить частные вопросы: погребение убитых, подбор раненых, эвакуация женщин, детей и больных из осажденных районов, посылка парламентариев и т. д. После осуществления указанных действий военные действия обычно возобновляются.

Общее П. - прекращение военных действий на всем театре военных действий, осуществляемое, как правило, на основе межправительственных соглашений. Общее П. имеет не только военный, но и политико-правовой характер. Нередко общее П. влечет полное прекращение военных действий. В качестве примеров можно назвать Соглашение о военном перемирии в Корее 27 июля 1953 г., Соглашение о прекращении огня в Алжире от 18 марта 1962 г. и др. Ряд соглашений об общем П. был подписан на заключительном этапе второй мировой войны державами-победительницами с государствами, воевавшими на стороне Германии (Италией, Финляндией и др.). Подобного рода соглашения предусматривали два общих и обязательных положения: полное прекращение военных действий и взаимное возвращение всех военнопленных в определенные сроки. Специфический вид П. предусмотрен Уставом ООН. Так, на основании ст. 40 Устава ООН Совет Безопасности правомочен принимать решения, обязывающие участвующие в конфликте стороны принимать временные меры по прекращению огня, отводу войск на заранее занятые позиции, освобождение определенной территории и т. д.

*Стародубцев Г.С.*

## **Переработка**

**ПЕРЕРАБОТКА** – по гражданскому законодательству РФ одно из оснований приобретения права собственности. Согласно ст. 220 ГК РФ, если иное не предусмотрено договором, право собственности на новую движимую вещь, изготовленную лицом путем П. не принадлежащих ему материалов, приобретает собственник материалов. Однако когда стоимость П. существенно превышает стоимость материалов, право собственности на новую вещь приобретает лицо, которое, действуя добросовестно, осуществило П. для себя. Если иное не предусмотрено договором, собственник материалов, приобретший право собственности на изготовленную из них вещь, обязан возместить стоимость ее П., а в случае приобретения права собственности переработчиком он обязан возместить стоимость материалов. Собственник материалов, утративший их в результате недобросовестных действий переработчика, вправе требовать передачи ему новой вещи и возмещения причиненных убытков.

## **Переработка товаров вне таможенной территории**

**ПЕРЕРАБОТКА ТОВАРОВ ВНЕ ТАМОЖЕННОЙ ТЕРРИТОРИИ** – таможенный режим, при котором товары РФ вывозятся без применения к ним экономической политики и используются вне таможенной территории РФ с целью их переработки и последующего выпуска продуктов переработки в свободное обращение на таможенной территории РФ с полным или частичным освобождением от таможенных пошлин и налогов, а также без применения к товарам мер экономической политики (ст. 87–95 ТК).

При П.т. вне т.т. могут применяться те же операции, что и на таможенной территории:

- а) изготовление товара, включая монтаж, сборку и подгонку под другие товары;
- б) собственно переработка и обработка товаров;
- в) ремонт товаров, включая их восстановление и приведение в порядок;
- г) использование некоторых товаров, которые содействуют производству продуктов переработки или облегчают его, даже если эти товары полностью или частично потребляются в процессе переработки.

На основе положений ТК принят ряд нормативных актов ГТК РФ, определяющих как общие вопросы использования режима П.т. вне т.т., так и порядок и условия переработки некоторых категорий товаров либо проведение отдельных операций данного таможенного режима.

Согласно ст. 89 ТК таможенный режим П.т. вне т.т. не может применяться:

- а) если вывоз товаров дает основание требовать возврата ввозных таможенных пошлин, налогов, освобождения от них либо получения выплат, предоставляемых при вывозе;
- б) к товарам, которые до вывоза были выпущены в свободное обращение с полным освобождением от ввозных пошлин и налогов;
- в) в иных случаях, определяемых ГТК РФ по согласованию с Минэкономки и Минфином РФ.

ГТК РФ самостоятельно определяет порядок выдачи лицензии на переработку товаров, получаемых в соответствии с режимом П.т. вне т.т. и условия замены компенсационных товаров иностранными товарами. В некоторых случаях в отношении таможенного режима П.т. вне т.т. решения ГТК РФ принимаются по согласованию с Минэкономки и Минфином РФ, когда таможенный режим П.т. вне т.т. не может быть использован; с Минфином – при освобождении от таможенных пошлин и возврате налогов при вывозе товаров на переработку.

Таможенное оформление вывозимых товаров РФ для помещения под режим П.т. вне т.т. осуществляется таможей, выдавшей разрешение (лицензию) на процедуру переработки, для чего требуется предъявление: разрешения (лицензии) на переработку, выданного в установленном порядке; заполненных надлежащим образом грузовой таможенной декларации, а также самих задекларированных товаров для их досмотра и идентификации.

Согласно ст. 91 ТК П.т. вне т.т. проводится в сроки, устанавливаемые таможенными органами, в порядке, определяемом ГТК. Эти сроки должны, как указано в ТК, основываться на экономически оправданной продолжительности процесса переработки товаров. Компенсационные товары могут быть ввезены на таможенную территорию РФ не позднее года со дня выдачи разрешения на вывоз российских товаров за границу. Таможенные органы имеют право продлить указанный срок по просьбе владельцев товаров. Таможенные органы могут устанавливать обязательное количество выхода продуктов переработки, образующихся в результате переработки товаров. Допускается также замена продуктов переработки иностранными товарами в порядке, определяемом ГТК, в целях их опережающей поставки при наличии аналогичных технических характеристик с продуктами переработки российских товаров.

Действие таможенного режима П.т. вне т.т. завершается выпуском компенсационных товаров в свободное обращение на таможенной территории РФ без применения к ним мер экономической политики, а также с полным либо частичным освобождением от уплаты таможенных пошлин и налогов.



## **Переработка товаров на таможенной территории**

**ПЕРЕРАБОТКА ТОВАРОВ НА ТАМОЖЕННОЙ ТЕРРИТОРИИ** – таможенный режим, при котором иностранные товары используются в установленном порядке для переработки на таможенной территории РФ без применения мер экономической политики и с возвратом сумм ввозных таможенных пошлин и налогов при условии вывоза в соответствии с таможенным режимом экспорта продуктов переработки за пределы таможенной территории РФ. Режим П.т. на т.т. регулируется ст. 58–64 ТК.

Операции по переработке товаров включают:

- изготовление товара, включая монтаж, сборку и подгонку под другие товары;
- собственно переработку и обработку товаров;
- ремонт товаров, включая их восстановление и приведение в порядок;
- использование некоторых товаров, которые содействуют производству продуктов переработки или облегчают его, даже если эти товары полностью или частично потребляются в процессе переработки.

П.т. на т.т. производится при наличии лицензий таможенного органа РФ.

## **Переработка товаров под таможенным контролем**

**ПЕРЕРАБОТКА ТОВАРОВ ПОД ТАМОЖЕННЫМ КОНТРОЛЕМ** – таможенный режим, при котором иностранные товары используются в установленном порядке на таможенной территории РФ без взимания таможенных пошлин и налогов, а также без применения к товарам мер экономической политики для переработки под таможенным контролем с последующим выпуском для свободного обращения или помещением продуктов переработки под иной таможенный режим. Режим П.т. под т.к. регулируется ст. 65–67 ТК. Операции по переработке товаров производятся в том же порядке, что и на таможенной территории.

## **Пересмотр судебных решений по вновь открывшимся обстоятельствам**

**ПЕРЕСМОТР СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ** – один из способов проверки законности разрешения гражданских и арбитражных дел. Вновь открывшиеся обстоятельства – это факты юридические, существовавшие в момент рассмотрения дела и имеющие существенное значение для его разрешения, которые не были и не могли быть известны ни заявителю, ни суду.

Основания такого пересмотра:

а) существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;

б) установленные вступившим в законную силу приговором суда заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, подложность документов либо вещественных доказательств, повлекшие за собой постановление незаконного или необоснованного решения;

в) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия сторон, других лиц, участвующих в деле, либо их представителей или преступные деяния судей, совершенные при рассмотрении данного дела;

г) отмена решения, приговора, определения или постановления суда либо постановления иного органа, послужившего основанием к вынесению данного решения, определения или постановления (ст. 333 ГПК, ст. 192 АПК).

Заявление о пересмотре дела подается лицами, участвующими в деле, или прокурором (в гражданском судопроизводстве) в суд, вынесший решение. Лица, участвующие в деле,

могут подать заявление в течение 3 месяцев со дня установления обстоятельств, являющихся основанием для пересмотра (ст. 334 ГК, ст. 193 АПК).

*Прокудина Л.А.*

## **Перестраховочный договор**

**ПЕРЕСТРАХОВОЧНЫЙ ДОГОВОР** – договор между страховыми (перестраховочными) компаниями, согласно которому одна компания (перестрахователь) обязуется передавать, а другая (перестраховщик) – принимать риски в перестрахование (ст. 967 ГК РФ). Риск выплаты страхового возмещения или страховой суммы, принятый на себя страховщиком по договору страхования, может быть им застрахован полностью или частично по П.д. В П.д. должно быть указано: метод перестрахования, лимиты ответственности перестраховщика, доли его участия в договоре, формы расчета по премии и убыткам и другие условия.

По способу передачи рисков П.д. делятся на факультативные (необязательные) и облигаторные (обязательные). По факультативному договору оригинальный страховщик (перестрахователь) имеет право передавать застрахованные им риски, а другой (перестраховщик) – принять или отказаться от принятия предложенных рисков. По облигаторному договору оригинальный страховщик (перестрахователь) обязан передавать обусловленные доли рисков, принимаемых им на страхование в установленный период времени, другому конкретному страховщику (перестраховщику), а последний обязан их принимать. По условиям передачи облигаторные договоры делятся на пропорциональные и непропорциональные. При пропорциональной форме договора происходит распределение ответственности и соответственно страховой премии между перестрахователем и перестраховщиком пропорционально их участию в договоре. К пропорциональным относятся квотные и эксцедентные, или договоры эксцедента сумм, к непропорциональным – договоры эксцедента убытка и эксцедента убыточности, в которых нет пропорционального распределения рисков и ответственность перестраховщика наступает лишь тогда, когда убыток превысит определенную сумму по каждому событию либо установленную договором общую сумму убытков.

Согласно условиям квотного договора страховая компания передает в перестрахование в согласованной доле все без исключения принятые риски по определенному виду страхования. В этой же доле перестраховщику передается причитающаяся ему премия, и он возмещает перестрахователю (в этой же доле) все оплаченные им в соответствии с условиями страхования убытки. Учитывая, что страховые суммы по некоторым принятым рискам могут быть значительными, участие перестраховщика обычно ограничивается определенным лимитом ответственности по одному риску. По условиям эксцедентного договора все принятые на страхование риски, страховая сумма которых превышает собственное удержание передающей компании, подлежат передаче в перестрахование в пределах определенного лимита (эксцедента). По договору эксцедента убыточности или договору "стоп лосе" (англ. *Stop Loss Treaty*) страховая компания защищает по определенному виду страхования общие результаты прохождения дела на случай, если убыточность превысит обусловленный в договоре процент или величину. Размер убыточности, сверх которой действует договор, обычно устанавливается с таким расчетом, чтобы передающая компания имела возможности защитить себя от дополнительных или чрезвычайных потерь.

**Лит.:**

Страховое дело: Учебник/Под ред. *Л.И. Рейтмана*. М., 1992;

*Шахов В.В.* Страхование. М., 1997;

*Шминова М.Я.* Основы страхового права России. М., 1993.

*Грачева Е.Ю.*

## Персона Нон Грата

ПЕРСОНА НОН ГРАТА (лат. *persona non grata* или *persona ingrata* – нежелательная личность) – уведомление государством пребывания государства, аккредитующего дипломатическое представительство, о том, что глава этого представительства либо какой-нибудь из членов его дипломатического персонала является нежелательным (неприемлемым) в таком качестве. В соответствии с положениями ст. 9 и 43 Венской конвенции о дипломатических сношениях 1961 г. объявление дипломата П.н.г. влечет за собой прекращение функций дипломатического агента и налагает на аккредитующее государство обязанность отозвания такого или прекращения его функций в представительстве. В случае отказа или невыполнения данного обязательства аккредитующим государством в течение разумного срока пребывания может отказаться признавать данное лицо в качестве сотрудника дипломатического представительства, т. е. подвергнуть его процедуре дисмисла.

*Бологов М.Е.*

## Персональная автономия

ПЕРСОНАЛЬНАЯ АВТОНОМИЯ – один из двух видов экстерриториальной (культурно-национальной) автономии, один из способов решения национального вопроса и защиты прав национальных меньшинств. Представляет собой законодательно закрепленную возможность представителей национальных меньшинств (в том числе не составляющих компактной общины на территории данного государства) сохранять свою национальную самобытность, т. е. свободно пользоваться достояниями своей культуры, исповедовать свою религию, использовать свой родной язык в частной и публичной жизни, создавать ассоциации, поддерживать контакты с другими представителями своей национальности как в той же стране, так и за рубежом.

*Додонов В.Н.*

## Петиция

ПЕТИЦИЯ – индивидуальное или коллективное обращение к верховной власти государства с ходатайством об издании законов или принятии определенных мер. Право П. известно с XII в. (жалованная грамота Генриха I английского городу Вернейль в Нормандии). Позже оно внедряется и в буржуазные конституции: Билль о правах 1689 г., французская Конституция 1791 г., германская Конституция 1919 г. В царской России П. не разрешалась, и правительство нередко жестоко расправлялось с ее подателями. В СССР подача не соответствующих партийному курсу политических обращений также была чревата различными репрессиями (расстрелом, тюрьмой, ссылкой, увольнением с работы и т. д.). В Конституции РФ право П. (индивидуальных и коллективных обращений) закреплено в ст. 33.

## Петражицкий Леон Иосифович (1867–1931)

ПЕТРАЖИЦКИЙ Леон Иосифович (1867–1931) – крупный российский социолог и теоретик права, глава кафедры энциклопедии и философии права Петербургского университета (1898–1918), после эмиграции в 1918 г. – профессор Варшавского университета. П. известен прежде всего как автор одной из самых популярных психологических теорий права, согласно которой право есть особая разновидность психических переживаний.

По представлениям П., реальность состоит, с одной стороны, лишь из физических объектов и живых организмов, а с другой – из психических феноменов, одним из которых является интуитивное право. Интуитивное право представляет собой чисто личностное

психическое явление, которое заключается в переживании императивно-атрибутивной обязанности, соответствующей «праву» (просьбе, требованию) другого субъекта. «Императивность» в данном случае предстает как осознание субъектом своего долга, обязанности, тогда как «атрибутивность» заключается в сознании субъектом "своего собственного права", притязания. Подобные отношения складываются, например, между кредитором (атрибутив) и его должником (императив). Именно элемент атрибутивности, по мнению П., отличает право от нравственности, которая, как и право, принадлежит к области психики, но для которой важен момент добровольности в исполнении обязанностей. Поэтому если нравственные обязательства носят общий характер, то правовые всегда конкретны. Исходя из этого, П. делает вывод, что такого понятия, как моральное право, не существует вообще, а право как таковое распространяет свое действие на самую широкую сферу общественных отношений – спорт, игры, поведение детей и родителей, правила этикета и т. п.

На основе императивно-атрибутивного опыта П. делит право на две категории: интуитивное и позитивное право, официальное и неофициальное право. Интуитивное право в отличие от позитивного не связано с идеей нормативных фактов, ограниченностью действия правовых норм и т. п., поэтому его обязательства имеют универсальный характер. Некоторые области отношений между людьми регулируются исключительно интуитивным правом, например отношения между соседями, любимыми, друзьями и т. д.

Внешние же формы проявления права – его социальный, нормативный аспект – в соответствии с теорией П., представляют собой только следствия психических переживаний субъекта, а не сущность права. В связи с этим П. изучает не абстрактные юридические правила и правовые принципы, а исследует действительные механизмы человеческого сознания, способного испытывать чувство долга и правоты своих притязаний.

По мнению П., цель юридической науки – разработка теории права как совокупности мер, призванных целенаправленно формировать «правовое» начало в психике и поведении человека. В связи с этим он изучает воздействие права на мотивацию поведения человека и устанавливает, что одни мотивы право укрепляет и стимулирует, другие – сдерживает и подавляет. Право, таким образом, воздействует на характер человека, поскольку укрепляет одни и ослабляет другие его свойства. Отсюда большое воспитательное значение права и его роль в обеспечении правопорядка.

Наконец, право, по теории П., призвано выполнять две общественные функции: дистрибутивную и организационную. Первая заключается в распределении предметов, обладающих материальной (экономической) ценностью, главным образом посредством концепции собственности, вторая – в наделении одних лиц правом издавать повеления другим.

Таким образом, между позитивным санкционированным государственным правом и правом естественным как порождением абсолютного разума П. избрал некий третий путь познания сущности права через психологию человека. Тот же подход он использует и при изучении сущности государства. Утверждая, что человек испытывает психологическую потребность жить в рамках организованного сообщества и принимать участие в коллективном производстве, П. определяет общество и государство как совокупность психологического взаимодействия людей и их объединений. Возникновение государства в этом случае – следствие психологического развития человека, становления у него своеобразных "правовых эмоций".

Во многом благодаря оригинальной теории права П. психологическая юриспруденция является одной из наиболее активных юридических доктрин современности.

**Соч.:**

Очерки философии права (1900);

О мотивах человеческих поступков(1904);

Теория права и государства в связи с теорией нравственности. Т. I–II (1907);

Введение в изучение права и нравственности. Эмоциональная психология(1908)и др.

**Лит.:**

Сурия П.С. Юриспруденция. Философия права. Краткий курс. М., Budapest, 1996;

История политических и правовых учений. XX в. М., 1995.

*Жуковская Н.Ю.*

## **Пионтковский Андрей Андреевич (1898–1973)**

**ПИОНТКОВСКИЙ** Андрей Андреевич (1898–1973) – выдающийся советский ученый-криминалист, заслуженный деятель науки РСФСР, доктор юридических наук, профессор. Родился в Казани в семье видного российского ученого-криминалиста, профессора Казанского университета. Опубликовал около 200 научных трудов, посвященных сложным проблемам общей теории права, философии и методологии юридических наук, уголовно-правовым взглядам Канта, А. Фейербаха, Фихте, Гегеля и др. Им были написаны учебники по Общей и Особенной частям советского уголовного права. Научно-исследовательскую работу П. активно совмещал с практической деятельностью в правоохранительных органах. В 1946–1951 гг. являлся членом ВС СССР. Принимал непосредственное участие в подготовке различных законопроектов по уголовному праву, разработке Основ уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик 1958 г. Был одним из разработчиков УК РСФСР 1960 г., вице-президентом Международной ассоциации уголовного права, почетным доктором Варшавского университета. Награжден многими орденами и медалями СССР.

*Аликперов Х.Д.*

## **Пиратство**

**ПИРАТСТВО** (морской разбой) – неправомерный акт насилия, задержания или грабежа, совершенный с личными целями экипажем или пассажирами какого-либо частновладельческого судна и направленный:

- а) в открытом море против судна, лиц или имущества, находящихся на борту;
- б) против судна, лиц или имущества в месте, находящемся за пределами юрисдикции какого бы то ни было государства.

К П. относятся также сознательное соучастие в пиратском акте, подстрекательство или сознательное содействие его совершению. Рассматриваются как П. и действия военного судна или государственного судна, экипаж которого поднял мятеж и захватил власть над этим судном.

В уголовном праве РФ П. является преступлением против общественной безопасности (ст. 227 УК). П. определяется как нападение на морское или речное судно в целях завладения чужим имуществом, совершаемое с применением насилия или с угрозой его применения. Нападение при П. - это внезапные действия насильственного характера для временного или окончательного захвата морского или речного судна, захват – установление контроля над судном. Необходимым признаком П. является применение насилия или угроза его применения. Насилие при П. может выражаться в причинении вреда здоровью различной тяжести, в нанесении побоев, ограничении или незаконном лишении свободы. П. совершается с прямым умыслом и целью завладения чужим имуществом. Квалифицированными видами П. являются его совершение неоднократно и с применением оружия. Особо квалифицированными видами П. является деяние, совершенное организованной группой либо повлекшее по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия. К иным тяжким последствиям следует отнести, например, крушение судна, серьезные повреждения судна, гибель груза.

Сегодня сферами действия пиратов являются страны Северной и Южной Америки и Юго-Восточной Азии.

– На Дальнем Востоке в середине 80-х гг. особенно активизировали свою преступную

деятельность пиратские группировки в Малаккском проливе, омывающем Малайзию, Таиланд, Индонезию и Сингапур.

До второй половины XX в. не существовало многостороннего соглашения, в котором бы государства дали общепризнанное определение П. и скоординировали методы борьбы с ним. Созданная на 1-й сессии Генеральной Ассамблеи ООН Комиссия международного права подготовила проект статей по международному морскому праву, которые легли в основу четырех конвенций, принятых Женевской конференцией ООН по морскому праву 29 апреля 1958 г. Среди этих конвенций, получивших всеобщее признание, первостепенное значение имеет Конвенция об открытом море, в которой дается определение П. и намечается процедура борьбы с ним (ст. 15–23). Содержание этих статей почти дословно воспроизводится в ст.101–107, 110–111 Конвенции ООН по морскому праву 1982 г., принятой 3-й Конференцией ООН по морскому праву, которая вступила в силу 16 ноября 1995 г.

Преследование и захват пиратского судна могут производиться любым уполномоченным на то судном, которое передаст пиратов собственному государству. Это государство проводит расследование и направляет дело в суд в соответствии со своей национальной процедурой.

В отличие от сухопутных разбойников, пираты совершают нападения в пространстве, находящемся вне территориальной юрисдикции, в открытом море, на побережье с моря или в воздушном пространстве над ними. Они не подчинены никакому государственному образованию: у них, как правило, нет ни порта приписки, ни гражданства, ни флага, который признавался бы законным в открытом море: за их действия никто не несет ответственности, кроме них самих.

*Панов В.П., Орешкина Т.Ю.*

## **Письменные сделки**

см. *Сделки* .

## **Плагиат**

ПЛАГИАТ – умышленное присвоение авторства на чужое произведение науки, литературы или искусства в целом или в части. По законодательству РФ влечет гражданско-правовую и уголовную ответственность. Принуждение к соавторству также рассматривается как П.

## **Плата за воду**

ПЛАТА ЗА ВОДУ – один из видов обязательных неналоговых платежей за пользование природными ресурсами.

В соответствии с ФЗ РФ от 6 мая 1998 г. № 71-ФЗ "О плате за пользование водными объектами" плательщиками П. за в. являются организации и предприниматели, непосредственно осуществляющие пользование водными объектами с применением сооружений, технических средств или устройств, подлежащее лицензированию в порядке, установленном законодательством РФ. П. за в. с заборо (добычей) воды из подземных источников осуществляется в соответствии с законодательством РФ о недрах.

Объектом признается пользование водными объектами в целях:

- а) осуществления забора воды из водных объектов;
- б) удовлетворения потребности гидроэнергетики в воде;
- в) использования акватории водных объектов для лесосплава, осуществляемого без применения судовой тяги (в плотках и кошелях), а также для добычи полезных ископаемых, организованной рекреации, размещения плавательных средств, коммуникаций, зданий,

сооружений, установок и оборудования, для проведения буровых, строительных и иных работ;

г) осуществления сброса сточных вод в водные объекты.

Не признается объектом П. за в. водопользование в чрезвычайных, природоохранных, санитарных, научных, рекреационных и других общественно полезных целях. прямо не связанных с хозяйственной деятельностью и загрязнением вод. До 2003 г. не будет являться объектом П. за в. сельскохозяйственное водопользование.

Размер П. за в. зависит от:

- а) объема воды, забранной из водного объекта;
- б) объема продукции (работ, услуг), произведенной (выполненных, оказанных) при пользовании водным объектом без забора воды;
- в) площади акватории используемых водных объектов;
- г) объема сточных вод, сбрасываемых в водные объекты.

Законом установлены минимальные и максимальные ставки П. за в. (например, 30,0-176,0 руб. за 1 тыс. куб. м воды, забранной из поверхностных водных объектов в пределах установленных лимитов. – для плательщиков, осуществляющих забор воды). В пределах, определенных ФЗ РФ. эти ставки устанавливаются Правительством РФ по бассейнам рек, озерам, морям и экономическим районам. Ставки П. за в. по категориям плательщиков в зависимости от вида водопользования, состояния водных объектов и с учетом местных условий водообеспечения устанавливаются субъектами РФ. Для определенных категорий плательщиков могут устанавливаться льготные ставки П. за в.

## **Плата за загрязнение атмосферного воздуха**

ПЛАТА ЗА ЗАГРЯЗНЕНИЕ АТМОСФЕРНОГО ВОЗДУХА – устанавливается на основании Закона РСФСР от 19 декабря 1991 г. № 2060-1 "Об охране окружающей природной среды". Дифференцированные ставки за загрязнение окружающей природной среды, в том числе атмосферного воздуха, устанавливаются органами исполнительной власти субъектов РФ в соответствии с постановлением Правительства РФ от 28 августа 1992 г. № 632 "Об утверждении порядка определения платы и ее предельных размеров за загрязнение окружающей природной среды, размещение отходов, другие виды вредного воздействия". Плата за нормативные и сверхнормативные выбросы, сбросы вредных веществ, размещение отходов перечисляется предприятиями, учреждениями, организациями в бесспорном порядке. Сроки платы устанавливаются территориальными органами Госкомэкологии РФ. В случае их нарушения суммы платежей взыскиваются с природопользователей – загрязнителей природы без обращения в суд. При заявлении исков об обратном взыскании списанных сумм они рассматриваются арбитражными судами в соответствии со ст. 22 АПК. Внесение платы не освобождает природопользователей от выполнения мероприятий по охране окружающей природной среды и возмещения вреда, причиненного экологическим правонарушением. Органы исполнительной власти субъектов РФ по согласованию с территориальными органами Госкомэкологии РФ и Санэпиднадзора Минздрава РФ могут понижать размеры П. за з.а.в. или освобождать от нее отдельные организации социальной и культурной сферы, а также организации, финансируемые из бюджета, но не вправе вводить дополнительные платежи или повышать существующие.

Лит.: Комментарий к Закону РФ "Об охране окружающей природной среды". М., 1997.

*Жариков Ю.Г.*

## **Плата за землю**

ПЛАТА ЗА ЗЕМЛЮ – установлена Законом РСФСР от 11 октября 1991 г. № 1738-1 "О плате за землю" в формах: земельного налога, арендной платы и нормативной цены земельного участка. Граждане и юридические лица за земельные участки, находящиеся у них

в собственности, пожизненном наследуемом владении, постоянном (бессрочном) пользовании, уплачивают земельный налог. За переданные в аренду земельные участки из государственных и муниципальных земель уплачивается арендная плата. При покупке и выкупе земельных участков для государственных и муниципальных нужд, а также при залоге используется нормативная цена. Порядок определения земельного налога, арендной платы и нормативной цены устанавливается ФЗ и законами субъектов РФ.

Земельный налог зависит от плодородия почв, других природных и экономических условий, местоположения земельного участка. Для определения земельного налога периодически проводятся рентные оценки земельных участков на основе учета дополнительного дохода, образующегося за счет плодородия почвы земельного участка, его местоположения и развития инфраструктуры.

Граждане, имеющие в собственности, пожизненном наследуемом владении, постоянном (бессрочном) пользовании земельные участки, облагаются прогрессивным земельным налогом на ту часть земельного участка, которая превышает предельный размер. Ставки прогрессивного земельного налога устанавливаются законами субъектов РФ или нормативными правовыми актами представительных органов местного самоуправления (по принадлежности земель) посредством введения повышающих коэффициентов к утвержденным ставкам.

Закон о плате за землю устанавливает перечень лиц (юридических и физических) и объектов, которые освобождены от уплаты налога:

- а) заповедники, национальные и дендрологические парки, ботанические сады;
- б) предприятия, а также граждане, занимающиеся традиционными промыслами в местах проживания и хозяйственной деятельности малочисленных народов и этнических групп, а также народными художественными промыслами и народными ремеслами в местах их традиционного бытования;
- в) научные организации, опытные, экспериментальные и учебно-опытные хозяйства научно-исследовательских учреждений и учебных заведений сельскохозяйственного и лесохозяйственного профиля, а также научные учреждения и организации другого профиля за участки, непосредственно используемые для научных, научно-экспериментальных, учебных целей и для испытаний сортов сельскохозяйственных и лесохозяйственных культур;
- г) учреждения искусства, кинематографии, образования, здравоохранения, финансируемые за счет средств соответствующих бюджетов либо за счет средств профсоюзов (за исключением курортных учреждений), детские оздоровительные учреждения, государственные органы охраны природы и памятников истории и культуры, а также религиозные объединения, на земле которых находятся используемые ими здания, охраняемые государством как памятники истории, культуры и архитектуры;
- д) предприятия, учреждения, организации, а также граждане, получившие для сельскохозяйственных нужд нарушенные земли (требующие рекультивации), на первые 10 лет пользования или в целях добычи торфа, используемого на повышение плодородия почв;
- е) участники Великой Отечественной войны, а также граждане, приравненные к ним по социальным гарантиям и льготам;
- ж) граждане, впервые организующие крестьянские (фермерские) хозяйства, освобождаются от уплаты земельного налога в течение 5 лет с момента предоставления им земельных участков;
- з) учреждения культуры, физической культуры и спорта, туризма, спортивно-оздоровительной направленности и спортивные сооружения;
- и) высшие учебные заведения, научно-исследовательские учреждения, предприятия и организации; государственные научные центры, а также высшие учебные заведения и научно-исследовательские учреждения министерств и ведомств РФ по перечню, утверждаемому Правительством РФ;
- к) государственные предприятия связи, АО связи, контрольный пакет акций которых принадлежит государству, обеспечивающие распространение (трансляцию) государственных



программ телевидения и радиовещания, а также осуществляющие деятельность в интересах обороны РФ; предприятия водного и речного транспорта;

л) граждане, подвергшиеся воздействию радиации, включая ядерное оружие и космическую технику;

м) военнослужащие, граждане, уволенные с военной службы и имеющие общую продолжительность военной службы 20 лет и более, члены семей военнослужащих и сотрудников органов внутренних дел, потерявшие кормильца при исполнении им служебных обязанностей;

н) земли общего пользования населенных пунктов (ст. 76 ЗК).

Субъекты РФ могут устанавливать дополнительные льготы, но в пределах сумм земельного налога, переданных РФ в распоряжение соответствующего субъекта РФ. Органы местного самоуправления также имеют право устанавливать льготы по земельному налогу в виде частичного освобождения на определенный срок, отсрочки выплаты, понижения ставки земельного налога в пределах суммы налога, остающейся в их распоряжении.

*Жариков Ю.Г.*

### **Платежи за пользование лесным фондом**

**ПЛАТЕЖИ ЗА ПОЛЬЗОВАНИЕ ЛЕСНЫМ ФОНДОМ** – один из видов неналоговых платежей за пользование природными ресурсами. Предусмотрены ЛК в виде лесных податей или арендной платы. Лесные подати взимаются при краткосрочном пользовании участками лесного фонда, арендная плата – при аренде участков лесного фонда. П. за п.л.ф. введены с целью частичного покрытия расходов государства на воспроизводство, охрану и защиту лесных массивов, а также стимулирования рационального использования лесного фонда.

Лесные подати взимаются за все виды лесопользования. Ставки лесных податей устанавливаются субъектами РФ по согласованию с территориальными органами федерального уровня или определяются по результатам лесных аукционов. Лесные подати не взимаются за древесину, заготавливаемую при проведении рубок промежуточного пользования, других лесохозяйственных работ, лесоустройстве, научно-исследовательских и проектных работ для нужд лесного хозяйства, а также при заготовке второстепенных лесных ресурсов и осуществлении побочного лесопользования лесхозами федерального органа управления лесным хозяйством.

Арендная плата определяется на основе ставок лесных податей. Размер арендной платы, порядок, условия и сроки ее внесения определяются договором аренды участка лесного фонда. Величина арендной платы зависит от количества и качества лесных ресурсов, местоположения участков лесного фонда. Размер ставок устанавливается субъектами РФ.

От П. за п.л.ф. для собственных нужд освобождаются участники Великой Отечественной войны и приравненные к ним по льготам лица. инвалиды I и II групп, пенсионеры, проживающие в сельской местности, лица, пострадавшие от стихийных бедствий, вынужденные переселенцы, крестьянские (фермерские) хозяйства, а также представители коренных малочисленных народов.

### **Платежи за право пользования недрами**

**ПЛАТЕЖИ ЗА ПРАВО ПОЛЬЗОВАНИЯ НЕДРАМИ** – один из видов неналоговых платежей за пользование природными ресурсами; предусмотрены Законом РФ от 21 февраля 1992 г. № 2395-1 "О недрах" и включают:

- сбор за участие в конкурсе (аукционе) и выдачу лицензий;
- платежи за пользование недрами;
- отчисления на воспроизводство минерально-сырьевой базы;
- акцизы.

Уплата сбора – одно из условий регистрации заявки на участие в конкурсе (аукционе).

Сумма сбора определяется исходя из прямых затрат, связанных с организацией и проведением конкурса (аукциона), подведением его итогов, а также подготовкой, оформлением и регистрацией выдаваемой лицензии на пользование недрами. Платежи за пользование недрами охватывают разведку месторождений полезных ископаемых, их добычу и пользование недрами в иных целях. Размеры платежей определяются с учетом экономико-географических условий, размера участка недр, вида полезного ископаемого, продолжительности работ, степени геологической изученности территории и степени риска. Эти платежи взимаются в форме разовых и (или) регулярных взносов за единицу использованного участка недр или площади. Размеры платежей за добычу полезных ископаемых определяются с учетом вида полезного ископаемого, количества и качества его запасов, природно-географических, экономических и других условий как доля от стоимости добытых полезных ископаемых и потерь при добыче, превышающих нормативы, устанавливаемые ежегодными планами горных работ и согласованные с органами горного надзора. Сумма этих платежей включается в себестоимость добычи полезных ископаемых. Конкретный порядок и условия взимания платежей за пользование недрами, критерии установления ставок определяются Правительством РФ. При этом окончательные размеры таких платежей устанавливаются при предоставлении лицензии на пользование недрами.

Закон о недрах предусматривает освобождение отдельных категорий пользователей недр от уплаты платежей при пользовании недрами.

К ним, в частности, относятся:

а) собственники, владельцы земельных участков, осуществляющие добычу общераспространенных полезных ископаемых и подземных вод на принадлежащих им земельных участках;

б) пользователи недр, ведущие региональные геологические, геофизические работы, направленные на общее геологическое изучение недр, геологические работы по прогнозированию землетрясений и исследованию вулканической деятельности, инженерно-геологические изыскания, палеонтологические, гео- и экологические исследования, контроль за режимом подземных вод, иные работы, проводимые без существенных нарушений целостности недр;

в) пользователи недр, получившие участки недр для образования особо охраняемых геологических объектов.

Плата за пользование недрами может взиматься в формах:

- денежных платежей;
- части объема добытого минерального сырья или иной продукции, производимой пользователем недр (на основе специальных соглашений о разделе продукции);
- выполнения работ или предоставления услуг;
- зачета сумм предстоящих платежей в федеральный бюджет, в бюджеты субъектов РФ и в местные бюджеты в качестве долевого вклада в уставный фонд создаваемого горного предприятия.

Конкретная форма внесения платы устанавливается в лицензии на пользование недрами.

## **Платежное поручение**

**ПЛАТЕЖНОЕ ПОРУЧЕНИЕ** – расчетный документ установленной формы, содержащий приказ плательщика обслуживающему его банку перевести определенную денежную сумму на счет указанного плательщиком лица в этом или ином банке в срок, предусмотренный законом или устанавливаемый в соответствии с ним. Основанием этого приказа является ранее заключенный договор банковского счета.

П.п. – преобладающая форма расчетов в РФ.

Согласно п. 1 ст. 863 ГК РФ срок для перечисления средств может быть сокращен договором банковского счета либо применяемыми в банковской практике обычаями

делового оборота.

В настоящее время на практике все банки пользуются п. 3.1–3.7 Положения о безналичных расчетах в РФ (утверждено письмом ЦБ от 9 июля 1992 г. № 14). Кроме того, банки и суды нередко ссылаются на нормы пунктов 2.1–2.5 этого же Положения – о порядке оформления расчетных документов вообще.

Статья 864 ГК РФ считает двумя условиями исполнения банком П.п. соответствие его содержания и формы требованиям, предусмотренным законом и установленными в соответствии с ним банковскими правилами и наличие средств на счете плательщика, если иное не предусмотрено договором между плательщиком и банком (см. *Овердрафт*). При несоответствии П.п. указанным требованиям банк уточняет его содержание. Такой запрос должен быть сделан плательщику незамедлительно по получении поручения. При неполучении ответа в срок, предусмотренный законом или установленными в соответствии с ним банковскими правилами, а при их отсутствии – в разумный срок банк может оставить П.п. без исполнения и вернуть его плательщику, если иное не предусмотрено законом, установленными в соответствии с ним банковскими правилами или договором между банком и плательщиком.

П.п. исполняются банком с соблюдением очередности списания денежных средств со счета (ст. 855 ГК РФ). Банк, принявший П.п. плательщика, обязан перечислить соответствующую денежную сумму банку получателя средств для ее зачисления на счет лица, указанного в поручении. Банк вправе привлекать другие банки для выполнения операций по перечислению денежных средств на счет, указанный в П.п. клиента. Банк обязан незамедлительно информировать плательщика по его требованию об исполнении П.п.

*Белов В.А.*

## **Платежное требование**

**ПЛАТЕЖНОЕ ТРЕБОВАНИЕ** – расчетный документ установленной формы, содержащий приказ получателя денежных средств обслуживающему банку обеспечить производство списания определенной суммы денежных средств со счета третьего лица (плательщика) в этом же или другом банке (учреждений банка).

В настоящее время, в связи с развитием коммерческого кредитования в виде авансовых платежей (предоплаты), расчеты П.т. практически не осуществляются. Ликвидация единой государственной банковской системы и создание множества коммерческих банков привели к тому, что расчеты П.т. были официально отменены путем исключения из исчерпывающего перечня расчетных документов П.т. Сегодня порядок расчетов П.т. сохранил силу лишь в части применения инкассовых поручений.

*Белов В.А.*

## **Платежное требование-поручение**

**ПЛАТЕЖНОЕ ТРЕБОВАНИЕ-ПОРУЧЕНИЕ** – расчетный документ установленной формы, содержащий приказ получателя денежных средств обслуживающему банку обеспечить производство списания определенной суммы денежных средств со счета третьего лица (плательщика) в этом же или другом банке (учреждении банка) при условии, что плательщик даст своему банку поручение идентичного содержания.

ГК неизвестно понятие П.т.-п. Единственными нормами, регламентирующими применение данных документов, являются правила п. 6.1–6.5 Положения о безналичных расчетах в Российской Федерации (утверждено письмом ЦБ от 9 июля 1992 г. № 14).

*Белов В.А.*

**Платон (423–347 гг. до н. э.)**

ПЛАТОН (423–347 гг. до н. э.) – великий мыслитель античности, ученик Сократа. После смерти учителя уехал из Афин, много путешествовал (по Египту, Южной Италии, побывал в Мегарах и Сицилии). П. основал в Афинах в 387 г. до н. э. Академию, которая просуществовала до 529 г. н. э. Главные произведения П. на государственно-правовую тематику: «Протагор», "Апология Сократа", «Критон», "Государство", «Политик», "Софист", «Парменид», "Законы".

В диалоге «Государство» П. дает свой проект идеального государства. Он исходит из идеи справедливости, утверждая, что справедливый человек похож на справедливое государство. Три начала в человеческой душе (разумное, яростное, вожделеющее) соответствуют трем началам в государстве (совещательному, защитному и деловому). Этим государственным началам соответствуют три сословия – правители, воины и производители. П. считал справедливым то, что каждое начало занимается своим делом и не вмешивается в другие дела. Во имя единства государства эти три сословия должны составлять иерархию. Философам дана способность рассуждать, и поэтому они господствуют. Воины олицетворяют яростное начало, они подчиняются первому началу, защищают его с оружием в руках. Третье начало – вожделеющее – представляют ремесленники и земледельцы. Они подчиняются первым двум.

Идеальное государство (полис) – это совместное поселение. Чтобы удовлетворить потребности всех, необходимо разделение труда между жителями государства. Для основания иерархии сословий в идеальном государстве П. придумал миф о том, что бог в первое сословие при рождении добавил золото, во второе – серебро, в третье – железо и медь. П. допускал переход из одного сословия в другое.

Воины (стражи государства) должны жить коллективно, на основе равенства и солидарности. Им запрещается прикасаться к золоту и серебру. Более того, П. считал необходимым введение для стражей общности жен и детей. Женщины имеют равные права с мужчинами. Детей двух первых сословий воспитывает государство, семьи как таковые им не нужны.

Об устройстве жизни третьего сословия П. не пишет, так как считает это компетенцией властей идеального государства. Третье сословие в принципе свободно, как и первые два. Они – не рабы. П. обращает внимание на значение в государстве имущественного неравенства. Он – за умеренность, средний достаток.

П. разделяет естественно-правовой взгляд Сократа надгосударственное устройство. Идеальное государство П. – это справедливое правление лучших. Такое правление и действие справедливых законов – две главные черты идеального государства. Платоновское идеальное государство – аристократия (если правителей несколько). Но если среди правителей выделится один, то это будет царская власть. Такое правление также подходит для идеального устройства.

П. считал, что существует всего 5 форм государства – аристократия, тимократия, олигархия, демократия и тирания. Они соответствуют 5 видам душевного склада. Между формами государства прослеживается связь. П. характеризует их по мере деградации. Так, идеальная аристократия портится из-за появления частной собственности на землю и дома, свободные граждане превращаются в рабов. Яростное начало побеждает разумное, и аристократия переходит в тимократию. Государство начинает вести бесконечные войны (подобно Спарте). В результате войн у некоторой части граждан накапливается богатство. Так появляется олигархический строй. Бедная часть граждан недовольна подобным правлением, и это недовольство приводит к перевороту. На смену олигархии приходит демократия. П. считает этот строй приятным и разнообразным, но без должного управления. При демократии все (равные и неравные) несправедливо уравниваются. Таким образом, причину смены форм государства П. видит во внутренних противоречиях, в злоупотреблении основным принципом государственного устройства (например, в олигархии – богатство, в демократии – свобода). Из демократии возникает тирания. По мнению П., если дать гражданам слишком много свободы, они выберут себе тирана –

"ставленника народа". В таком государстве неизбежно беззаконие, насилие и произвол. Для П. это наихудшая форма государства.

В диалоге «Политик» П. обосновывает свое мнение о политике. Он считает ее царским искусством, которое требует знаний и умений управлять народом. Если в государстве есть способные правители, то они могут обойтись без законов. Если же таких правителей нет, то государство должно управляться с помощью законов. С этой точки зрения П. различает семь форм государственного устройства. Кроме идеального государства (где у власти разумные правители) П. указывает на три вида правления: монархию, власть немногих и власть большинства. В зависимости от законности правления каждый вид делится на два: законная монархия – царская власть, противозаконная – тирания; законная власть немногих – аристократия, незаконная – олигархия. Кроме того, есть демократия – с законами и без них. Таким образом, П. использует принцип законности в своей системе.

В «Законах» Платон описывает "второй по достоинству" государственный строй. У власти в таком государстве находятся 37 правителей, избранных народом. Возраст их – от 50 до 70 лет. У власти можно находиться не более 20 лет. У этих "стражей законов" есть широкие полномочия, но в основе правления лежат законы. К высшим органам государства также относится выборный Совет и 360 членов – по 90 от каждого класса. Граждане в государстве делятся на 4 класса по имущественному цензу. Народное собрание обязательно для посещения только первых 2 классов. Большое количество должностных лиц и военных чинов избираются только после докимасии, т. е. проверки на правомерность их претензий. Кроме того, там имеется особый надгосударственный орган власти – "ночное собрание" из 10 самых мудрых стражей для решения самых важных вопросов. Второе идеальное государство отличается от первого тем, что 5040 граждан по жребию получают земельный участок и дом только на правах владения. Земля считается общей собственностью государства. Быт второго государства похож на быт первого, в основе которого заложен коллективизм, единомыслие и т. п.

П. в «Законах» называет два государственных строя. В первом у власти находятся разумные правители, а во втором – правители, которые должны пользоваться законами. Эти законы справедливы, так как создаются на благо всех граждан. При создании справедливых законов надо ограничивать власть правящих и свободу управляемых. Проектируя второе государство, П. огромное значение придает детальной разработке суровых законов, которые должны регламентировать всю общественную и личную жизнь граждан. П. указывает на необходимость правильно устроенного правосудия. Но, по мнению П., оно не является отдельной властью в государстве. Каждый правитель выступает как судья.

Таким образом, в основе второго идеального государства лежат четкие и суровые законы, которые распространяются только на свободных граждан. Рабы гражданами государства не считаются. На страже законов самого государства стоит правосудие. Такое государство П. считает лучшим. Платоновские проекты идеальных государств впоследствии подверглись критике со стороны его учеников и других философов и теоретиков. Но значение политико-правового учения П. огромно. Нельзя забывать, что все учения античности формировались в условиях деления людей на свободных и рабов, аполитическая мысль была выражением взглядов свободных.

*Тимошевская А.Д.*

## Плебисцит

ПЛЕБИСЦИТ (лат. *plebiscitum* от *plebs* – простой народ и *scitum* – решение, постановление) – всенародное обсуждение, вид всенародного голосования. референдум. С юридической точки зрения отсутствуют различия между референдумом и П. Однако П. называют референдум по вопросам, имеющим судьбоносный характер для страны или региона: о государственной принадлежности спорной территории, о форме правления, дальнейшем существовании правящего режима, доверии лидеру страны. П. используется

политиками для достижения не только юридических, но и политических целей, поскольку победа позиции инициатора П. увеличивает многократно его политические шансы. Во Франции П. считается синонимом референдума.

Примерами П. являются голосования по поводу получения Наполеоном Бонапартом пожизненного консульства (1802) и наследственного императорского достоинства (1804), по поводу государственного переворота, совершенного президентом Французской П. Республики Луи Бонапартом в 1852 г. Процедуры проведения П. и референдума не отличаются друг от друга. Фактически П. являлись проводившиеся в начале 70-х гг. референдумы во Франции, в Египте в период президентства А. Садата, голосования в Чили в 1978, 1980 и 1988 гг. (последний П. 1988 г. был проведен по поводу продления мандата президента), в Южной Корее в 1969, 1972 и 1980 гг. В Бразилии 21 апреля 1993 г. был проведен П., в результате которого большинство населения высказалось за сохранение в стране президентской формы правления.

*Бойцова В.В., Бойцова Л.В.*

## **"Плебисцитарная демократия"**

"ПЛЕБИСЦИТАРНАЯ ДЕМОКРАТИЯ" – политико-правовая теория, разработанная на базе политического опыта V Республики Франции голлистского периода. Согласно теории "П.д." условия существования высокоразвитого индустриального общества требуют концентрации всей политической и административной власти в руках динамичного общенационального лидера ("сильного" президента) и подчиненного ему высокопрофессионального бюрократического аппарата. В интересах обеспечения полной политической стабильности президент должен опираться не на «деградирующие» парламентские учреждения, а непосредственно на волеизъявление нации, выражаемое через плебисциты.

## **Пленарные заседания**

ПЛЕНАРНЫЕ ЗАСЕДАНИЯ – важнейшая форма деятельности органов представительной власти, при которой парламент, его палата или иной представительный орган собираются в полном составе. Только на П.з. принимаются решения по наиболее важным вопросам, входящим в компетенцию данного представительного органа, таким, как избрание руководящих должностных лиц и органов, утверждение бюджета, делегирование полномочий и т. п.

## **Плоды**

ПЛОДЫ – поступления, полученные в результате использования имущества. К естественным (органическим) П. относятся приплод животных, шерсть, молоко, яйца домашней птицы, плоды фруктовых деревьев и т. п. Плоды, приносимые вещь в гражданском обороте (проценты за пользование денежными средствами, наемная плата и т. д.), носят название доходов. П. являются объектом гражданских прав. П. принадлежат лицу, использующему на законном основании имущество, продуктом которого они являются (ст. 136 ГК РФ). Данное правило носит диспозитивный характер и допускает иное решение вопроса о возникновении права собственности на П. в законе, иных правовых актах или в договоре. Так, в соответствии со ст. 299 ГК РФ П. от использования имущества на унитарных государственных и муниципальных предприятиях считаются государственной собственностью. Принадлежность П. определяется с момента их отделения от плодоносящего имущества.

## **Плюральный (множественный) вотум**

**ПЛЮРАЛЬНЫЙ** (множественный) **ВОТУМ** – в конституционном праве предоставление одному избирателю права голосовать несколько раз. Применялся в XIX в. В Великобритании, Германии и ряде других стран Западной Европы существовал порядок, когда наряду с включением в избирательный список по месту жительства гражданин включался в список того округа, где находилось его недвижимое имущество или университет, где он получил диплом о высшем образовании. В XX в. утратил значение. П.в. сохранился в некоторых штатах Австралии и в Новой Зеландии, где владельцы крупной собственности на выборах органов местного самоуправления имеют по несколько голосов.

## **Побег**

**ПОБЕГ** – преступление против правосудия, предусмотренное в ст. 313 УК. Уголовной ответственности за П. подлежит лицо, отбывающее наказание в местах лишения свободы либо находящееся под арестом или под стражей в местах предварительного заключения. Лицо, отбывающее арест в качестве меры административного взыскания, не может быть субъектом данного преступления. П. заключается в самовольном оставлении перечисленных в законе мест нахождения осужденного, подозреваемого или обвиняемого.

Лицо считается находящимся под стражей во время пребывания в зале суда, в кабинете следователя, во время следования в суд и обратно, проведения следственного эксперимента, при выходе на место совершения преступления.

Обстоятельствами, отягчающими ответственность за П., являются:

– применение насилия, опасного для жизни и здоровья, либо угроза применения такого насилия к сотруднику места лишения свободы или предварительного заключения либо к иным лицам;

– совершение данного преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

– применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

П. - длящееся преступление, которое заканчивается в момент задержания виновного или явки его с повинной.

*Устинова Т.Д.*

## **Побои**

**ПОБОИ** – нанесение побоев или совершение иных насильственных действий, причинивших физическую боль, но не вызвавших кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей трудоспособности (ст. 116 УК). Под П. следует понимать нанесение потерпевшему многократных ударов, его избивание. Нанесение единичных ударов понятием П. не охватывается. Под иными насильственными действиями, причинившими физическую боль, понимаются щипание, сдавливание, сечение потерпевшего, вырывание волос. Они также могут быть квалифицированы как П. П. или иные насильственные действия могут влечь за собой незначительное повреждение органов и тканей в виде синяков, ссадин, ушибов, небольших ранок без кратковременного расстройства здоровья или незначительной стойкой утраты общей трудоспособности. Как П. квалифицируется причинение вреда с расстройством здоровья на срок не более 6 дней. При более значительных последствиях содеянное подлежит квалификации как умышленное причинение легкого вреда здоровью (ст. 115 УК). С субъективной стороны П. характеризуются умышленной формой вины.

*Орешкина Т.Ю.*

## **Поверенный в делах**

**ПОВЕРЕННЫЙ В ДЕЛАХ** – глава дипломатического представительства младшего в протокольном отношении уровня (миссии, возглавляемой П. в д.) после соответственно посла и посланника. П. в д. аккредитуется, в отличие от посла и посланника, не при главе государства, а при главе ведомства иностранных дел. Термин "П. в д." означает также должность главы соответствующего представительства. П. в д. не следует смешивать с временным поверенным в делах, т. е. исполняющим обязанности главы дипломатического представительства (любого класса) в случае отсутствия последнего.

## **Поворот исполнения решения**

**ПОВОРОТ ИСПОЛНЕНИЯ РЕШЕНИЯ** – возврат ответчику всего того, что было с него взыскано в пользу истца, в случае отмены исполненного решения суда и вынесения – после нового рассмотрения дела – решения об отказе в иске полностью или в части либо прекращения производства по делу или оставления иска без рассмотрения (ст. 430 ГПК. ст. 208 АПК). П.и.р. – форма защиты прав должника. Возможен в любом случае независимо от того, в каком порядке отменено судебное решение: в кассационном, надзорном или по вновь открывшимся обстоятельствам.

Вопрос о П.и.р. разрешается по собственной инициативе судом либо по заявлению ответчика в открытом судебном заседании с вынесением определения.

Исключения из общего правила П.и.р. в гражданском судопроизводстве составляют случаи:

а) отмены в порядке надзора решений по делам о взыскании денежных сумм по требованиям, вытекающим из трудовых правоотношений, о взыскании доходов за труд в колхозе, вознаграждения за использование авторского права, права на открытие, изобретение, на которое выдано авторское свидетельство, о взыскании алиментов, возмещения вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца (кроме случаев, когда отмененное решение было основано на сообщенных истцом ложных сведениях или представленных им подложных документах);

б) отмены в кассационном порядке решения по делам о взыскании алиментов, кроме случаев, когда отмененное решение было основано на сообщенных истцом ложных сведениях или представленных им подложных документах (ч. 3, 4 ст. 432 ГПК).

В арбитражном процессе суд выдает исполнительный лист на возврат взысканных денежных средств, имущества или его стоимости по заявлению организации, гражданина. К заявлению прилагается документ, подтверждающий исполнение ранее принятого судебного акта (ст. 209 АПК).

*Прокудина Л.А.*

## **Подделка**

**ПОДДЕЛКА** – преступление, заключающееся в П. подлинных или в изготовлении фальшивых документов, денег, ценных бумаг, иностранной валюты, кредитных карточек, печатей, штампов, орденов и т. д., которые порождают или представляют их владельцам определенные права или освобождают от обязанностей. БУК предусмотрены 6 составов преступлений об ответственности за П. различных документов, ценных бумаг и предметов, а равно их сбыт. Это:

- изготовление или сбыт поддельных денег или ценных бумаг (ст. 186 УК);
- изготовление или сбыт поддельных кредитных карточек либо расчетных карт и иных платежных документов (ст. 187 УК);
- П. рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ (ст. 233 УК);
- служебный подлог (ст. 292 УК);
- П. идентификационного номера транспортного средства (ст. 326 УК);



– П., изготовление или сбыт поддельных документов, государственных наград, штампов, печатей, бланков (ст. 327 УК).

Под изготовлением поддельных документов, бланков понимается воспроизводство виновным любым способом соответствующего документа или бланка в полном объеме (например, поддельных денег, печати, бланка государственного учреждения, диплома, кредитной карточки и т. д.). Изготовление поддельных предметов предполагает создание копий реально существующих предметов, перечисленных в соответствующих нормах УК (печати, штампов, орденов и т. д.). Под П. подразумевается внесение в содержание того или иного подлинного документа, ценной бумаги, бланка и т. д. заведомо ложных данных или сведений, а равно вытравление, подчистка, дописка, изменение, исправление их реквизитов, что искажает действительное содержание этих документов. П. идентификационного номера транспортного средства состоит в полном или частичном изменении государственного регистрационного знака, заводского номера кузова, шасси, двигателя и т. д., осуществленном различным путем (перебивка, наплавление и т. д.) с целью эксплуатации или сбыта такого транспортного средства.

Субъективная сторона всех этих преступлений характеризуется виной в форме прямого умысла, а их субъектами могут быть физические лица, достигшие 16-летнего возраста, за исключением должностного подлога, субъектом которого может выступать только должностное лицо.

*Аликперов Х.Д.*

### **Подзаконный нормативный акт**

ПОДЗАКОННЫЙ НОРМАТИВНЫЙ АКТ – принятый компетентным органом и устанавливающий нормы права юридический акт, основанный на законе и не противоречащий ему. В нормативном регулировании современных цивилизованных государств основное и определяющее место занимает закон, а П.н.а. должен развивать и конкретизировать его положения, играть вспомогательную роль. Вся система П.н.а. строится на строгой соподчиненности таких актов между собой. Их юридическая сила зависит от положения соответствующего органа, издающего П.н.а., в общей иерархической системе органов государства. Любой П.н.а. не может противоречить как законам государства, так и П.н.а., имеющим более высокую по сравнению с ним юридическую силу. Так, нормативный акт, принятый Правительством, должен соответствовать как законам соответствующего государства, так и актам главы государства. В зависимости от органа, принявшего П.н.а., такие акты делятся на общие, ведомственные, местные и локальные (внутриорганизационные).

Общие подзаконные акты издаются правотворческими органами общей компетенции, их действие обычно распространяется на соответствующих субъектов права (на лиц, органы, организации) в пределах границ государства. В иерархической системе нормативных актов они стоят на следующей ступени после законов. С помощью таких актов осуществляется оперативное государственное руководство и координация экономической, политической и социально-культурной жизни страны. Главное место в системе общих П.н.а. принадлежит актам президента как главы государства, которые обладают наибольшей юридической силой после закона, издаются на основе конституции и регламентируют основные направления внутренней и внешней политики государства. В соответствии со ст. 90 Конституции РФ Президент РФ издает указы и постановления, которые обязательны на всей территории РФ.

Следующая ступень – акты правительства, принимаемые на основе и во исполнение законов и указов Президента РФ. К числу общих подзаконных актов относятся те акты министерств, госкомитетов и иных ведомств, действие которых распространяется и на неподчиненные им объекты, а также на граждан. Такие полномочия предоставлены, например, Минфину, Минтрансу, ЦБ, Санэпиднадзору РФ и др. (например, Правила поведения пассажиров в поездах дальнего следования). Установлен порядок

государственной регистрации нормативных актов министерств и ведомств, затрагивающих права и законные интересы граждан или носящих межведомственный характер. Такую регистрацию осуществляет Минюст РФ.

Ведомственные нормативные акты, принимаемые в пределах своей компетенции министерствами, госкомитетами и иными ведомствами, регулируют отношения, складывающиеся внутри соответствующего ведомства (таможенные, транспортные, банковские отношения, вопросы организации образования, охраны здоровья и т. д.). Эти акты распространяются на все подведомственные министерствам и ведомствам органы, учреждения, должностные лица. Они обычно издаются в форме приказов, инструкций, постановлений, положений, писем, указаний, уставов и др. В федеративном государстве общие и ведомственные П.н.а. могут приниматься как федеральными органами исполнительной власти, так и соответствующими органами субъектов федерации.

Местные нормативные акты принимаются представительными и исполнительными органами на местах (в районах, городах, поселках и т. д.). В РФ это органы местного самоуправления. В таких актах решаются местные вопросы, они действуют на определенной территории и обязательны для всех лиц, проживающих или находящихся на ней. В число местных нормативных актов включаются решения или постановления представительного органа местного самоуправления (совета, думы и др.), постановления, приказы, распоряжения исполнительных структур (мэра, главы администрации, префекта и т. д.).

Локальные (внутриорганизационные нормативные акты) принимаются в пределах своей компетенции администрацией предприятий, учреждений, организаций для регулирования их внутренней деятельности (организация труда, служебная дисциплина); их действие распространяется на работников (членов) соответствующих предприятий, учреждений, организаций. Таковы, например, Правила внутреннего трудового распорядка на конкретном предприятии.

Система П.н.а. современных государств, их форма и порядок принятия различны. Отличаются они и по своим наименованиям: ордонансы, декреты, решения, постановления, приказы, циркуляры, инструкции, регламенты, уведомления и др. В то же время иерархическая система П.н.а., их несовпадающая юридическая сила предопределяют правило, в соответствии с которым П.н.а. нижестоящих органов в целях упорядоченности общественной жизни, ее оптимальной организованности должны соответствовать предписаниям актов вышестоящих органов. Все противоречия, несогласованности между П.н.а. в правовом государстве должны решаться на основе закона, стоящего на вершине действующей правовой системы и обладающего высшей юридической силой.

Иные, кроме нормативных, правовые акты (приговоры и решения судов, индивидуальные акты административных органов и другие акты применения права, сделки, договоры и соглашения) также должны быть подзаконными, т. е. основываться на законе, не противоречить ему. Иначе они могут быть отменены, признаны недействующими, а органы и лица, их принявшие, – привлечены к юридической ответственности.

*Пиголкин А.С.*

## **Подмена ребенка**

ПОДМЕНА РЕБЕНКА – тайное и незаметное изъятие одного ребенка и замена его другим. П.р. осуществляется лишь в отношении новорожденных и, как правило, происходит в родильном доме. Такая подмена возможна с целью замены больного ребенка здоровым, живого ребенка умершим, мальчика девочкой и т. п. Эти действия осуществляются без ведома и согласия родителей одного из детей. Преступление считается оконченным с момента подмены. Относится к преступлениям против семьи и несовершеннолетних; посягает на права ребенка воспитываться в своей семье, на семейные связи и права родителей по воспитанию своего ребенка (ст. 153 УК). Совершается медицинскими работниками родильных домов или домов ребенка, родителями, иными лицами. П.р.

возможна только с прямым умыслом: виновный сознает, что подменяет одного ребенка другим, и желает этого; обязательный признак – наличие корыстных или иных низменных побуждений. Корыстные побуждения имеют место при получении материального вознаграждения за П.р. Иные низменные побуждения: месть, желание причинить зло и другие безнравственные мотивы.

*Орешкина Т.Ю.*

## **Подозреваемый**

**ПОДОЗРЕВАЕМЫЙ** – участник уголовного процесса, лицо, задержанное по подозрению в совершении преступления или к которому применена мера пресечения до предъявления обвинения. К П. до предъявления обвинения может быть применена любая мера пресечения. На практике это чаще всего заключение под стражу. В качестве П. лицо может находиться только в стадии предварительного расследования и не более 13 суток. Если в течение этого срока П. будет предъявлено обвинение, он становится обвиняемым, в противном случае мера пресечения отменяется и лицо перестает быть П. Вынесение отдельного постановления о прекращении уголовного преследования в отношении П. не требуется. В соответствии со ст. 315 УПК при вынесении обвинительного приговора суд принимает решение о зачете в срок наказания времени содержания подсудимого под стражей.

П. имеет право на защиту, т. е. может отстаивать свои законные интересы лично, а также с помощью защитника, который допускается к участию в деле с момента объявления П. протокола задержания или постановления о применении меры пресечения в виде содержания под стражей. П. с момента задержания вправе иметь свидания с защитником, родственниками и иными лицами. Если явка защитника, избранного П., невозможна в течение 24 ч с момента задержания или заключения под стражу, лицо, производящее дознание, следователь, прокурор вправе предложить П. пригласить другого защитника либо обеспечивают его через юридическую консультацию.

П. вправе:

- знать в чем он подозревается;
- давать объяснения;
- представлять доказательства;
- заявлять ходатайства;
- знакомиться с???
- ??? в суд в подтверждение законности и обоснованности задержания и заключения под стражу в качестве меры пресечения;
- заявлять отводы;
- приносить жалобы на действия и решения лица, производящего дознание, следователя, прокурора;
- участвовать при рассмотрении судом его жалобы на задержание и заключение под стражу в качестве меры пресечения.

Жалоба лица, задержанного по подозрению в совершении преступления, его защитника или законного представителя относительно законности и обоснованности задержания должна приниматься судом к производству и разрешаться по существу в порядке и по основаниям, предусмотренным уголовно-процессуальным законодательством. П., не владеющий языком, на котором ведется производство по уголовному делу, вправе делать заявления, давать показания и заявлять ходатайства на своем родном языке и пользоваться услугами переводчика. Допрос П. производится с соблюдением правил, установленных для допроса обвиняемого. Если же П. был задержан или в отношении него избрана мера пресечения в виде заключения под стражу, допрос производится немедленно. Однако, если произвести допрос немедленно не представляется возможным. П. должен быть допрошен не позднее 24 ч с момента задержания.

В допросе П. участвует защитник. Перед допросом П. должны быть разъяснены его процессуальные права и объявлено, в совершении какого преступления он подозревается, о чем делается отметка в протоколе допроса. Дача показаний является правом, а не обязанностью П., в связи с чем в начале допроса П. должно быть разъяснено, что, давая показания, он не обязан свидетельствовать против себя самого, а также против своего супруга и близких родственников. Об этом делается отметка в протоколе допроса. П. не предупреждается об ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу ложных показаний, поскольку он за это не несет ответственности. После разъяснения прав П. предлагается дать показания по существу подозрения, ему могут быть заданы вопросы. О допросе составляется протокол, который предъявляется П. для прочтения или по его просьбе прочитывается следователем (лицом, производящим дознание). Об этом делается отметка в протоколе, после чего П. своей подписью удостоверяет правильность записи показаний, подписывая каждую страницу отдельно. Все дополнения и поправки в протоколе должны быть удостоверены подписью П. и следователя. После дачи П. показаний ему предоставляется возможность написать свои показания собственноручно (в случае его просьбы), о чем делается отметка в протоколе допроса. После этого П. могут быть заданы дополнительные вопросы. Эти вопросы и ответы на них записываются в протокол. Правильность записи показаний, вопросов и ответов удостоверяется подписями П. и следователя.

П. обязан являться по вызову следователя, прокурора и лица, производящего дознание; для него обязательно постановление органа предварительного расследования об освидетельствовании, о получении образцов для сравнительного исследования и т. д. П., содержащийся под стражей, помимо прав и обязанностей, которые предусмотрены УПК, имеет права и несет обязанности, установленные ФЗ РФ от 15 мая 1995 г. № 103-ФЗ "О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений" (см. *Содержание под стражей*).

*Сергеев А.И.*

## **Подопечные территории**

ПОДОПЕЧНЫЕ ТЕРРИТОРИИ – территории, включенные в итоге второй мировой войны в Международную систему опеки ООН, предусмотренную Уставом ООН (ст. 75–91). В основном ими оказались бывшие подмандатные территории Лиги Наций или колонии, прежде всего Германии и ее союзников, в Африке (Камерун, Руанда, Бурунди, Сомали. Танзания, Юго-Западная Африка) и острова в Тихом океане (Западное Самоа, Науру, Новая Гвинея, Марианские, Маршалловы и Каролинские) с населением около 20 млн. человек. Управление ими, по соглашению с ООН и под контролем ее Совета по опеке, получили бывшие колониальные державы – Великобритания, Бельгия, Франция, Италия (над Сомали).

Кроме того, Совет Безопасности ООН в 1947 г. передал Каролинские, Марианские и Маршалловы острова в качестве "стратегического района" под управление США. К 1995 г. от всей этой системы осталась лишь группа тихоокеанских островов под названием Республика Палау, управляемая США. Международная система опеки ООН призвана не только содействовать укреплению международного мира и безопасности, но и обеспечивать уважение прав индивидов и народов на этих территориях, способствовать политическому, экономическому, социальному, культурному прогрессу населения, "имея в виду свободно выраженное желание этих народов", поощрять уважение прав человека и основных свобод для всех на этих территориях, признавая взаимозависимость народов мира.

## **Подписка**

ПОДПИСКА – 1) договор, в силу которого одна сторона (подписчик) уплачивает определенную денежную сумму или предоставляет иной имущественный эквивалент, а

другая (обычно издательство, торговое предприятие или предприятие связи) – обязуется передавать подписчику, по мере выхода в свет, соответствующий выпуск определенного периодического или многотомного печатного издания;

2) договор, в силу которого одна сторона (подписчик) обязуется приобрести у другой стороны (эмитента) выпускаемые им ценные бумаги по определенной цене и в определенном количестве;

3) размещение ценных бумаг путем их отчуждения в собственность по договорам купли-продажи, мены и иным аналогичным договорам, предусматривающим внесение за ценные бумаги некоторого эквивалента, в противоположность размещению ценных бумаг путем конвертации.

Термин "П." во втором значении употребляется в таких сочетаниях, как "П. на акции", "П. на заем" и т. п.; иногда он заменяется термином "размещение ценных бумаг". Предметом П. могут быть только ценные бумаги массовых выпусков – инвестиционные (эмиссионные) ценные бумаги. П. может быть открытой – т. е. такой, когда предложение приобрести ценные бумаги адресуется неопределенному кругу лиц и представляет собой приглашение делать оферты по П. Открытая П. на акции может проводиться только открытыми акционерными обществами. П. может быть и закрытой – в ней предложение приобрести ценные бумаги делается только заранее определенному кругу лиц. Заключение договора П. на ценные бумаги означает приобретение подписчиком права выкупить в будущем соответствующее количество ценных бумаг, но ни в коем случае не означает права эмитента требовать такого выкупа. Однако эмитент может ограничить действие договора П. определенным сроком, по истечении которого права подписчика на выкуп ценных бумаг прекращаются. Выкупленные к сроку ценные бумаги остаются за подписчиком, невыкупленные – приобретаются самим эмитентом либо предлагаются к приобретению иным лицам. Некоторые положения о порядке П. на ценные бумаги АО содержатся в ФЗ РФ от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ "Об акционерных обществах".

Термин "П." в третьем значении употребляется Стандартами эмиссии акций при учреждении АО, дополнительных акций, облигаций и их проспектов эмиссии, утвержденными постановлением ФКЦБ РФ от 17 сентября 1996 г. № 19.

*Белов В.А.*

## **Подписка о невыезде**

ПОДПИСКА О НЕВЫЕЗДЕ – мера пресечения, применяемая к обвиняемым, а в исключительных случаях – к подозреваемым с целью лишить их возможности скрыться от дознания, предварительного следствия и суда, погнать мешать установлению истины по уголовному делу, продолжать преступную деятельность: призвана также обеспечить исполнение приговора. Сущность П. о н. состоит в том, что от обвиняемого (подозреваемого) отбирается письменное обязательство не отлучаться с места жительства или временного нахождения без разрешения лица, производящего дознание, следователя, прокурора или суда. Хотя П. о н. является сравнительно легкой мерой пресечения, ее применение связано с определенными ограничениями прав личности и потому может иметь место лишь при наличии достаточных к тому оснований. Такими основаниями выступают фактические данные (доказательства), которые изобличают лицо в совершении преступления и свидетельствуют о возможности его неправомерного поведения (может скрыться, помешать установлению истины по делу и т. д.). При этом П. о н. применяется, когда вероятность уклонения обвиняемого (подозреваемого) от следствия и суда минимальна.

В иных случаях необходимы более строгие меры пресечения, вплоть до заключения под стражу. При решении вопроса об избрании в качестве меры пресечения П. о н., помимо данных, являющихся основанием к ее применению, учитываются тяжесть предъявленного обвинения, личность подозреваемого или обвиняемого, род его занятий, возраст, состояние здоровья, семейное положение и другие обстоятельства (ст. 91 УПК). П. о н. избирается в

отношении лиц, совершивших преступления небольшой или средней тяжести и имеющих постоянное местожительство, занятие и т. п. При отсутствии оснований, делающих необходимым применение П. о н. или другие меры пресечения, у обвиняемого отбирается обязательство являться по вызовам и сообщать о перемене места жительства. Оно не является мерой пресечения и не ограничивает прав личности.

При этом лицо, производящее дознание, следователь и суд могут принять решение о мере пресечения только по делам, находящимся в их производстве. Прокурор в соответствии со своей компетенцией вправе избрать, отменить или изменить меру пресечения по любому делу, находящемуся как в его производстве, так и в производстве органов дознания и предварительного следствия, за которыми он осуществляет надзор. Решение об избрании П. о н. оформляется мотивированным постановлением лица, производящего дознание, следователя или прокурора, либо мотивированным определением (постановлением) суда.

Постановление, составленное, лицом, производящим дознание, утверждается начальником органа дознания.

В постановлении указываются:

- дата (число, месяц, год) и место его составления;
- должностное положение, звание и фамилия лица, принимающего решение о мере пресечения;
- преступление, в совершении которого обвиняется или подозревается лицо, к которому применяется П. о н. и основания для избрания данной меры пресечения;
- статьи УПК, в соответствии с которыми применяется П. о н.;
- анкетные данные обвиняемого (подозреваемого) и место его жительства или временного нахождения, откуда он не должен отлучаться.

Важнейший элемент постановления – мотивировка, т. е. изложение системы доводов, правовых и логических аргументов, показывающих необходимость применения меры пресечения в виде П. о н. Постановление объявляется лицу, в отношении которого оно вынесено. П. о н. действует в течение всего срока производства по уголовному делу до его окончательного разрешения, а в отношении подозреваемого – в течение 10 суток с момента применения. Если в этот срок обвинение подозреваемому предъявлено не будет, П. о н. отменяется. Место жительства или временного нахождения, из которого не должен отлучаться обвиняемый (подозреваемый), определяет орган, избирающий меру пресечения. При необходимости выехать с этого места обвиняемый (подозреваемый) должен обратиться к тому должностному лицу, в производстве которого находится уголовное дело. В случае поступления устной просьбы следователь или лицо, производящее дознание, составляют протокол. Поступившая просьба рассматривается и разрешается по существу, причем решение по заявленному ходатайству должно быть изложено в письменной форме и объявлено подозреваемому (обвиняемому). При отказе в ходатайстве он может подать жалобу прокурору. Отмена П. о н. или изменение ее на другую меру пресечения производится мотивированным постановлением (определением), в котором должны быть указаны конкретные обстоятельства, вызвавшие отмену (изменение) П. о н. Постановление об отмене или изменении меры пресечения объявляется лицу, интересы которого оно затрагивает. При отмене П. о н. в связи с прекращением уголовного дела в целом или в отношении отдельных обвиняемых об этом достаточно указать в постановлении о прекращении дела.

*Сергеев А.И.*

## **Подряд**

*см. Договор подряда .*

## **Подследственность**

**ПОДСЛЕДСТВЕННОСТЬ** (в уголовном судопроизводстве РФ) – установленная законом совокупность признаков преступления, позволяющая определить, в какой форме должно вестись досудебное производство по уголовному делу и какой конкретно орган предварительного расследования должен вести следствие или дознание по уголовному делу.

Признаки П. уголовных дел: предметный (родовой), персональный (личный), территориальный (местный), альтернативный (по связи дел).

Предметный (родовой) признак П. определяется характером совершенного преступления, его квалификацией. По этому признаку устанавливается П. уголовных дел следователям прокуратуры, органов внутренних дел, органов федеральной службы безопасности, федеральных органов налоговой полиции, а также органам дознания. В ч. 1 ст. 126 УПК перечислены преступления, по которым предварительное следствие не обязательно. Предварительное расследование по ним производится в форме дознания. По некоторым из преступлений, указанным в ст. 414 УПК, применяется протокольная форма досудебной подготовки материалов, а по преступлениям, указанным в ч. 1 ст. 27 УПК, – производство в порядке частного обвинения. К П. следователей прокуратуры отнесены наиболее опасные преступления против личности (убийства, доведение до самоубийства, похищение человека, изнасилование и др.), в сфере экономики (контрабанда), против общественной безопасности и общественного порядка (бандитизм, организация преступного сообщества, массовые беспорядки, пиратство и др.), против государственной власти (возбуждение национальной, расовой или религиозной вражды, злоупотребление должностными полномочиями, принуждение к даче показаний и др.), против военной службы (неисполнение приказа, оскорбление военнослужащего, дезертирство и др.).

К П. следователей органов внутренних дел отнесены уголовные дела о разбоях, грабежах, преступлениях против здоровья, против семьи и несовершеннолетних, некоторых преступлениях в сфере экономической деятельности, преступлениях против интересов службы в коммерческих и иных организациях и др. К П. следователей органов ФСБ отнесены уголовные дела о государственной измене, шпионаже, вооруженном мятеже, посягательстве на жизнь государственного или общественного деятеля, диверсии, незаконном обороте оружия и наркотических средств и др. К П. следователей органов налоговой полиции отнесены уголовные дела об уклонении от уплаты налога гражданином и уклонении от уплаты налогов организациями.

Персональный (личный) признак П. связан с субъектом преступления. В силу этого признака производство предварительного следствия обязательно по всем уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних или лиц, которые в силу своих физических или психических недостатков не могут сами осуществить свое право на защиту. При этом по делам о преступлениях, по которым, с учетом предметного (родового) признака П., расследование могло бы быть произведено в форме дознания, предварительное следствие производится следователями органов внутренних дел. По уголовным делам о преступлениях, совершенных судьями, прокурорами, следователями и должностными лицами органов внутренних дел, налоговой полиции и таможенных органов, а также по уголовным делам о преступлениях, совершенных в отношении указанных лиц в связи с их служебной деятельностью, предварительное следствие производится следователями органов прокуратуры. По делам о преступлениях, совершенных военнослужащими, а также призванными на сборы военнообязанными, военными строителями, солдатами, матросами, сержантами, старшинами, прапорщиками, мичманами и лицами офицерского состава ФСБ и СВР, а также гражданским персоналом Вооруженных Сил РФ в связи с исполнением ими служебных обязанностей либо в расположении воинской части, учреждения или военного образовательного учреждения профессионального образования, предварительное следствие производится следователями военной прокуратуры.

Территориальный (местный) признак определяет П. уголовных дел в зависимости от места совершения преступления. По этому признаку разграничивается П. дел между следователями (органами дознания) с учетом обслуживаемой ими территории.

Предварительное расследование производится в том районе, где совершено преступление. Однако в целях обеспечения наибольшей быстроты, объективности и полноты расследования оно может производиться по месту обнаружения, а также по месту нахождения подозреваемого, обвиняемого или большинства свидетелей. В местностях, где в силу исключительных обстоятельств не действуют общие органы расследования, следователям военной прокуратуры по решению Генерального прокурора РФ может быть поручено производство расследования по уголовным делам обо всех преступлениях, по которым в соответствии с законом предварительное следствие обязательно. Если следователь установит, что данное дело ему не подследственно, он обязан произвести все неотложные следственные действия, после чего передает дело прокурору для направления по П. Вопрос о П. дела решается прокурором по месту, где следствие начато.

Альтернативный (по связи дел) признак определяет П. при соединении уголовных дел в одном производстве. При соединении дел по обвинению одного или нескольких лиц в совершении преступлений, подследственных разным органам предварительного следствия, П. определяется прокурором. Однако если хотя бы одно из этих дел подследственно следователям военной прокуратуры, все дело расследуется ими. В тех случаях, когда лицо совершило несколько преступлений, одно из которых отнесено к П. органа дознания, а другое – следователя, предварительное расследование должно быть произведено следователем. По делам о злоупотреблении должностными полномочиями, превышении должностных полномочий, получении взятки, дачи взятки, служебном подлоге и халатности, которые по признаку предметной (родовой) П. отнесены к П. следователей прокуратуры, предварительное следствие может производиться также следователями органов ФСБ, если это связано с расследованием уголовных дел о преступлениях, отнесенных к их подследственности. По уголовным делам о незаконном предпринимательстве, незаконной банковской деятельности, лже-предпринимательстве и некоторых других преступлениях, указанных в ч. 6 ст. 126 УПК, отнесенных к П. органов внутренних дел, предварительное следствие может производиться также следователями органов налоговой полиции, если их расследование связано с преступлениями, по которым возбуждено уголовное дело, и оно не может быть выделено в отдельное производство. По уголовным делам о вовлечении несовершеннолетних в преступную деятельность, злоупотреблении должностными полномочиями, превышении должностных полномочий, заведомо ложном доносе и некоторых других преступлениях, указанных в ч. 7 ст. 126 УПК, предварительное следствие производится тем органом, к чьей П. относится преступление, в связи с которым возбуждено данное дело.

П. по каждому уголовному делу определяется совокупностью либо предметного и территориального, либо персонального и территориального, либо альтернативного и территориального признаков.

*Сергеев А.И.*

## **Подстрекатель**

**ПОДСТРЕКАТЕЛЬ** – соучастник преступления (ст. 33 УК). П. признается лицо, склонившее другое лицо к совершению преступления путем уговора, подкупа, угрозы или другим способом. Подстрекательство может заключаться в склонении к преступлению не только исполнителя, но и пособника, других П. Подстрекательство несовершеннолетних (вовлечение их в совершение преступления) кроме соучастия образует самостоятельный состав преступления. Подстрекательство может иметь место только по отношению к вменяемому лицу, достигшему возраста уголовной ответственности. В противном случае П. будет считаться посредственным исполнителем, поскольку невменяемый или подросток в этом случае выступают в роли орудия или средства совершения преступления.

## **Подсудимый**



**ПОДСУДИМЫЙ** – обвиняемый, в отношении которого дело принято к производству судом. П., в отношении которого вынесен приговор, именуется осужденным – если приговор обвинительный, или оправданным – если приговор оправдательный (ст. 46 ч. 2 УПК).

В силу принципа осуществления судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон (п.3 ст. 123 Конституции РФ) П. наряду с защитником и гражданским истцом участвует в центральной стадии уголовного процесса – судебном разбирательстве на стороне защиты. П. имеет право на защиту. Он вправе:

а) знать, каков окончательный объем обвинения, по которому судьей вынесено постановление о назначении судебного заседания. П. должна быть вручена судьей копия обвинительного заключения. Если при утверждении обвинительного заключения прокурором или при решении судьей вопроса о назначении судебного заседания изменены обвинение (в том числе ввиду отказа прокурора от обвинения или изменения прокурором обвинения в сторону смягчения в ходе предварительного слушания в суде присяжных – ст. 430 УПК), или мера пресечения, или список лиц, подлежащих вызову в суд, то П. вручается также копия постановления прокурора и (или) судьи. По делам о преступлениях, предусмотренных ст. 115, 116, 129; ч. 1 и ISO УК РФ, если по ним не проводилось предварительное следствие или дознание, П. вручается копия заявления потерпевшего (дела частного обвинения);

б) после назначения судебного заседания ознакомиться со всеми материалами дела и выписать из него необходимые сведения (ст. 236 УПК), а по окончании судебного заседания – с протоколом судебного заседания и подать на него свои замечания в течение 3 суток после ознакомления (ст. 264–266 УПК);

в) требовать рассмотрения его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которого оно отнесено законом;

г) участвовать в судебном разбирательстве, выступать в суде на родном языке и пользоваться услугами судебного переводчика (ст. 17 УПК). Разбирательство дела в отсутствие П. может быть допущено лишь в исключительных случаях, если это не препятствует установлению истины по делу, когда П. находится вне пределов РФ и уклоняется от явки в суд; по делу о преступлении, за которое не может быть назначено наказание в виде лишения свободы. П. ходатайствует о разбирательстве дела в его отсутствие (но и в этом случае суд вправе признать явку П. обязательной – ст. 246 УПК). Однако в случае нарушения П. порядка во время судебного заседания, а также при неподчинении распоряжениям Председательствующего последний предупреждает П. о том, что при повторении означенных действий он будет удален из зала судебного заседания. При повторном нарушении порядка П. по определению суда (постановлению судьи) может быть удален из зала заседания. Приговор суда во всех случаях провозглашается публично в присутствии П. или объявляется ему немедленно после провозглашения (ст. 263 УПК);

д) заявлять отводы составу суда или кому-либо из судей, прокурору, секретарю, эксперту, специалисту, переводчику, защитнику (ст. 272, 59–67 УПК);

е) высказывать свое мнение по возникающим во время судебного разбирательства вопросам (ст. 255–256, 257, 258, 276, 277, 279, 294 УПК);

ж) заявлять в защиту своих интересов ходатайства, в том числе:

– о вызове новых свидетелей, экспертов, специалистов, об истребовании вещественных доказательств и документов;

– о признании доказательств, полученных с нарушением закона, недопустимыми, т. е. не имеющими юридической силы, методами, либо об исследовании доказательств, исключенных ранее судьей из разбирательства по мотиву их недопустимости (ст. 50 ч. 2 Конституции РФ, ст. 69 УПК);

– об изменении или отмене меры пресечения; о направлении уголовного дела для производства дополнительного расследования (ст. 258, 232, 429 УПК);

– о прекращении уголовного дела в судебном заседании при наличии обстоятельств,

предусмотренных ст. 5, 6, 7, 9 УПК, кроме случаев, указанных в ч. 4 этой статьи.

При этом прекращение уголовного дела вследствие изменения обстановки, в связи с деятельным раскаянием и в связи с примирением П. с потерпевшим не допускается, если П. против этого возражает; в этом случае производство по делу продолжается в обычном порядке. Дела частного обвинения, по которым не проводилось предварительное следствие или дознание, подлежат прекращению также в случае примирения потерпевшего с П., за исключением случаев, когда в возбужденное судьей дело вступил прокурор (ст. 259 УПК);

з) пользоваться помощью защитника, оплата труда которого при отсутствии у П. денежных средств производится за счет государства: при этом возмещение расходов государству может быть возложено на осужденного (ст. 47 УПК). П. вправе по своей инициативе в любой момент производства по делу отказаться от защитника.

В соответствии со ст. 49 и 426 УПК участие защитника в судебном разбирательстве обязательно по делам:

- в которых участвует государственный или общественный обвинитель;
- несовершеннолетних;
- немых, глухих, слепых и других лиц, которые в силу своих физических или психических недостатков не могут сами осуществлять свое право на защиту;
- лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство;
- лиц, обвиняемых в совершении преступлений, за которые в качестве меры наказания может быть назначена смертная казнь;
- лиц, между интересами которых имеются противоречия и если хотя бы одно из них имеет защитника;
- лиц, дела которых подлежат рассмотрению судом присяжных.

Это означает, что суд, независимо от желания П., обязан назначить дело к слушанию с участием защитника, обеспечить его явку и участие в судебном разбирательстве. В случаях, предусмотренных в п. 2–5 ст. 49 УПК, отказ П. от защитника не обязателен для суда. Вышестоящие судебные инстанции всегда признают отказ П. от защитника вынужденным и отменяют приговоры по мотиву нарушения права П. на защиту, если в предусмотренных законом случаях суд не обеспечил реальное участие защитника в судебном разбирательстве, т. е. отказ был принят в отсутствие защитника в зале суда;

и) участвовать в исследовании доказательств (задавать вопросы потерпевшим, свидетелям, экспертам, осматривать вещественные доказательства и документы и т. д.), давать показания по поводу обвинения и известных ему обстоятельств дела. При этом П. должно быть разъяснено, что он вправе отказаться от дачи показаний и в силу положений ст. 51 Конституции РФ не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников. С разрешения председательствующего П. может давать показания в любой момент судебного следствия (ст. 280, 446 УПК);

к) участвовать в судебных прениях и воспользоваться правом реплики, если защитник в судебном заседании не участвует (ст. 295–296, 447, 448, 458 УПК);

л) по окончании судебных прений обратиться к суду с последними словами (ст. 297, 448, 458 УПК);

м) по окончании судебных прений, но до удаления суда в совещательную комнату представить суду в письменном виде предлагаемую им формулировку решения по вопросам, указанным в п. 1–5 ст. 303 УПК, которая, однако, не имеет для суда обязательной силы (ст. 298 УПК). В суде присяжных – предлагать поправки к сформулированным председательствующим вопросам, подлежащим разрешению коллегией присяжных заседателей, просить о постановке других вопросов, в том числе о наличии причины, по которой содеянное не вменяется П. или влечет для него менее строгое наказание (ст. 450 УПК), а также заявить в судебном заседании возражения в связи с содержанием напутственного слова председательствующего по мотивам нарушения им принципа объективности (ст. 451 УПК);

н) обжаловать в кассационном порядке приговор любого суда РФ (ст. 325 УПК). В

случаях, предусмотренных ст. 331 УПК. П. вправе подать частную жалобу на определение суда или постановление судьи;

о) защищать свои права и законные интересы любыми другими средствами и способами, не запрещенными законом (ст. 45 Конституции РФ; ст. 46 УПК).

П. обязан являться по вызову суда, подвергаться освидетельствованию (ст. 181 УПК), предоставлять образцы для сравнительного исследования (ст. 186 УПК), соблюдать условия избранной в отношении него меры пресечения и установленный порядок производства по делу. Применение мер процессуального принуждения (привод, избрание или изменение меры пресечения и др.) допускается лишь в случаях, когда это вызвано необходимостью в порядке, предусмотренном УПК.

*Кипнис Н.М.*

## Подсудимость

ПОДСУДНОСТЬ – установленная законом совокупность признаков преступления или характера гражданского (арбитражного) дела, позволяющая отнести уголовное, гражданское, арбитражное дело к ведению того или иного суда первой инстанции, определить состав суда, а также порядок разрешения вопросов о передаче дел в соответствии с их подсудностью. Правила о П. дел основаны на принципе равенства всех перед законом и судом. В соответствии с ч. 1 ст. 47 Конституции РФ никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к П. которых оно отнесено законом. Лицо, обвиняемое в совершении преступления, имеет право выбора состава суда. С учетом заявленного им ходатайства или с его согласия дело рассматривается профессиональными судьями либо с участием народных или присяжных заседателей. Признаки П. дел: предметный (родовой), территориальный (местный), а в уголовном процессе – также персональный (личный) и альтернативный (по связи дел).

Предметный, или родовой, признак определяет П. дела судам того или иного звена судебной системы в зависимости от рода (вида) совершенного преступления, т. е. его квалификации по соответствующей статье УК, или характера гражданского (арбитражного) дела. Так, районному суду подсудны все дела, кроме дел, подсудных вышестоящим судам или военным судам (ст. 35 УПК). В ст. 36 УПК дан исчерпывающий перечень преступлений, которые подсудны ВС республики в составе РФ, краевому (областному) суду, суду города федерального значения, суду автономной области, суду автономного округа. К ним относятся, например, дела о преступлениях против государственной власти (ст. 275–277 УК), об умышленном убийстве при отягчающих обстоятельствах (ст. 105 УК) и др. ВС подсудны дела, отнесенные к его П. в соответствии с ФЗ РФ, а также особой сложности или особого общественного значения, которые он вправе принять к своему производству по собственной инициативе, инициативе Генерального прокурора РФ при наличии ходатайства обвиняемого. По признаку предметной (родовой) П. все дела о шпионаже рассматриваются военными судами.

В гражданском, процессе в соответствии со ст. 113 ГПК гражданские дела, подведомственные судам, рассматриваются районными (городскими) судами. Вышестоящие суды не имеют определенной родовой П., они вправе лишь изъять любое гражданское дело из нижестоящего суда и принять его к своему производству. Лишь для некоторых категорий дел установлены изъятия. В арбитражном процессе строго определена категория дел, подсудных исключительно ВАС (ст. 24 АПК), к которым, в частности, отнесены экономические споры между РФ и субъектами РФ, между субъектами РФ.

Территориальный, или местный, признак определяет П. дел в зависимости от места совершения преступления (в уголовном процессе) или от места жительства (места нахождения органа или имущества) ответчика. По этому признаку разграничиваются П. дел между одноименными судами (например, между районными судами и т. д.). В соответствии с территориальным признаком П. уголовное дело подлежит рассмотрению в том суде, в

районе деятельности которого совершено преступление. Если место совершения преступления определить невозможно, дело подсудно тому суду, в районе деятельности которого закончено предварительное следствие или дознание по уголовному делу. В гражданском процессе общая территориальная П. определяется местом жительства ответчика (если это физическое лицо) или по месту нахождения его органа или имущества (если это юридическое лицо). Альтернативной считается П., при которой дело может рассматриваться одним из нескольких указанных в законе судов по выбору истца. В арбитражном процессе (ст. 25 АПК) иск также предъявляется в арбитражный суд по месту нахождения ответчика. Однако иск к юридическому лицу, вытекающий из деятельности его обособленного подразделения, предъявляется по месту нахождения этого подразделения. Статья 26 АПК предусматривает также альтернативную П., когда, например, имеет место множественность ответчиков, и в ряде других случаев. П. может быть изменена по соглашению сторон (договорная П.). По делам о банкротстве, по поводу недвижимости и некоторым иным АПК (ст. 28, 29) устанавливает исключительную подсудность.

Персональный, или личный, признак определяет П. дела в зависимости от служебного или должностного положения лица, совершившего преступление. Так, уголовное дело в отношении судьи по его требованию, заявленному до начала судебного разбирательства, должно быть рассмотрено только в ВС. По персональному (личному) признаку к подсудности военных судов отнесены:

- дела о всех преступлениях, совершенных военно-служащими, а также военнообязанными во время прохождения ими сборов;

- дела о всех преступлениях, совершенных лицами офицерского состава, прапорщиками, мичманами, сержантами, старшинами, солдатами и матросами органов федеральной службы безопасности;

- дела о преступлениях против установленного порядка несения службы, совершенных лицами начальствующего состава учреждений уголовно-исполнительной системы.

Дела о преступлениях указанных лиц, совершенных в период прохождения ими службы, но уволенных к моменту рассмотрения дела в суде, рассматриваются военными судами. Дела о преступлениях, совершенных лицами до их призыва на военную службу или поступления на службу в органы безопасности, но к моменту рассмотрения дела состоящими на военной службе или на службе в органах безопасности, рассматриваются общими судами. В местностях, где в силу исключительных обстоятельств не действуют общие суды, военным судам подсудны все без исключения уголовные и гражданские дела. Персональный (личный) признак разграничивает также П. уголовных дел между различными звеньями военных судов. Например, дела о преступлениях лиц, имеющих воинские звания до полковника, капитана 2-го ранга включительно, подсудны военным судам армий, флотилий, воинских соединений и гарнизонов, а дела о преступлениях лиц, имеющих воинские звания полковника и капитана 1-го ранга, либо занимающих должности от командира полка, командира корабля 1-го ранга и выше, и им равных по служебному положению – военным трибуналам видов Вооруженных Сил РФ, округов, групп войск и флотов. Дела о преступлениях военнослужащих, имеющих воинские звания генерала (адмирала) либо занимающих должности от командира соединения и выше и им равные, рассматриваются Военной коллегией ВС.

Альтернативный, или по связи дел, признак определяет П. при соединении нескольких уголовных дел в одно производство. При обвинении одного лица или группы лиц в совершении нескольких преступлений, подсудных разноименным судам, дело обо всех преступлениях рассматривается вышестоящим из этих судов. Если дело по обвинению одного лица или группы лиц в совершении нескольких преступлений подсудно военному суду в отношении хотя бы одного лица или одного преступления, дело обо всех лицах и преступлениях рассматривается военным судом. Дело, которое по тем или иным основаниям подсудно одновременно нескольким одноименным судам, рассматривается тем судом, в районе деятельности которого было закончено предварительное следствие или дознание по

делу.

Установление и оценка предметного, персонального, территориального и альтернативного признаков П. в их совокупности позволяют определить суд, который должен рассмотреть по первой инстанции конкретное уголовное дело. Если судья или суд установят, что поступившее дело не подсудно данному суду, они направляют это дело в соответствующий суд по П. Суд может оставить в своем производстве дело, подсудное другому такому же суду, только в случае, когда он уже приступил к его рассмотрению в судебном заседании. Однако, если дело подсудно вышестоящему суду или военному суду, оно во всех случаях подлежит направлению по П. Не допускается передача в нижестоящий суд дела, начатого рассмотрением в судебном заседании вышестоящего суда. В отдельных случаях, в целях наиболее быстрого, полного и объективного рассмотрения дела, а равно в целях наилучшего обеспечения воспитательной роли судебного разбирательства, оно может быть передано для рассмотрения из одного суда в другой такой же суд. Передача дела по этим основаниям, допускается лишь до начала его рассмотрения в судебном заседании по решению председателя вышестоящего суда.

Следует отметить, что вышестоящий суд наделен правом принять к своему производству в качестве суда первой инстанции любое уголовное дело, подсудное нижестоящему суду, только при наличии об этом ходатайства обвиняемого (ст. 40 УПК).

П. уголовных дел тому или иному составу суда, рассматривающего дело по первой инстанции, определяется по следующим правилам. Единолично судьей в районных судах слушаются дела о преступлениях, за которые максимальное наказание, предусмотренное уголовным законом, не превышает 5 лет лишения свободы. Коллегией в составе судьи и двух народных заседателей во всех судах рассматриваются дела о преступлениях, за которые максимальное наказание является более строгим, чем 5 лет, но не превышает 15 лет лишения свободы, а также все дела о преступлениях несовершеннолетних. Дела во всех судах, кроме районного, могут рассматриваться (с согласия обвиняемого) судом в составе 3 профессиональных судей, один из которых является председательствующим (коллегией суда).

Уголовные дела о преступлениях, за которые предусмотрено максимальное наказание в виде лишения свободы на срок свыше 15 лет, пожизненного лишения свободы или смертной казни, рассматривает коллегия в составе 3 профессиональных судей. Дела, подсудные краевому, областному, городскому суду, по ходатайству обвиняемого рассматриваются судом присяжных в составе судьи и 12 присяжных заседателей. Обвиняемый вправе заявить такое ходатайство при объявлении ему об окончании предварительного следствия и предъявлении для ознакомления всех материалов дела. В дальнейшем ходатайство обвиняемого о рассмотрении его дела судом присяжных не принимается. Отказ обвиняемого от указанного ходатайства не принимается, если оно было подтверждено в ходе предварительного слушания. Ходатайство обвиняемого о рассмотрении его дела судом присяжных либо его отказ от этого, а также другую позицию обвиняемого по данному поводу следователь обязан зафиксировать в отдельном протоколе, который подписывается им и обвиняемым. Если по делу обвиняется несколько лиц, рассмотрение его судом присяжных производится лишь при ходатайстве об этом каждого из обвиняемых либо при отсутствии возражений других обвиняемых по заявленному ходатайству. Дело в отношении обвиняемого, возражающего против суда присяжных, должно быть выделено в отдельное производство, если это не отразится на всесторонности, полноте и объективности его исследования и разрешения. В случае невозможности выделения дело в целом рассматривается судом присяжных (если об этом ходатайствует лицо, обвиняемое в преступлении, за которое уголовным законом предусмотрено наказание в виде смертной казни) либо 3 судьями и судьей и 2 народными заседателями.

*Сергеев А.И., Додонов В.Н.*

## **Пожертвование**

**ПОЖЕРТВОВАНИЕ** – дарение вещи или права в общеполезных целях. П. могут делаться гражданам, лечебным, воспитательным учреждениям, учреждениям социальной защиты, благотворительным, научным и учебным учреждениям, фондам, музеям и другим учреждениям культуры, общественным и религиозным организациям, а также государству и иным субъектам гражданского права. В соответствии со ст. 582 ГК РФ на принятие П. не требуется чье-либо разрешения или согласия. П. имущества гражданину должно быть, а юридическим лицам может быть обусловлено жертвователем использованием этого имущества по определенному назначению. При отсутствии такого условия П. имущества гражданину считается обычным дарением, а в остальных случаях пожертвованное имущество используется одаряемым в соответствии с назначением имущества. Юридическое лицо, принимающее П., для использования которого установлено определенное назначение, должно вести обособленный учет всех операций по П. Если использовать П. в соответствии с указанным назначением (вследствие изменившихся обстоятельств) нельзя, оно может быть использовано иначе лишь с согласия жертвователя, а в случае смерти гражданина-жертвователя или ликвидации юридического лица – по решению суда.

### **Пожизненное лишение свободы**

**ПОЖИЗНЕННОЕ ЛИШЕНИЕ СВОБОДЫ** – по уголовному праву (ст. 57 УК) один из видов наказания (назначаемое только как основное). Назначение П.л.с. было предусмотрено в УК РСФСР в порядке помилования при замене смертной казни.

В УК П.л.с. включено в общую систему наказаний. При этом, однако, П.л.с. устанавливается только как альтернатива смертной казни за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, и назначается в случаях, когда суд сочтет возможным не применять смертную казнь (ч. 1 ст. 57 УК). П.л.с. не допускается согласно ч. 4 ст. 66 УК за приготовление к преступлению и покушение на преступление. П.л.с. не назначается женщинам, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до 18 лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора 65-летнего возраста. П.л.с. не может быть применено также в случае истечения срока давности привлечения к уголовной ответственности, если суд не счел возможным освободить лицо по этому основанию от уголовной ответственности (ч. 4 ст. 78 УК). В соответствии с ч. 5 ст. 79 УК лицо, отбывающее П.л.с., может быть освобождено условно-досрочно, если суд признает, что оно не нуждается в дальнейшем отбывании этого наказания и фактически отбыло не менее 25 лет лишения свободы. Порядок и условия отбывания П.л.с. определены в УИК. Лица, отбывающие П.л.с., должны содержаться в исправительных колониях особого режима отдельно от других категорий заключенных, они не могут передвигаться без конвоя, не могут быть переведены в колонии-поселения, не допускаются к общему образованию.

### **Пожизненное содержание**

см. *Договор пожизненного содержания с иждивением* .

### **Позитивизм юридический**

**ПОЗИТИВИЗМ ЮРИДИЧЕСКИЙ** (лат. *positivus* – положительный) – направление в юриспруденции, сторонники которого ограничивают задачи юридической науки изучением позитивного права.

Возникновение П.ю. относится к первой трети XIX в. и было связано с процессами утверждения промышленного капитализма в странах Западной Европы. Решающую роль при этом сыграли процессы формирования в наиболее развитых странах национального рынка, потребовавшие ликвидации пережитков средневекового партикуляризма, расширения сферы

законодательного регулирования общественных связей и установления единого для всей страны правопорядка. На этой почве сложились ранние концепции П.ю., для которых были характерны идеи верховенства закона как источника права, отождествление правовых норм с предписаниями государственной власти. П.ю. пришел на смену доктринам естественного права, господствовавшим в правовой мысли Западной Европы XVII–XVIII вв.

Начало теоретическому обоснованию П.ю. положил английский юрист Джон Остин (1790–1859), последователь утилитаризма И. Бентама. В 1832 г. он опубликовал книгу "Определение предмета юриспруденции" – первую часть своих лекций, прочитанных в Лондонском университете. Полностью его "Лекции по юриспруденции, или философии позитивного права" были изданы посмертно, в 1863 г. Под влиянием работ Остина в правовой науке Англии и США сформировалась школа, получившая название аналитической юриспруденции. К ней принадлежали Э.Ч. Кларк, Т. Холланд, В. Маркой, Дж. Сальмонд, М. Амос и др.

Предметом юриспруденции, по Остину, является позитивное право. Остин не отрицал естественное право и оценочный подход к законам, действующим в государстве, но вывел эти проблемы за рамки юридической науки. Согласно его взглядам, существует несколько видов законов:

а) божественные законы (данный термин представлялся ему более точным, чем естественное право);

б) законы позитивной морали, основанные на мнениях (например, законы чести);

в) позитивные законы, установленные политической властью. Эти законы, соответственно, изучают такие науки, как этика или деонтология (к ее ведению относятся вопросы критики позитивных законов с точки зрения божественного права), наука морали и юриспруденция.

Задачу юридической науки Остин видел в том, чтобы построить систему взаимосвязанных правовых понятий – источника права, юридической обязанности, правонарушения, санкции и т. д. – путем анализа их содержания и логического объема.

Остин стремился отделить правоправедение от смежных областей знания, исключить из юридической науки проблемы этико-философского порядка. Юриспруденция, писал он, "имеет дело с позитивными законами, или законами в строгом смысле слова, без рассмотрения того, хороши они или плохи". Впоследствии эти идеи широко использовались сторонниками П.ю., выступавшими за разграничение теории права и науки политики права как самостоятельных юридических дисциплин.

По учению Остина, позитивное право состоит из императивных велений или приказов суверенной государственной власти. Право есть "совокупность норм, установленных политическими верхами". Его источник – воля суверена (в Англии суверенитет принадлежит королю, пэрам и электорату палаты общин). Как подчеркивал Остин, суверен не связан принятыми законами, так как в любой момент может их изменить – в противном случае он не суверен. Ограничениями государственной власти в действительности служат божественное право и мораль. В концепции Остина были разработаны основы императивной теории права, согласно которой законы государства обращены исключительно к подвластным и не способны ограничить волю суверена. Международное право, по этой теории, содержит лишь нормы морали, поскольку в нем нет императивных предписаний.

В первой половине XIX в. идеи П.ю. получили распространение во Франции, где была проведена наиболее полная для того времени кодификация права. Господствующее положение во французском правоправедении занимали тогда концепции экзегезов – комментаторов Кодекса Наполеона (А. Дюрантон, Ш. Тулье, Ф. Лоран, Ш. Демоломб и др.). Отождествив право с законом, экзегезы свели задачи юридической науки к формально-догматическому описанию и комментированию действующего законодательства. Результатом их творчества явились многотомные постатейные комментарии к Гражданскому кодексу (А. Дюрантон написал "Курс французского права в последовательности статей Гражданского кодекса" в 19 томах:

Ш. Демоломб – "Курс Кодекса Наполеона" – 31 том). Экзегезы уделяли много внимания анализу правовых норм, приемам и способам толкования законов, но крайне редко обращались к общетеоретическим и методологическим проблемам правовой науки.

Сфера распространения П.ю. значительно расширилась во второй половине XIX в., когда позитивистские доктрины утвердились в правоведении европейских стран. К этому же времени относится зарождение П.ю. в России. Виднейшими его представителями являлись: в Германии – Карл Бергбом (1849–1927), во Франции – Аремар Эсмен (1848–1913), в России-Габриэль Феликсович Шершеневич (1863–1912).

П. ю. претерпел в этот период ряд изменений. Во-первых, позитивисты конца XIX – начала XX в. стремились расширить философско-методологическое обоснование своих концепций, в том числе за счет положений, воспринятых из позитивистской философии и социологии (например, Г.Ф. Шершеневич социологические методы исследования ставил в один ряд с догмой права). Это обстоятельство породило непрекращающуюся до сих пор дискуссию о соотношении П.ю. с философским позитивизмом О. Конта, Г. Спенсера и др. (ранний П.ю. не имел связей с позитивистской философией – ее влияние на догматическую юриспруденцию прослеживается лишь с конца XIX в.). Во-вторых, на рубеже XIX–XX вв. последователи П.ю. отказались от многих положений императивной теории права и разработали концепцию правового самоограничения государства. Согласно последней, нормы позитивного права обращены к самому государству. П.ю. приобрел тем самым более последовательный характер. В нем появляются доктрины, полностью отрицающие естественное право (К. Бергбом), выделяются идеи создания "чистой теории права" (Э. Рогэн, Бельгия). В связи с этим наметилась тенденция к сближению П.ю. с концепциями правового государства и господства права. В-третьих, принципы П.ю. с конца XIX в. получают распространение в науке международного права, что приводит к отказу от прежних учений, отождествлявших право с законами государства. Со временем в П.ю. утверждаются идеи так называемого монистического подхода к праву, т. е. трактовка международного права и национальных правовых систем как структурных элементов единого правопорядка.

Развитие П.ю. в XX в. глатзным образом было связано с такими доктринами, как нормативизм и лингвистическая теория Г. Харта.

**Лит.:**

- Зорькин В.Д.* Позитивистская теория права в России. М., 1978;  
*Шершеневич Г.Ф.* Общая теория права. В 2-х т. М., 1995;  
*Shuman S.I.* Legal positivism, its scope and limitations. Detroit. 1963;  
H.L.A. The Concept of Law. 2nd ed. Oxf., 1994;  
*От W.* DerRechtspositivismus. Berlin (W.), 1976.  
*Воратилин Е.А.*

## **Позорящие наказания**

**ПОЗОРЯЩИЕ НАКАЗАНИЯ** – уголовные наказания, преследующие цель публично опозорить, унижить осужденного. П.н. начали применяться еще в древнейших государствах. В эпоху позднего феодализма П.н. получили наиболее широкое распространение. Самыми тяжелыми формами П.н. являлись: выставление у позорного столба, надевание ошейников и иных позорящих нарядов, надевание на преступников предметов его преступления, изгнание из города позорящим образом (метлами и т. п.), специальные обряды шельмования, облачение в шутовские наряды и т. п.

К П.н. относилась также просьба о прощении, соединенная с унижительными обрядами (стояние на коленях, целование рук и т. п.). Под влиянием католической церкви было введено публичное покаяние и отречение от заблуждений. По старому французскому праву осужденного приводили к дверям церкви или суда; босой, в одной рубашке, он становился на колени с горящей свечой в руках и веревкой на шее, громко заявляя о совершенном им



преступлении, и просил прощения у Бога, короля, судьи и потерпевшего. В Австрии еще в XVIII в. проститутки приводились в одной рубашке в воскресенье к церкви, где им обрезают волосы, мазали голову дегтем, секли и в телеге вывозили за город.

В России П.н. появляются лишь в начале XVIII в. Артикулами Петра I введены такие П.н., как нанесение палачом удара по лицу, повешение за ноги после казни, шельмование, т. е. "тяжелое чести нарушение, которого имя на виселице прибито и шпага его от палача переломлена и вором (шельм) объявлен будет".

До 1880 г. в России сохранялось выставление у позорного столба для приговоренных к каторжным работам и к ссылке на поселение. Осужденные в арестантском платье, с надписью на груди о совершенном преступлении, направлялись под конвоем к стоящему на возвышении черному позорному столбу на площади, где секретарь суда читал приговор, а если преступник был дворянином, над ним переламывалась шпага. После этого преступник на 10 мин выставялся у позорного столба.

В современных государствах П.н. почти исчезли.

## Показания

ПОКАЗАНИЯ – один из видов доказательств, используемых для установления обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения уголовных, гражданских, арбитражных дел, дел об административных правонарушениях и дел конституционного судопроизводства: представляют собой сообщение лица о фактических данных, полученное во время допроса в установленном законом порядке. Для свидетеля и потерпевшего дача П. является правом и обязанностью, для подозреваемого и обвиняемого – только правом (ст. 76 и 77 УПК). Согласно ст. 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется законом. ФЗ РФ от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ "О свободе совести и религиозных объединениях" освободил священнослужителей от ответственности за отказ от дачи показаний по обстоятельствам, которые стали известны им из исповеди.

Закон запрещает домогаться П. обвиняемого и других лиц путем насилия, угроз, пыток и иных незаконных действий. Такие действия в соответствии с УК РФ рассматриваются как преступления против правосудия. Наиболее опасным является принуждение к даче П. (физическое или психическое) со стороны органов дознания и следствия. Согласно ст. 302 УК принуждение подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля к даче П. путем применения угроз, шантажа или иных незаконных действий наказывается лишением свободы на срок до 3 лет, а соединенное с применением насилия, издевательств или пытки – на срок от 2 до 8 лет. Объектом преступления являются интересы не только правосудия, но и личности.

Отдельный состав преступления – подкуп или принуждение к даче показаний или уклонению от дачи П. (ст. 309 УК). Субъектом данного преступления является любое вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Подкуп свидетеля, потерпевшего или эксперта в целях дачи ими ложных П. означает вручение виновным лично или через посредника указанным лицам денег, ценных бумаг, иного имущества либо оказание им услуг имущественного характера. Закон устанавливает ответственность за принуждение свидетеля, потерпевшего к даче ложных П., а равно принуждение указанных лиц к уклонению от дачи П., если такое принуждение соединено с шантажом, угрозой убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества этих лиц или их близких.

Преступлениями против правосудия являются также заведомо ложное П. (ст. 307 УК) и отказ от дачи П. (308 УК).

Свидетель и эксперт несут ответственность за заведомо ложные П. только в том случае, если эти П. содержат сведения об обстоятельствах, подлежащих установлению по уголовному, гражданскому или арбитражному делу, влияющие на разрешение дела по

существу. П. являются ложными, если в них полностью либо частично искажаются факты, важные для разрешения дела по существу. Умолчание о таких фактах также считается ложным П. Субъективная сторона данного преступления характеризуется прямым умыслом: заведомость ложных П. отличает их от не соответствующих действительности показаний, данных ввиду забывчивости, заблуждения. Последние действия уголовно ненаказуемы. Заведомо ложные П. признаются преступным деянием только в том случае, если они получены управомоченным на то лицом в установленном законом порядке и надлежащим образом процессуально оформлены. В противном случае эти П. не будут обладать свойством допустимости, а значит, их нельзя будет учитывать при разрешении дела по существу. Квалифицированным составом являются заведомо ложные П., содержащие обвинение лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. Свидетель и потерпевший освобождаются от уголовной ответственности, если они добровольно до вынесения приговора или решения суда заявили о ложности данных ими П.

Отказ от дачи П. может быть полным или частичным. В первом случае свидетель или потерпевший отказываются отвечать на вопросы лица, производящего дознание или следствие, а также суда. Во втором – эти лица отказываются отвечать лишь на некоторые вопросы. Отказ от дачи П. имеет место и при уклонении от явки к дознавателю или к следователю, а также в суд, несмотря на вызовы в установленном порядке.

При решении вопроса о привлечении к ответственности за уклонение от дачи П. необходимо установить, нет ли в данном действии неуважения к суду, за которое предусмотрена ответственность административная (ст. 165-11 КоАП), поскольку в качестве неуважения к суду может рассматриваться злостное уклонение от явки, в суд свидетеля или потерпевшего.

Кроме того, при расследовании и судебном рассмотрении такого рода дел необходимо установить, не является ли отказ от дачи П. результатом реальной угрозы свидетелю или потерпевшему, физического или психического принуждения со стороны лиц, заинтересованных в исходе дела, поскольку согласно ст.40 УК такого рода поведение свидетеля или потерпевшего не считается преступлением.

Наконец, не подлежит уголовной ответственности отказ от дачи показаний против самого себя, своего супруга или своих близких родственников. Согласно ч. 2 ст. 1 СК в качестве супругов могут рассматриваться лишь лица, состоящие в зарегистрированном браке. Категория лиц, являющихся близкими родственниками, определена в п. 9 ст. 34 УПК: родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и сестры, дед, бабушка, внуки.

*Додонов В.Н.*

## **Покушение на преступление**

ПОКУШЕНИЕ НА ПРЕСТУПЛЕНИЕ – умышленное действие (в отдельных случаях бездействием), непосредственно направленное на совершение преступления, если оно не было доведено до конца по не зависящим от лица обстоятельствам. При П. на п. лицо начинает выполнять те действия, которые признаются УК преступными и уголовно наказуемыми или же могут привести к наступлению преступного последствия, если это последствие указано в уголовно-правовой норме в качестве необходимого условия привлечения лица к уголовной ответственности. Но по не зависящим от лица обстоятельствам оно либо не успевает совершить все указанные в качестве преступных действия (например, взламывает дверь квартиры, после чего его задерживают), либо совершает все необходимые действия, но они не приводят к наступлению преступного результата (выстрелив, вместо лишения жизни причинил легкие телесные повреждения или промахнулся).

При П. на п. происходит непосредственное посягательство на охраняемые законом блага, и в этом его отличие от приготовления к преступлению. Возможно и П. на п. путем бездействия – когда обязательным признаком состава преступления является наступление вредного последствия. а сам акт бездействия имеет некоторую протяженность во времени до

наступления преступного последствия (оставление лежачего больного без пищи и лекарств с целью лишить его жизни). Покушение возможно только на совершение умышленных преступлений, когда лицо четко представляет, что должно произойти в результате его действия (бездействия). Если лицо точно не представляет преступное последствие и допускает наступление любого возможного (например, причинение любого вреда здоровью, вплоть до лишения жизни), то оно отвечает не за П. на п., а за причинение конкретно наступившего последствия.

П. на п. делится, на оконченное, неоконченное и «негодное». При оконченном П. на п. виновный совершает все действия, которые, по его мнению, должны привести к наступлению преступного результата, но последний не наступает в силу определенных причин, не зависящих от виновного (лицо произвело выстрел в жизненно важные органы, но потерпевшего удалось спасти). При неоконченном П. на п. лицо не успевает совершить все действия, которые указаны в законе в качестве уголовно наказуемых или должны привести к наступлению преступного результата (например, занесение над потерпевшим ножа, который удастся выбить). Деление П. на п. на перечисленные виды имеет практическое значение для установления в действиях лица добровольного отказа от исполнения начатого преступления, который возможен, как правило, при неоконченном покушении, когда лицо еще может отказаться довести его до конца.

"Негодное" покушение в свою очередь имеет два вида: П. на п. с негодными средствами и П. на п. на «негодный» объект. При первом лицо использует средства, которые по своим объективным качествам и свойствам не могут привести к желаемому результату (выстрел из неисправного ружья; попытка отравления лекарством, которое не может вызвать смерть). При П. на п. на «негодный» объект лицо в силу ошибочности своих представлений о фактических обстоятельствах совершает действия, не способные причинить вред или ущерб тем благам или охраняемым законом интересам, которые имелись в виду при совершении преступного посягательства (попытка совершить кражу из пустого сейфа, выстрел в манекен или труп). «Негодное» покушение влечет за собой уголовную ответственность так же, как и всякое другое покушение, так как лицо имело конкретное намерение довести начатое преступление до конца и только лишь в силу случайных обстоятельств, не находящихся в волевой зависимости от виновного, не смогло реализовать свое преступное желание. Лицо может быть освобождено от ответственности за «негодное» П. на п. по признаку малозначительности (ч. 2 ст. 14 УК), если в силу невежества или суеверия пыталось использовать такие явления или способы, которые в действительности ни при каких условиях не могут привести к желаемому преступному результату (заклинание с целью причинить смерть и т. п.).

Наказуемо любое П. на п., независимо от категории последнего. Однако срок или размер наказания за П. на п. не может превышать 3/4 максимального срока или размера наиболее строго вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК за оконченное преступление. П. на п. квалифицируется по статье УК, устанавливающей ответственность за преступление, которое намеревался совершить виновный, со ссылкой на ч. 3 ст. 30 УК.

*Устинова Т.Д.*

## **Полезная модель**

ПОЛЕЗНАЯ МОДЕЛЬ (фр. *modeled utilite*) – относящийся к конструкциям и устройствам результат творческой деятельности, на который в установленном порядке признается исключительное право физического и юридического лица путем официального признания его таковым после выполнения определенных действий – составления заявки на выдачу охранного документа, подачи в уполномоченный орган заявки, рассмотрения экспертизы заявки и вынесения названным органом решения о выдаче охранного документа. При установлении правовой охраны к П.м. предъявляются более низкие требования в

отношении уровня творчества, чем к охране изобретения. Согласно ст. 1(2) Парижской конвенции П.м. отнесена к объектам промышленной собственности. П.м. предоставляется правовая охрана в немногих государствах. Отношения, возникающие в связи с получением охраны и использованием прав на П.м., регулируются положениями патентного или специального законодательства. Срок действия охранного документа на П.м. обычно меньше срока действия патента на изобретение. В ряде государств действует явочная система его выдачи – производится только формальная экспертиза заявки. В одних государствах допускается одновременная подача заявок на изобретение и П.м., в других – заявка на изобретение может быть преобразована в заявку на П.м., и наоборот.

Правовая охрана П.м. впервые в России была предусмотрена ныне действующим Патентным законом Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 3517-1. Согласно этому Закону к П.м. относится конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, а также их составные части. Обладателю охранного документа принадлежит исключительное право на использование охраняемой П.м., если такое использование не нарушает прав других обладателей охранных документов, включая право запретить ее использование другим лицам, кроме случаев, когда такое использование в соответствии с названным законом не является нарушением права обладателя охранного документа.

Для характеристики П.м. используются, в частности, следующие признаки:

- наличие конструктивных элементов;
- наличие связи между элементами;
- взаимное расположение элементов;
- форма выполнения элементов или устройства в целом, в частности геометрическая форма;
- форма выполнения связи между элементами;
- параметры и другие характеристики элементов и их взаимосвязь;
- материал, из которого выполнены элементы или устройство в целом;
- среда, выполняющая функции элемента.

П.м. должна быть новой и промышленно применимой. Она является новой, если совокупность ее существенных признаков не известна из уровня техники. П.м. промышленно применима, если она может быть использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности. В качестве П.м. не охраняются отличные от устройства объекты изобретения, а также объекты, непризнаваемые патентоспособными изобретениями.

Экспертиза по существу П.м. не проводится. Охранный документ – свидетельство на П.м. – выдается под ответственность заявителя без гарантии действительности. Заявитель и третьи лица вправе ходатайствовать о проведении информационного поиска по заявке на П.м. с целью определения уровня техники. Заявка на выдачу патента на изобретение до ее публикации может быть преобразована в заявку на выдачу свидетельства на П.м. Преобразование заявки на выдачу свидетельства в заявку на выдачу патента допускается только до принятия решения о выдаче свидетельства. При преобразовании заявок приоритет сохраняется (см. также *Патентоспособность* ).

Лит.:

Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г., пересмотренная в Стокгольме 14 июля 1967 г., ВОИС. Женева, 1970;

*Боденхаузен Г.* Конвенция по охране промышленной собственности. Комментарий. М., 1977.

*Сёсекин В.Б.*

## Полиграф

см. *Детектор лжи* .

## Полиномиальные округа

см. *Избирательный округ* .

## Политические права и свободы

ПОЛИТИЧЕСКИЕ ПРАВА И СВОБОДЫ – одна из групп конституционных прав и свобод граждан, наряду с гражданскими (личными), социальными, экономическими и некоторыми другими правами. П.п. и с. дают гражданам возможность участвовать в общественной и политической жизни страны. Охватывают право на участие в управлении обществом и государством, избирательное право (включая право голоса на референдуме), право на политическое объединение (создание политических партий, движений и присоединение к ним), свободу собраний и манифестаций, право петиций. Обладание П.п. и с. (в отличие от большинства других прав и свобод) обычно строго связывается с принадлежностью к гражданству данного государства.

П.п. и с. получили закрепление в международно-правовых актах. Главный из них – Международный пакт о гражданских и политических правах (открыт для подписания, ратификации и присоединения 19 декабря 1966 г., вступил в силу 23 марта 1976 г., ратифицирован Президиумом Верховного Совета СССР 18 сентября 1973 г.). Действует также Конвенция о политических правах женщин, вступившая в силу 7 июля 1954 г. (РФ участвует как правопреемник СССР).

В Конституции РФ политическим правам посвящены ст. 31–33. Граждане РФ имеют право:

- собираться мирно, без оружия, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирование (ст. 31);
- участвовать в управлении делами государства как непосредственно, так и через своих представителей (ч. 1 ст. 32);
- избирать и быть избранными в органы государственной власти и органы местного самоуправления, а также участвовать в референдуме (ч. 2 ст. 32);
- на равный доступ к государственной службе (ч. 4 ст. 32);
- участвовать в отправлении правосудия (ч. 5 ст. 32);
- обращаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления (ст. 33).

За нарушение политических прав граждан, так же как и других прав, установлена юридическая ответственность вплоть до уголовной. УК предусматривает ответственность за следующие нарушения П.п. и с. граждан: воспрепятствование осуществлению избирательных прав или работе избирательных комиссий (ст. 141), фальсификацию избирательных документов, документов референдума или неправильный подсчет голосов (ст. 142), воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них (ст. 149).

## Политический режим

ПОЛИТИЧЕСКИЙ РЕЖИМ – в науке конституционного права понятие, обозначающее систему приемов, методов, форм, способов осуществления политической власти в обществе. Характер П.р. никогда прямо не указывается в конституциях государств (не считая весьма распространенных указаний на демократический характер государства), однако почти всегда самым непосредственным образом отражается на их содержании.

Выделяют демократический, авторитарный и тоталитарный П.р.

Демократический П.р. характеризуется соблюдением на практике принципов разделения властей, законности, идеологического многообразия, свободой деятельности оппозиционных организаций, уважением прав и свобод человека, широким общественным и территориальным самоуправлением (см. также *Демократия* ).

Авторитарный П.р. предполагает ограничения политических свобод, прежде всего свободы оппозиционных организаций и прессы, концентрацию основной (или почти всей) власти в руках одного лица (президента, монарха, премьер-министра) или группы лиц. Выборы и референдумы проводятся под контролем правительства и часто носят формальный или фальсифицированный характер. Реальный механизм власти и характер общественно-политических отношений расходятся с нормами конституции и законов, либо последние сами изменяются в антидемократическом духе. Авторитарные П.р. по степени выраженности своих черт могут варьироваться от весьма умеренных (например, режим де Голля во Франции в 1958–1969 гг.) до открытой диктатуры (военной, военно-полицейской и т. п.).

Тоталитарный П.р. характеризуется полным разрывом между нормами конституций и законов (обычно вполне демократическими) и реальностью общественно-политической жизни, в которой личность и общество находятся под жесточайшим контролем государства. На место идеологического разнообразия ставится диктат одной идеологии, любое инакомыслие или оппозиционное выступление подавляются в зародыше террористическими методами. Вся власть сосредоточена в руках одного лица ("вождя"), опирающегося на единственную в стране партию с военной дисциплиной. Демократические государственные формы и институты (парламент, выборы, референдум и др.) играют роль Декорации, используемой для пропагандистских целей. Истории известны тоталитарные П.р. двух основных типов: коммунистического (в том числе П.р. в СССР до конца 1980-х гг., в Китае, Северной Корее, Вьетнаме и на Кубе) и ультраправого (в Италии конца 1920-х – 1943 гг., Германии 1933–1944 гг.).

*Додонов В.Н.*

## **Политическое убежище**

**ПОЛИТИЧЕСКОЕ УБЕЖИЩЕ** – институт современного международного и внутригосударственного права – возможность иностранца (лица без гражданства) неопределенно долгое время оставаться на территории данного государства и пользоваться защитой последнего в отношении как себя лично, так и членов своей семьи, если у себя на родине этот иностранец подвергается преследованиям по политическим, религиозным, научным и иным основаниям подобного рода. В международном праве регулируется в основном обычаями международно-правовыми, а также Декларацией о территориальном убежище, принятой Генеральной Ассамблеей ООН от 14 декабря 1967 г. Во внутригосударственном праве право П.у. – особое личное право, которое конституции и законы демократических государств предоставляют иностранным гражданам и лицам без гражданства.

В соответствии со ст. 63 Конституции РФ Указом Президента от 26 июля 1997 г. № 746 утверждено "Положение о порядке предоставления в Российской Федерации политического убежища", – согласно которому П.у. предоставляется лицам, ищущим убежище и защиту от преследования или реальной угрозы стать жертвой преследования в стране своей гражданской принадлежности или в стране своего обычного места жительства за общественно-политическую деятельность и убеждения, отвечающие принципам, признанным мировым сообществом. Предоставление П.у. производится указом Президента РФ. Лицо, желающее приобрести П.у., обязано в течение 7 дней по прибытии на территорию РФ или с момента возникновения соответствующих обстоятельств обратиться в территориальный орган ФМС по месту своего пребывания с письменным ходатайством, которое при наличии достаточных оснований для предоставления

П.у. направляется в ФМС. Последняя рассматривает ходатайство, запрашивает заключения МИД, ФСБ и затем направляет все материалы в Комиссию по вопросам гражданства при Президенте РФ со своим заключением о возможности и целесообразности предоставления лицу П.у. Комиссия рассматривает ходатайство и материалы к нему и вносит

свои предложения по каждому ходатайству Президенту РФ для принятия решения. Предоставление П.у. распространяется и на членов семьи при условии их согласия с ходатайством. Согласия детей, не достигших 14 лет, не требуется. Лицу, которому предоставлено П.у., а также членам его семьи выдается свидетельство установленного образца по месту обращения лица с ходатайством.

Лицо утрачивает право на П.у. в случаях:

- возврата в страну своей гражданской принадлежности или обычного места жительства, которую оно покинуло;
- выезда на жительство в третью страну;
- добровольного отказа от П.у. в РФ;
- приобретения гражданства РФ или другой страны.

Лицо может быть лишено предоставленного ему П.у. в РФ по соображениям национальной безопасности, а также в случае занятия деятельностью, противоречащей целям и принципам ООН, либо если лицо совершило преступление и в отношении него имеется вступивший в законную силу приговор.

*Авакьян С.А.*

## Полиция

ПОЛИЦИЯ (нем. *Polizei* от греч. *politeia* – управление государством, администрация) – система особых органов по охране общественного порядка и борьбе с преступностью. П. проводит расследование некоторых видов правонарушений.

Возникновение П. в Европе относится ко второй половине XVII- началу XVIII в. До этого полицейские функции обычно не отделялись от военных и административных.

П. в современных странах делится на централизованную и децентрализованную. Первая представляет собой иерархическую организацию, подчиненную единому руководству, и существует обычно в унитарных странах (например, во Франции, Финляндии). П. второго типа характерна для государств с федеративным устройством.

Так, в США П. структурно включает три звена: федеральную П., П. штатов и местную П. Высшей для федеральной П. инстанцией является Федеральное бюро расследований (ФБР), входящее в систему Министерства юстиции. Кроме ФБР в систему федеральной П. входят:

- а) секретная служба, ведающая охраной высших государственных учреждений, президента, иностранных представительств и ряда других объектов;
- б) Федеральное бюро по борьбе с наркотиками;
- в) Федеральное иммиграционное бюро;
- г) П. по охране национальных парков;
- д) П. по охране мостов и туннелей;
- е) П. федерального агентства авиации.

Имеются и другие службы, в том числе военная П., действующая везде, где присутствуют американские войска. В П. штатов также входят различные структуры, подчиняется она непосредственно губернатору штата, при котором существует специальное ведомство. Местная П. включает формирования городов и графств. В США, так же как и в некоторых других зарубежных государствах, существует институт частной П., на которую возлагается задача охраны крупных промышленных, транспортных, торговых и иных предприятий, офисных центров, объектов недвижимости состоятельных лиц. Всего действует более 40 тыс. самостоятельных полицейских подразделений.

В Великобритании фактическое руководство полицейскими силами осуществляет министр внутренних дел. По закону о П. 1964 г. он наделен правом объединять полицейские формирования, определять размер субсидий органам местного самоуправления для содержания П. Полномочия английской П. неуклонно расширились на протяжении всего XX в.

## Полное товарищество

ПОЛНОЕ ТОВАРИЩЕСТВО – хозяйственное товарищество, участники которого осуществляют предпринимательскую деятельность от имени товарищества и при недостатке имущества товарищества несут солидарную ответственность по его долгам всем принадлежащим им имуществом (п. 1 ст. 69 ГК РФ).

В качестве участников П.т. могут выступать только индивидуальные предприниматели или коммерческие организации. Ведение дел П.т. может осуществляться и каждым из участников, и совместно (т. е. по согласию всех участников на совершение каждой сделки) либо одним или несколькими участниками (п. 1 ст. 72 ГК РФ). Вместе с тем сделки, заключенные от имени товарищества любым его участником, будут действительными, если только само товарищество не докажет, что контрагент по сделке знал или должен был знать об отсутствии полномочий у конкретного участника. Взаимоотношения участников такого товарищества (полных товарищей) носят лично-доверительный характер.

Не случайно П.т. появились и развивались прежде всего как форма семейного предпринимательства. Неограниченную личную имущественную ответственность по долгам товарищества несут и те его участники, которые вступили в товарищество после его создания (в том числе по обязательствам, возникшим до их вступления в товарищество), а также выбывшие из товарищества, причем эта их личная ответственность не может быть ни устранена, ни ограничена соглашением участников (п. 2 и 3 ст. 75 ГК РФ). В случае смерти физического лица – участника товарищества либо реорганизации участвовавшего в нем юридического лица вступление в полное товарищество их наследников или правопреемников допускается только с согласия всех других участников (п. 2 ст. 78 ГК РФ).

Единственный учредительный документ П.т. – учредительный договор товарищей. Каждый участник имеет один голос, если учредительным договором не предусмотрено иное. Управление П.т. строится на основе общего согласия всех участников (п. 1 ст. 71 ГК РФ), т. е. по принципу единогласия, если учредительным договором не предусмотрены случаи, когда решение принимается большинством голосов. Каждый полный товарищ может участвовать в управлении делами П.т., получать информацию о его деятельности, принимать участие в распределении его прибыли, а при ликвидации П.т. получать часть имущества, оставшегося после удовлетворения требований всех его кредиторов. Кроме того, он вправе знакомиться со всей документацией по ведению дел П.т. и с согласия остальных товарищей может возмездно или безвозмездно передать свою долю в складочном капитале П.т. или ее часть как другому товарищу, так и третьему лицу (ст. 79 ГК РФ). Он может в любое время выйти из П.т., заявив об этом не менее чем за 6 месяцев до фактического выхода (в П.т., учрежденном на определенный срок, выход участника допускается при наличии уважительных причин) и потребовать выдачи ему части имущества, пропорциональной его доле в складочном капитале.

Обязанности полного товарища: внесение вклада в имущество П.т. и воздержание от конкуренции с ним (ст. 73 ГК РФ). Нарушение этих обязанностей кем-либо из товарищей служит основанием для его исключения из числа участников П.т. в судебном порядке по единогласному решению остающихся участников, с выплатой стоимости части общего имущества, пропорциональной его доле в складочном капитале (или с выдачей имущества в натуре) и с сохранением ответственности по долгам П.т.

Гарантией удовлетворения имущественных интересов кредиторов П.т. является имущество его участников, а не его складочный капитал, в связи с чем отсутствуют специальные требования к его минимальному размеру. Складочный капитал П.т. делится на доли участников, которые являются правами требования и определяют объем прав участников. К моменту регистрации П.т. каждый из участников обязан внести не менее половины своего вклада. При уменьшении стоимости чистых активов П.т. до размера меньшего, чем первоначально зарегистрированный складочный капитал, П.т. не вправе



распределять прибыль между участниками (п. 2 ст. 74 ГК РФ).

В некоторых правопорядках П.т. не признаются юридическими лицами, ибо не ограничивают возможную имущественную ответственность учредителей (участников), т. е. не выполняют основной функции юридического лица. В гражданском праве РФ они традиционно считаются юридическими лицами и в этом качестве отличаются от простого товарищества – договора о совместной деятельности (п. 1 ст. 1041 ГК РФ).

*Суханов Е.А.*

## Половые преступления

ПОЛОВЫЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ – по уголовному праву РФ общественно опасные деяния, нарушающие установленный в обществе уклад половых отношений и основные принципы половой нравственности. П.п. выражаются в посягательстве на половую неприкосновенность и половую свободу личности.

В число П.п. входят:

- изнасилование;
- насильственные действия сексуального характера;
- понуждение к действиям сексуального характера;
- половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста;
- развратные действия.

Под изнасилованием понимается половое сношение, совершаемое лицом мужского пола, с применением насилия или с угрозой его применения к потерпевшей или к другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей (см. подробнее *Изнасилование* ).

Под насильственными действиями сексуального характера подразумевается мужеложство, лесбиянство или иные действия сексуального характера (например, насильственный анальный или оральный акт) с применением насилия или с угрозой его применения к потерпевшему (потерпевшей) или к другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшего или потерпевшей (ст. 132 УК). Наказывается лишением свободы на срок от 3 до 6 лет. Более суровые меры наказания (от 4 до 15 лет лишения свободы) предусмотрены за квалифицированные насильственные действия сексуального характера (например, соединенное с угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, в отношении лица, заведомо несовершеннолетнего или не достигшего 14-летнего возраста). Субъектом данного преступления могут быть как лица мужского, так и женского пола, достигшие к моменту совершения преступления 14 лет.

Под понуждением к действиям сексуального характера подразумевается склонение потерпевшего (потерпевшей) к половому сношению, мужеложству, лесбиянству или совершению иных действий сексуального характера путем шантажа, угрозы уничтожением, повреждением или изъятием имущества либо с использованием материальной или иной зависимости потерпевшего либо потерпевшей (ст. 133 УК). Максимальное наказание – лишение свободы на срок до 1 года. Субъектом данного преступления могут быть лица как мужского, так и женского пола, достигшие к моменту совершения преступления 16 лет.

Под половым сношением и иными действиями сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста, подразумевается половое сношение, мужеложство или лесбиянство, совершенные лицом, достигшим 18-летнего возраста (ст. 134 УК). Наказывается ограничением свободы на срок до 3 лет или лишением свободы на срок до 4 лет. Особенность рассматриваемого состава преступления заключается в том, что его субъектом могут быть лица обоего пола, достигшие к моменту преступления совершеннолетия. Вторая отличительная черта – совершение виновным перечисленных выше действий сексуального характера осуществляется без применения насилия или угрозы его применения. Третья – состав данного преступления образуют лишь такие действия, как

половое сношение, мужеложство или лесбиянство. Другие действия сексуального характера (например, оральный акт) находятся за рамками рассматриваемого состава. Четвертая особенность – виновный может выступать в качестве и активного, и пассивного партнера при совершении описанных выше сексуальных действий. Пятая – виновный заведомо должен знать, что потерпевший не достиг 16-летнего возраста. Поэтому, если потерпевший перед половым сношением или совершением акта мужеложства либо лесбиянства в разговоре с виновным завышает свой возраст (сообщает, что ему 16 или более лет) и тем самым вводит в заблуждение своего партнера, то состав данного преступления отсутствует. Однако эти аргументы не могут быть приняты во внимание, когда речь идет о потерпевшем, внешние физические данные которого явно свидетельствуют о его малолетнем возрасте. Наконец, шестая особенность выражается в том, что особое значение имеет волеизъявление потерпевшего на совершение перечисленных выше действий сексуального характера. По смыслу диспозиции ст. 134 УК половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста, осуществляются виновным исключительно по согласию самого потерпевшего. В противном случае действия виновного образуют состав насильственных половых преступлений, предусмотренных ст. 131–133 УК.

Под развратными действиями-понимаются различные ненасильственные действия сексуального характера, совершенные в отношении лица как мужского, так и женского пола, заведомо не достигшего 14-летнего возраста, и направленные на удовлетворение половой страсти виновного либо возбуждения у малолетнего полового инстинкта. Развратные действия могут выражаться в различных формах: демонстрация малолетнему половых органов, осуществление различных манипуляций с гениталиями малолетнего, в том числе разрыв или повреждение девственной плевы потерпевшей, показ фото- и видеоизображений порнографического характера, совершение виновным в его присутствии мастурбации, полового или орального акта, лесбиянства и т. д. с другим партнером, прикосновение к различным частям тела малолетнего половыми органами, склонение к совершению каких-либо сексуальных действий в отношении виновного и т. д. Таким образом, развратные действия могут выражаться путем осуществления виновным действий, носящих как физический, так и интеллектуальный характер. Вместе с тем перечисленные действия в отношении несовершеннолетнего (в возрасте до 16 лет) УК не рассматривает как преступление. Субъектом данного преступления могут быть лица обоего пола, достигшие 16-летнего возраста. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом: виновный сознает, что развращает малолетнего, возбуждает в нем половой инстинкт. Из этого вытекает, что объект рассматриваемого преступления – нормальное физическое и морально-нравственное развитие малолетних. Преступление считается оконченным с момента совершения развратных действий. Наказывается штрафом в размере от 300 до 500 МРОТ или иного дохода осужденного за период от 3 до 5 месяцев либо ограничением свободы на срок до 2 лет либо лишением свободы на срок до 3 лет (ст. 135 У К).

*Аликперов Х.Д.*

## **Полупрезидентская республика**

*см. Республика смешанного типа .*

## **Полусвязанных (полужестких) списков система**

**ПОЛУСВЯЗАННЫХ (полужестких) СПИСКОВ СИСТЕМА** – один из способов распределения депутатских мест между кандидатами одного и того же списка при пропорциональной избирательной системе. При П.с.с. первостепенное значение имеет место, занимаемое кандидатами в списке, но кандидат, собравший известный минимум преференциальных (поданных персонально за него) голосов, передвигается на более высокое место в списке; при этой системе закон разрешает избирателю голосовать либо за список в

целом, либо за отдельных кандидатов (Австрия, Бельгия, Дания) или даже обязывает его голосовать за отдельных кандидатов (Нидерланды).

## Получение взятки

см. *Взятничество* .

## Пользование

ПОЛЬЗОВАНИЕ – извлечение полезных свойств вещи. Вместе с тем пользоваться можно не только вещь в ее телесной форме, но и правом, включая право на нематериальный объект. В качестве вещного права право П. представляет собой самостоятельное правомочие собственника или право, принадлежащее лицу по ряду договорных обязательств. Согласно ст. 209 ГК РФ входит в содержание права собственности наряду с правами владения и распоряжения. Принадлежит также субъектам ограниченных вещных прав – права пожизненного наследуемого, владения земельным участком (ст. 265 ГК РФ), права постоянного(бессрочного)пользования земельным участком (ст. 268 ГК РФ), сервитутов (ст. 274, 277 ГК РФ), права хозяйственного ведения (ст. 294 ГК РФ), права оперативного управления имуществом (ст. 296 ГК РФ).

Предоставление П. вещь предусматривается рядом договоров. Большею частью П. предоставляется вместе с владением (по договору имущественного найма (аренды), договору найма жилого помещения, договору безвозмездного пользования вещь и др.). Переход П. происходит и по таким комплексным договорам, как договор доверительного управления (ст. 1012 ГК РФ). П. без передачи владения возможно по договору аренды (ст. 606 ГК РФ). Право П. входит в состав исключительных прав. Закон РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах" говорит о праве автора «использовать» свое произведение, имея в виду также распоряжение объектом авторского права, но в это понятие входит и собственное П. автора и передача П. другим лицам. Аналогичная ситуация складывается и по поводу прав патентообладателя по Патентному закону Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 3517-1. Исключительные права на средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т. п.) могут быть переданы по договору коммерческой концессии в П. от правообладателя пользователю (ст. 1027 ГК РФ).

Законодательством ряда стран право П. рассматривается как самостоятельное вещное право, регулируемое специальными нормами. ГК Республики Польша предусмотрел специальный Отдел 11 «Пользование» в Книге второй "Собственность и иные вещные права". Во французском ГК права П. представлены узуфруктом, правом пожизненного пользования без извлечения доходов и др. Германское гражданское уложение в числе вещных прав П. чужими вещами называет сервитуты. личные сервитуты, узуфрукт. право застройки.

*Залесский В.В.*

## Помилование

ПОМИЛОВАНИЕ – отмена или смягчение уголовного наказания главой государства. Право П. - одно из основных конституционных полномочий главы государства почти во всех странах мира. Институт П. представляет собой акт индивидуального милосердия к лицу, осужденному судом за совершение какого-либо (обычно тяжкого) преступления. Применение П. может быть мотивировано по-разному (искреннее раскаяние осужденного или просто соображения гуманности).

В РФ право П. согласно п. «в» ст. 89 Конституции РФ принадлежит Президенту РФ и

осуществляется путем издания указа (в соответствии со ст. 85 УК) в отношении индивидуально-определенного лица. Актом П. лицо, осужденное за преступление, может быть освобождено от дальнейшего отбывания наказания либо назначенное ему наказание может быть сокращено или заменено более мягким видом. Актом П. может быть снята судимость с лица, отбывшего наказание. Предварительно дело осужденного тщательно изучается в Комиссии по вопросам помилования при Президенте РФ (далее – Комиссия). Хотя в законе этот вопрос и не отрегулирован, но практика выработала порядок, при котором прошение о П. может быть подано как самим осужденным, так и его близкими родственниками, а также администрацией учреждения, где он отбывает наказание. Для обращения в Комиссию нет необходимости описывать все обстоятельства дела подробно. Достаточно короткого обращения с указанием, за что и на какой срок осужден, каким судом, судим ли ранее, сколько отбыл по назначенному сроку и какие имеются обстоятельства, которые могут рассматриваться как чрезвычайные и позволяющие Комиссии ходатайствовать о П. Если речь идет о болезни осужденного или близких членов его семьи как основании для прошения о П., то к прошению необходимо приложить соответствующие медицинские справки. Когда дело изучено и все материалы по нему собраны, аппарат Комиссии готовит короткую справку по делу. Комиссия, в которую входят известные общественные деятели, ученые-юристы, деятели искусства, собирается раз в неделю.

## **Понуждение к действиям сексуального характера**

*см. Половые преступления .*

### **Понятой**

**ПОНЯТОЙ** – в уголовном судопроизводстве РФ лицо, приглашаемое для участия в производстве осмотра, обыска, выемки, освидетельствования, опознания и других следственных действий в случаях, предусмотренных УПК, для удостоверения правильности проведения этих действий. П. должно быть не менее 2 человек. В качестве П. могут выступать любые не заинтересованные в деле лица. При производстве следственных действий, связанных с обнажением лица (личный обыск, освидетельствование), П. должны быть одного пола с освидетельствуемым или обыскиваемым лицом. Недопустимо приглашать в качестве П. подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, родственников указанных лиц, защитников, работников органов дознания, следствия, прокуратуры и суда, в производстве которых находится или будет находиться уголовное дело. П. обязаны удостоверять факт, содержание и результаты действий, производившихся в их присутствии. Они вправе делать замечания по поводу произведенных действий, которые подлежат занесению в протокол соответствующего следственного действия. Лица, приглашенные в качестве П., пользуются правом на возмещение расходов, понесенных ими в связи с участием в деле. Перед началом следственного действия им разъясняют их права и обязанности.

*Сергеев А.И.*

### **Попечительство**

**ПОПЕЧИТЕЛЬСТВО** – правовая форма защиты личных и имущественных прав и интересов граждан. История П. тесно связана с историей опеки. Ранее регулирование П. и опеки осуществлялось семейным законодательством. В Кодексе о браке и семье РСФСР, например, им посвящены ст. 119–139. П. устанавливалось над несовершеннолетними в возрасте от 15 до 18 лет, лишившимися родительского попечения, и над дееспособными совершеннолетними лицами, если они по состоянию своего здоровья не могли самостоятельно осуществлять свои права и выполнять свои обязанности, а также над лицами,

ограниченными судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами.

С принятием СК и ГК РФ сфера применения П. значительно изменилась. Изменилось и соотношение регулирования указанного института между гражданским и семейным правом. Теперь в ГК РФ содержатся нормы, определяющие основные положения, регламентирующие П. над гражданами, ограниченными в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, а также институт патронажа, который хотя и является одной из форм П., однако имеет специфику. СК регулирует П. над несовершеннолетними детьми от 14 до 18 лет. Несовершеннолетний, над которым устанавливается П. более свободен в гражданско-правовой сфере по сравнению с лицом в возрасте до 14 лет, находящимся под опекой.

Попечитель в отношении несовершеннолетнего выступает как бы в трех качествах:

- лица, заменяющего ему в межличностных отношениях родителя;
- законного представителя, осуществляющего защиту его прав и интересов, и лица, помогающего несовершеннолетнему самому осуществлять свои права и исполнять возложенные на него обязанности.

В соответствии со ст. 37 ГК РФ попечитель не вправе без предварительного разрешения органов опеки и П. давать согласие на совершение сделок по отчуждению, в том числе обмену или дарению, имущества подопечного, сдачи его внаем (в аренду), в безвозмездное пользование или в залог, сделок, влекущих отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его имущества или выдел из него долей, а также любых других сделок, уменьшающих имущество подопечного. Только с предварительного разрешения органа опеки и П. могут расходоваться доходы подопечного, за исключением тех, которыми он вправе распоряжаться самостоятельно, а также которые расходуются на содержание самого подопечного. П. над совершеннолетним лицом прекращается в случаях вынесения судом решения о признании подопечного дееспособным или отмены ограничения его дееспособности по заявлению попечителя или органа опеки и П. Над несовершеннолетним П. прекращается без особого решения по достижении им 18 лет, а также в случае вступления его в брак раньше этого возраста либо его эмансипации (ст. 27 ГК РФ). П. также может быть прекращено вследствие освобождения или отстранения попечителя от исполнения им своих обязанностей (ст. 39 ГК РФ).

*Ермаков В.Д.*

## Порнография

**ПОРНОГРАФИЯ** (греч. *pornos* – развратник и *grapho* – пишу) – вульгарно-натуралистическое непристойное изображение половой жизни в произведениях литературы, изобразительного искусства, в театре, кино, на фотографиях, рисунках и пр. К П. не относятся произведения научно-просветительного характера, в том числе содержащие в качестве иллюстраций воспроизведения коитальных поз. Определение понятия П. значительно различается в законодательстве и правовой доктрине разных государств в зависимости от позиции законодателя и общества, которая определяется в свою очередь национальными традициями, религиозными установками и другими факторами. Распространение П. является преступлением международного характера, посягающим на личные права человека, разлагающе действующим на нравственные устои населения.

Термин "П." возник в XVIII в. после появления во Франции книги Ретиф де ла Бретонна "Порнограф, или Размышление порядочного человека об истинной безнравственности проституции". В книге затрагивались вопросы, ранее считавшиеся в обществе неприличными, поэтому ее название стало нарицательным.

В мае 1910 г. 15 государств заключили Международное соглашение о борьбе с распространением порнографических изданий (Париж). Его участником была и Россия. Государства взяли на себя обязательства создать специальные внутригосударственные

органы для централизации всех сведений о таких преступлениях, содействовать их международному розыску и пресечению, сообщать друг другу о принятых законах, вынесенных приговорах по такого рода делам. Однако в соглашении не было даже перечня противоправных деяний, и вопросы материального уголовного права там не рассматривались.

В 1923 г. в Женеве была заключена Международная конвенция о пресечении обращения порнографических изданий и торговли ими, которая без изменений и дополнений действует до настоящего времени.

Преступлениями в Конвенции признаются:

а) изготовление, хранение порнографических изданий в целях их продажи, распространения или публичного исполнения;

б) ввоз, провоз, вывоз (лично или через другое лицо) в вышеуказанных целях таких изданий или пуск их в обращение;

в) торговля (даже не публичная), распространение, публичное выставление; сдача в прокатные пункты порнографических изданий;

г) анонсирование или оглашение путей, через которые эти издания можно достать.

Конвенция дает примерный перечень порнографических изданий, который может быть дополнен нормами национального законодательства. К ним отнесены сочинения, фильмы, открытки, рисунки, эмблемы, фотографии. Конвенция не дает и определения понятия порнографического издания, поэтому вопрос о том, какое издание относится к порнографическому, решается на основе национального законодательства.

Однако фактически эта Конвенция давно не выполняется. Изготовление П. все более входит в мир искусства западного общества и не осуждается. Огромными тиражами печатаются порнографические книги, журналы и даже газеты. Широкое распространение получили подобные кино- и видеофильмы. телевизионные передачи. Термин "П." стал вытесняться не криминальным "эротика".

СССР присоединился к Конвенции 1923 г. в 1935 г., после чего принял общесоюзный Закон "Об ответственности за изготовление, хранение, рекламирование порнографических изданий, изображений и иных предметов и за торговлю ими".

Статьей 242 УК установлена уголовная ответственность за незаконное изготовление в целях распространения или рекламирования, распространение, рекламирование порнографических материалов или предметов, а равно незаконную торговлю печатными изданиями, кино- и видеоматериалами, изображениями или иными предметами порнографического характера. Изготовление или хранение без цели сбыта таких материалов и предметов не рассматривается как преступление. Не является уголовно наказуемым изготовление и распространение порнографических предметов на законных основаниях (например, порнографические предметы могут использоваться по предписанию врача-сексопатолога при лечении сексуальных расстройств). Не является преступлением также изготовление, распространение, рекламирование, торговля предметами и материалами эротического характера. Вопрос о том, носит ли тот или иной материал, предмет порнографический или эротический характер, в каждом случае решается на основании заключения экспертизы. Субъектом преступления является физическое лицо, достигшее к моменту совершения преступления 16 лет. Наказание – штраф в размере от 500 до 800 МРОТ или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 5 до 8 месяцев либо лишение свободы на срок до 2 лет.

*Панов В.П., Алекперов Х.Д.*

## **Португалия (Португальская Республика)**

ПОРТУГАЛИЯ (Португальская Республика) – государство, расположенное на юго-западе Европы, на Пиренейском полуострове. Оно включает пользующиеся внутренней автономией Азорские острова и остров Мадейра в Атлантическом океане. Под управлением

П. остается территория Макао.

П. - унитарное государство. В административном отношении делится на области. В областях действуют выборные ассамблеи, исполнительные органы – жунты, консультативные органы – советы. При жунтах имеются назначаемые правительством представители, исполняющие свои функции совместно с местными органами. По форме правления П. - полупрезидентская республика. Действует Конституция 1976 г. (с изменениями 1982, 1989 и 1992 гг.). Официально главой государства является президент республики, избираемый путем всеобщего прямого и тайного голосования на 5-летний срок. Высший законодательный орган – Собрание Республики – однопалатный парламент (230 депутатов), избираемый сроком на 4 года. Высший исполнительный орган – правительство во главе с премьер-министром.

### **ПРАВОВАЯ СИСТЕМА**

Общая характеристика. Правовая система П. складывалась на протяжении многих веков, начиная с XII в., когда образовалось независимое Португальское королевство. В средние века было издано несколько собраний законов, получивших названия по имени правивших королей. Наиболее важные среди них, помимо первых собраний законов королей Альфонса I и Альфонса II (XII–XIII вв.) – Альфонсовы (1472), Мануэловы (1521) и Филипповы ордонансы (1603). Все они были созданы под сильным воздействием римского права, в частности Свода Юстиниана, и канонического права, нормы которых нередко применялись в П. и самостоятельно, например при обнаружении пробелов в изданных законах. Значительное влияние на развитие законодательства оказывали и действовавшие в стране испанские сборники законов ("Фуэро реал", "Семь партид" и др.), а также местные правовые обычаи, сохранившиеся со времени господства на Пиренеях вестготов (V – начало VIII в.). Период власти арабских завоевателей (VIII–XI вв.) в дальнейшей правовой истории П. отражения не получил. Средневековые королевские ордонансы XV–XVII вв. представляли собой многотомные собрания законодательных предписаний, систематизированных по весьма несовершенным формальным правилам. В частности, включенные в них нормы уголовного права отличались крайней жестокостью и в то же время регулировали ответственность лишь за отдельные виды преступлений и не содержали положений общего характера. Ордонансы предоставляли широкие возможности для произвола феодалов и судей.

В XIX в. в П. была осуществлена кодификация основных отраслей права. Она проводилась на базе нескольких конституций, принятых начиная с 1820 г., закреплявших капиталистические общественные отношения в стране, которая стала конституционной монархией с неустойчивыми, часто весьма реакционными политическими режимами, сменявшими друг друга. Как правило, подготовка кодексов растягивалась на несколько десятилетий. Гражданский кодекс (ГК) 1867 г. представляет собой заметное явление в истории буржуазного гражданского права. Он был составлен с учетом опыта ГК Франции (Кодекс Наполеона, 1804 г.), Баварии, Испании и других европейских государств. Этот кодекс отличался весьма высоким уровнем юридической техники и продолжал действовать до 1967 г. (в 1930 г. кодекс был издан в новой редакции).

Гражданское право и смежные с ним отрасли права. Важнейший источник действующего права П. – ГК 1966 г., составленный с учетом опыта применения ГК 1867 г., а также швейцарского законодательства и особенно Германского гражданского уложения 1896 г. ГК включает 5 книг. В книге первой ("Общая часть") определяются источники права (одним из них, хотя и субсидиарным, признается "справедливость"), правила толкования и применения законов, важнейшие понятия гражданского права. Книга вторая ("Обязательственное право") содержит общие нормы, определяющие основания гражданско-правовой ответственности, и нормы, регулирующие конкретные виды договоров (купля-продажа, дарение, подряд и др.). В книге третьей ("Вещное право") последовательно рассмотрены институты владения, собственности, узупфрукт, сервитуты и др. Книги четвертая и пятая ГК соответственно посвящены вопросам семейного и наследственного

права, в регулировании которых произошли существенные изменения после принятия Конституции 1976 г.

В системе португальского права традиционно проводится различие между гражданским и торговым законодательством, которое регулирует специфические институты и операции (формы торговых обществ, векселя, страхование, банкротство, транспорт, морская торговля и др.). В 1833 г. в соответствии с этой концепцией был принят Торговый кодекс, однако он регулировал не только институты собственно торгового права, но и часть вопросов, относящихся к гражданскому праву, поскольку в то время еще не был принят национальный ГК. После издания ГК 1867 г., включившего в себя соответствующие нормы гражданского права, был принят действующий Торговый кодекс 1888 г., который опирался на положения ГК 1867 г.

Он состоит из 4 книг. Книга первая ("О торговле вообще") содержит общие правила толкования и применения торгового закона, а также положения, относящиеся к коммерсантам, фирмам, биржам и ведению торговых книг. Книгу вторую ("О специальных торговых договорах") составляют нормы о торговых товариществах (АО и др.) и правила, регулирующие Договоры поручения, перевозки, займа и др. В книге третьей ("О морской торговле") собраны нормы, определяющие статус морских судов, условия фрахта и страхования кораблей и морских грузов. Нормы книги четвертой ("О банкротстве") к настоящему времени утратили силу. Опыт кодекса 1888 г., в котором, по общему признанию, были весьма удачно сформулированы многие положения буржуазного торгового права, оказал значительное влияние на последующую подготовку торговых кодексов в ряде государств Европы и других континентов.

Вслед за ГК 1867 г. был издан и Гражданско-процессуальный кодекс (ГПК) 1867 г., который, в свою очередь, в 1905 г. был дополнен Торговым процессуальным кодексом – документом, практически не известным правовым системам других государств, даже придерживающихся концепции разделения гражданского и торгового права. Он был рассчитан на рассмотрение дел в порядке торгово-процессуального производства в так называемых коммерческих трибуналах, впоследствии упраздненных. В 1936 г. издан новый ГПК, составленный с учетом судебной практики португальских судов, а также опыта законодательства других государств, прежде всего Италии. Этот кодекс состоит из 4 книг – об иском, о компетенции судов и гарантиях беспристрастного судебного разбирательства, о судебном процессе, об арбитражном судебном разбирательстве.

Система законодательства П. традиционно включает ряд кодексов, не известных законодательству других стран. В частности, с 1836 г. периодически издавались административные кодексы, определяющие административно-территориальное деление, компетенцию органов власти и управления и др. В 1935 г. издан Кодекс нотариата, регулирующий компетенцию нотариусов, их функции, права и обязанности, а также вопросы гражданской и уголовной ответственности нотариусов за неправомерные действия.

Важнейшим этапом в развитии законодательства П. стало принятие Конституции 1976 г., отразившей завоевания антифашистской, национальной и демократической революции 1974 г. Эта Конституция (ныне действует в редакции 1988 г.) – самая прогрессивная из конституций буржуазных государств: она предусматривает, что все предшествующие законы сохраняют силу лишь в том случае, если они не противоречат Конституции и содержащимся в ней принципам. Конституция внесла серьезные изменения по существу во все отрасли права, либо непосредственно сформулировав важнейшие нормы, либо потребовав исправления старых или издания новых законов. Высший законодательный орган – Совет республики может предоставлять правительству в порядке делегированного законодательства право издавать декреты-законы по определенному кругу вопросов. Как показывает опыт, именно этим путем в основном и развивается ныне законодательство П.

Аграрная реформа, проводившаяся в П. после революции 1974 г. и направленная на ликвидацию господства крупных латифундистов, имела своей юридической базой соответствующий декрет-закон № 406-А 1975 г. Несмотря на сопротивление правых сил и.



возврат бывшим владельцам части земельных угодий, находившихся в руках кооперативов, аграрная реформа остается конституционным принципом.

В Конституций провозглашены и подробно регламентированы права трудящихся в социально-экономической области: право всех граждан на труд, права комиссий трудящихся на предприятиях, право на заключение коллективных договоров с администрацией предприятий и др. Конституция и принятый в развитие ее положений в 1977 г. Закон № 65 закрепляют право трудящихся на забастовку, предусматривают условия ее проведения и вместе с тем запрещают локауты. Важно, что эти законодательные нормы пришли на смену действовавшей в период фашистской диктатуры и выражавшей идеи "корпоративного государства" системе актов ("Статут национального труда" 1933 г. и др.), которыми прикрывался режим безудержной эксплуатации трудящихся. В Конституции закреплено также право граждан на социальное обеспечение в случае болезни, старости, инвалидности, вдовства и сиротства, при безработице и т. п. (Этим нормам в условиях "корпоративного государства" соответствовали законы о пособиях, выплачивавшихся, по существу, за счет самих трудящихся.) Большие изменения внесла Конституция в регулирование брачно-семейных отношений. Если прежде законодательство допускало юридическое неравенство мужчины и женщины, то ныне в Конституции не только провозглашено их равноправие, но и особо подчеркнуты необходимость охраны материнства и права трудящихся женщин. Если прежде развод допускался лишь в случаях, когда брак не был заключен по католическому обряду, то ныне правила развода не зависят от формы бракосочетания. Конституция запрещает какую-либо дискриминацию внебрачных детей.

На основе Конституции издано значительное число нормативных актов, которые вносят существенные изменения во все отрасли португальского права.

В 1983 г. в П. создано министерство по вопросам качества окружающей среды. В том же году опубликован Закон о национальных экологических заповедниках, включающих прибрежные к океану (пляжи, крутые берега, устья рек) и внутренние (озера, русла и истоки рек) экосистемы. В стадии пересмотра находится законодательство об охоте и рыболовстве, готовятся основы законодательства в области охраны природы и окружающей среды.

**Уголовное право.** Уголовное законодательство П. на протяжении XIX–XX вв. обнаруживает в своем развитии значительное воздействие принимавшихся в стране конституций. Первый УК 1852 г. закрепил отмену пыток, клеймения преступников, членовредительских и позорящих наказаний, хотя предусмотренные им санкции за большинство преступлений были весьма суровыми. В основном составители этого кодекса ориентировались на образцы уголовных кодексов (УК) Франции, Испании и других европейских государств, а также УК Бразилии 1830 г. В 1807 г. в П. отменена смертная казнь, а в 1886 г. принят УК, составленный в более либеральном духе. Его составители стремились добиться соответствия между преступлением и наказанием, подчеркивали необходимость не только устрашения, но и исправления правонарушителей, смягчения санкций и т. п. Основные положения кодекса соответствовали положениям неоклассической школы уголовного права, имели буржуазно-либеральный характер. В УК 1886 г. были детально разработаны такие институты уголовного права, как формы вины, соучастие, стадии преступления, отягчающие (их в кодексе 34) и смягчающие (их 23) обстоятельства и др. Среди предусмотренных кодексом санкций не было ни смертной казни, ни пожизненного заключения. В 1929 г. был принят Уголовно-процессуальный кодекс (УПК), провозгласивший демократические принципы процесса, которые не соответствовали реальным условиям господствовавшего в стране фашистского режима.

Конституция 1976 г. сформулировала важные положения в сфере уголовного права и процесса П. В ней подчеркнута возможность применения наказаний или мер безопасности лишь на основании приговора суда и при условии соблюдения законности. Весьма подробно регламентируются в Конституции правила производства ареста и предварительного заключения, сформулированы гарантии законности в уголовном процессе. Конституция провозглашает презумпцию невиновности, право на защиту, принцип состязательности в

судебном процессе, запрещает использование доказательств, полученных с применением насилия или иным незаконным способом. В ней закреплена ведущая роль суда, происходящая от средневекового английского права института *хэбас корпус*, который позволяет обжаловать в суд заключение под стражу любого гражданина. В отличие от большинства буржуазных конституций в нее включены нормы об ответственности за преступления против национальной экономики, за должностные преступления (ст. 88, 120) и др.

Развитию положений Конституции 1976 г. в сфере уголовного права служит принятый на ее основе ныне действующий УК П. 1982 г. При его подготовке была проведена декриминализация (отмена уголовной ответственности) в отношении малозначительных преступлений: за них установлена, как правило, административная ответственность. Предусмотрен особый режим наказаний, ориентированный прежде всего на исправление несовершеннолетних правонарушителей и так называемых молодых взрослых (18–25 лет). В УК 1982 г. провозглашено требование, чтобы лишение свободы применялось лишь в случае, если цели «ресоциализации» правонарушителя не могут быть достигнуты с помощью иных мер наказания. В кодексе предусмотрено широкое применение мер безопасности (главным образом медицинского характера), различных видов условного осуждения и мер, не связанных с лишением свободы (штраф, общепользные трудовые услуги и др.). В дополнение к УК 1982 г. изданы законы, регламентирующие исполнение наказаний и мер безопасности, а также декрет-закон № 433 1982 г. об ответственности за административные правонарушения. После принятия Конституции 1976 г. и нового УК существенным изменениям подверглось и законодательство по вопросам судостроительства и уголовного процесса: были приняты законы о судах и прокуратуре, утвержден Статут судей, в котором подробно описаны их функции (Закон № 21 1985 г.), и другие акты.

В 1987 г. был принят УПК, в котором по-новому решены многие вопросы, относящиеся к предварительному следствию и судопроизводству. В нем четко регламентируется судебный контроль над предварительным расследованием, осуществляемым прокуратурой или полицией. Предусмотрена упрощенная процедура разбирательства дел о некоторых преступлениях, по которым обвиняемому грозит наказание в виде лишения свободы сроком до 3 лет, и даже «самая упрощенная» – с согласия обвиняемого, если тому грозит штраф или 6 месяцев лишения свободы. Упорядочена и существенно упрощена система обжалования судебных приговоров. Серьезное внимание уделено гарантиям соблюдения прав граждан.

Исследования в области права ведутся в П. главным образом на юридических факультетах в университетах Лиссабона и Коимбры – старейших в Европе.

### **СУДЕБНАЯ СИСТЕМА**

Высшее звено судебной системы П., согласно Конституции, – Верховный суд (ВС) (Верховный трибунал правосудия), возглавляемый президентом. Он состоит из 4 палат – 2 по гражданским делам, палаты по уголовным делам и палаты по социальным вопросам. Дела рассматриваются на заседаниях 1 или 2 палат, а в определенных случаях – на пленарных заседаниях ВС (вынесенные на них постановления публикуются в официальном правительственном вестнике «Диариу да Република»), ВС выступает в качестве первой инстанции лишь при рассмотрении обвинений в должностных преступлениях, предъявленных президенту республики и некоторым высшим служащим. Основная его функция – рассмотрение кассационных жалоб по вопросам права на решения нижестоящих судов. В ВС могут поступить и жалобы, связанные с конституционным правом «*хэбас корпус*». Согласно закону № 64 1978 г. о запрещении фашистских организаций ВС может признать таковой какую-либо организацию и вынести решение о ее роспуске.

Апелляционные суды (их в стране 4) состоят из 3 палат – по гражданским, уголовным делам и по социальным вопросам. В них рассматриваются жалобы и протесты на решения и приговоры нижестоящих судов. Апелляционные суды рассматривают также вопросы, связанные с исполнением решений иностранных судов.

Основное звено судебной системы П. – суды *комарки* (*комарка* – традиционное название судебного округа). Они рассматривают по первой инстанции подавляющую массу

гражданских и уголовных дел либо коллегией из 3 судей, либо единоличным судьей. Уголовные дела, по которым не может быть назначено наказание более строгое, чем

2 года лишения свободы, судьи рассматривают единолично. При разбирательстве обвинений в тяжких преступлениях по требованию обвинения или защиты создаются коллегии из профессиональных судей и присяжных заседателей. При разбирательстве некоторых категорий гражданских дел в состав суда могут быть включены технические эксперты. Конституция предусматривает учреждение института народных судей и использование других форм участия граждан в отправлении правосудия (ст.217).

В качестве специализированных судов первой инстанции функционируют также уголовные трибуналы – органы предания суду, следственные трибуналы, надзирающие за расследованием уголовных дел, и трибуналы по исполнению наказаний. Кроме того, имеются три суда, которые рассматривают дела о правонарушениях несовершеннолетних в возрасте от 12 до 16 (в некоторых случаях – до 18) лет, а также принимают меры по защите детей и подростков от злоупотреблений со стороны взрослых. Имеются также семейные суды, функции которых – учреждение опеки, вопросы усыновления, выплаты алиментов и др.

Особое место в системе высших судебных учреждений П. занимает Конституционный суд (КС). Он состоит из 13 судей, из которых 10 назначаются Советом республики, а три кооптируются премьер-министрами. Все они должны быть юристами, а 6 (в том числе все кооптируемые) – обязательно судьями других судов. Члены КС назначаются на 6 лет. Председатель избирается самими судьями из своего состава. КС может по ходатайству президента, премьер-министра, генерального прокурора, а также в связи с решением какого-либо суда по конкретному делу признать противоречащим Конституции любой нормативный акт. Ему могут быть переданы на заключение вновь принимаемые Советом республики законы, правительственные декреты-законы и другие акты центральных органов власти и административных областей.

Еще одно учреждение, согласно Конституции относящееся к числу судебных, – Счетная палата. В ее компетенцию входит контроль за расходованием государственных средств, в том числе путем проверки соответствующих отчетов, представляемых ей.

Наряду с системой общих судов в П. функционируют административные и финансовые трибуналы, трибуналы по морским делам и арбитражные суды.

В разделе Конституции, посвященном основным правам и обязанностям граждан, предусмотрено учреждение должности назначаемого Советом республики проведора юстиции, близкой институту омбудсмана в Скандинавских странах. Проведор юстиции рассматривает жалобы граждан на действия или бездействие властей и в случае нарушения ими законности направляет соответствующие рекомендации.

Вопросы назначения и перемещения судей, их дисциплинарной ответственности находятся в ведении Высшего совета магистратуры. Его члены назначаются президентом (2), избираются Советом республики (7) и самими судьями различных судебных инстанций (7), а председателем является председатель ВС. Для занятия судебных должностей, в том числе и членов ВС, назначаемых из числа судей нижестоящих судов и прокуроров, предусмотрена конкурсная система.

Расследование уголовных дел производится органами административной или судебной полиции под контролем прокуратуры. В ряде случаев оно ведется следственным судьей, который вправе поручить другим органам выполнение отдельных процессуальных действий, не затрагивающих основных прав граждан. По некоторым вопросам (например, о предварительном заключении обвиняемого) решения принимаются следственным трибуналом.

Уголовное преследование, в том числе поддержание обвинения в суде, а также защита "демократической законности", по формулировке Конституции, осуществляются от имени государства прокуратурой. Высший орган строго иерархически организованной системы прокурорских учреждений – коллегиальная, избираемая самими прокурорами Генеральная

прокуратура во главе с генеральным прокурором (он назначается президентом республики по представлению правительства). Представители прокуратуры выступают почти во всех судебных учреждениях на всех стадиях судебного разбирательства. Лишь по делам о малозначительных правонарушениях обвинение в суде могут поддерживать административные или полицейские власти. В ВС от имени государства выступает генеральный прокурор либо его заместители. В апелляционных судах выступают те же заместители генерального прокурора; в судах первой инстанции, в том числе в суде комарки, – республиканские прокуроры или назначенные ими «делегаты».

Защиту обвиняемых в уголовном процессе и интересов сторон по гражданским делам осуществляют, как правило, профессиональные юристы, которые традиционно делятся на две категории – адвокатов и солиситадоров. Адвокаты имеют право выступать во всех судах (к выступлениям в ВС допускается ограниченный круг наиболее опытных из них). Солиситадоры, хотя их конторы располагаются в зданиях судов, заняты, большей частью, подготовкой дел к слушанию и участвуют в заседаниях лишь низших судебных инстанций по некоторым категориям дел.

## Поручение

см. *Договор поручения* .

## Поручительство

ПОРУЧИТЕЛЬСТВО – гражданское правоотношение, содержанием которого является ответственность определенного лица (поручителя) за нарушение прав и охраняемых законом интересов активного субъекта определенных правоотношений, последовавшее со стороны его контрагента в этих правоотношениях – обязанного субъекта.

Правоотношение П. устанавливается договором. Договор, являющийся основанием возникновения правоотношений П., именуется договором П. По этому договору одна сторона (поручитель) обязывается перед другой стороной (кредитором третьего лица) отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части.

Подчеркиваем, что действующее законодательство позволяет применять договор П. для создания правоотношений ответственности только за неисполнение (ненадлежащее исполнение) обязательств. Практика показывает, что на деле сфера применения договора поручительства еще уже – создание правоотношений ответственности за неисполнение (ненадлежащее исполнение) договорных обязательств. Встречаются и еще более узкие варианты постановки проблемы: например, рассмотрение поручительства как способа обеспечения возврата кредита. Однако представляется, что ни с теоретической точки зрения, ни с законодательной, нельзя запретить обеспечения П., например, обязательства уплатить по векселю или чеку, выплатить публично обещанное вознаграждение, возместить причиненный вред или возвратить неосновательно полученное имущество, т. е. обеспечения обязательства внедоговорного.

Особо отмечаем, что основанием возникновения П. может быть только договор. Одностороннее обязательство лица отвечать за неисправность должника не может быть признано основанием возникновения правоотношений П. до тех пор, пока это обязательство не принято кредитором, причем в той же форме, что и само обязательство. Так, письменной форме обязательства должен соответствовать письменный ответ кредитора.

Законодательство РФ не дает однозначного понятия о содержании правоотношения П. Несмотря на определение действующим ГК РФ П. как договора о возложении ответственности за противоправное поведение третьего лица в обязательственных правоотношениях, далее ГК РФ (ст. 365 и 366) говорит об исполнении обязательства поручителем. Аналогичные предписания существовали и в двух предшествующих ГК, и в ряде дореволюционных нормативных актов, что всегда давало повод к трактовке П. не

только как ответственности за действия третьего лица, но и как обязательства поручителя исполнить то же самое, к чему обязывался должник по основному (обеспеченному) обязательству. Такая постановка вопроса существенно и неоправданно сужает возможную сферу применения правоотношений П. Для устранения несогласованности в содержании норм ГК РФ нужно истолковать указанные и аналогичные его положения в том смысле, что речь идет об исполнении поручителем собственного обязательства, а не обязательства должника.

Субъекты правоотношения П. - кредитор (активная, управомоченная сторона) и поручитель (должник, т. е. пассивная, обязанная сторона). Должник по основному обязательству не участвует в правоотношениях П. Договор П. заключается между кредитором по основному обязательству и поручителем. Договор, заключенный между «поручителем» и должником по основному обязательству, в котором «поручитель» обязуется нести ответственность перед его кредитором за нарушение им некоего обязательства, не будет являться договором П. в строгом смысле этого слова до тех пор, пока к нему не присоединится третий участник – кредитор. До этого момента это будет договор особого типа (*sui generis*); по-видимому – особый тип договора в пользу третьего лица.

Договор П. должен быть совершен в письменной форме. Практика показывает, что наиболее часто договоры П. заключаются путем принятия кредитором "гарантийного письма" – одностороннего обязательства поручителя. Извещение кредитора о принятии этого гарантийного письма является документом, доказывающим волю кредитора на заключение договора П.

Статья 363 ГК РФ устанавливает, что при неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обеспеченного П. обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором П. не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя. Поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, что и должник, включая уплату процентов, возмещение судебных издержек по взысканию долга и других убытков кредитора, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства должником, если иное не предусмотрено договором П. Лица, совместно давшие П., отвечают перед кредитором солидарно, если иное не предусмотрено договором П. Поручитель обязан исполнять свое обязательство немедленно по получении им требования кредитора, если только ранее им не было получено уведомления от должника о надлежащем исполнении им (должником) обязательства самостоятельно. Статья 366 ГК РФ обязывает должника, исполнившего обязательство, обеспеченное П., немедленно известить об этом поручителя. В противном случае поручитель, в свою очередь исполнивший обязательство, вправе взыскать с кредитора неосновательно полученное либо предъявить регрессное требование к должнику. В последнем случае должник может взыскать с кредитора лишь неосновательно полученное. Поручитель вправе выдвигать против требования кредитора возражения, которые мог бы представить должник, если иное не вытекает из договора П. Поручитель не теряет право на эти возражения даже в том случае, если должник от них отказался или признал свой долг (ст. 364 ГК РФ).

К поручителю, исполнившему обязательство, переходят права кредитора по этому обязательству и права, принадлежавшие кредитору как залогодержателю, в том объеме, в котором поручитель удовлетворил требование кредитора. Поручитель также вправе требовать от должника уплаты процентов на сумму, выплаченную кредитору, и возмещения иных убытков, понесенных в связи с ответственностью за должника. По исполнении поручителем обязательства кредитор обязан вручить ему документы, удостоверяющие требование к должнику, и передать права, обеспечивающие это требование, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором поручителя с должником и не вытекает из отношений между ними.

Согласно ст. 367 ГК РФ П., как и всякое дополнительное обязательство, прекращается с прекращением обеспеченного им обязательства, а также в случае изменения этого

обязательства, влекущего увеличение ответственности или иные неблагоприятные для поручителя последствия, без согласия последнего.

Кроме того, П. прекращается:

– с переводом на другое лицо долга по обеспеченному П. обязательству, если поручитель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника;

– если кредитор отказался принять надлежащее исполнение, предложенное должником или поручителем;

– по истечении указанного в договоре П. срока, на который оно дано.

Когда такой срок не установлен, оно прекращается, если кредитор в течение года со дня наступления срока исполнения обеспеченного П. обязательства не предъявит иска к поручителю. Когда срок исполнения основного обязательства не указан и не может быть определен (либо определен моментом востребования), П. прекращается, если кредитор не предъявит иска к поручителю в течение двух лет со дня заключения договора П.

*Лит.: Новицкий И.Б. Поручительство: Гражданский кодекс РСФСР. Комментированное издание. М., 1924; Харьков, 1927.  
Белов В.А.*

## **Поручительство общественной организации**

**ПОРУЧИТЕЛЬСТВО ОБЩЕСТВЕННОЙ ОРГАНИЗАЦИИ** – в уголовном судопроизводстве РФ одна из мер пресечения. Состоит в даче общественной организацией письменного обязательства в том, что она ручается за надлежащее поведение и явку подозреваемого или обвиняемого по вызовам лица, производящего дознание, следователя, прокурора и суда. Инициатива в применении П.о.о. может исходить как от органа, в производстве которого находится уголовное дело, так и от общественной организации, причем поводом к обсуждению в ней вопроса о принятии П.о.о. может послужить обращение лица, привлекаемого к уголовной ответственности. До принятия решения общественная организация должна быть поставлена в известность о сущности дела, по которому избирается П.о.о. Вопрос о возможности поручиться за надлежащее поведение и явку обвиняемого (подозреваемого) обсуждается на собрании соответствующей организации или ее руководящего органа, причем в органы предварительного расследования, прокуратуру или суд представляется протокол, в котором отражены обсуждение вопроса о даче П.о.о. и принятое решение. Об избрании в качестве меры пресечения П.о.о. выносится постановление (определение), которое объявляется обвиняемому или подозреваемому и сообщается данной организации. В случае нарушения обвиняемым (подозреваемым) П.о.о. к нему, при наличии указанных в законе условий, может быть применена мера пресечения в виде заключения под стражу. К общественной организации правовые санкции не применяются, она несет моральную ответственность.

*Сергеев А.И.*

## **Посетители биржевых торгов**

см. *Биржевой посетитель* .

## **Посланник**

**ПОСЛАННИК** – в соответствии со ст. 14 Венской конвенция о дипломатических сношениях, дипломатический агент (представитель) 2-го класса, в официальной практике именуемый Чрезвычайным Посланником и Полномочным Министром. П. является представителем главы аккредитующего государства при главе государства пребывания данного дипломатического представительства и наделен теми же правами, что и главы представительств других классов. Впервые данный класс дипломатических представителей был введен Венским протоколом 1815 г. Указом Президиума Верховного Совета СССР от 9

мая 1941 г. этот класс получил наименование Чрезвычайного и Полномочного Посланника; в 1948 г. в структуре МИД введена должность (ранг) П. 1-го и 2-го классов.

*Колосов М.Е.*

## **Последнее слово подсудимого**

ПОСЛЕДНЕЕ СЛОВО ПОДСУДИМОГО – выступление подсудимого по окончании судебных прений, обращенное непосредственно к суду перед удалением его в совещательную комнату для постановления приговора. Произнесение подсудимым последнего слова – важная гарантия реализации принципа обеспечения права обвиняемого на защиту. Выслушивание судом П.с.п. по окончании прений сторон призвано, по мысли законодателя, сконцентрировать внимание суда на доводах, приводимых подсудимым в свою защиту, с тем чтобы суд удалился на совещание под непосредственным впечатлением сказанного. Закон не определяет содержания П.с.п., и суд не может ограничивать его продолжительность, но председательствующий имеет право останавливать подсудимого в тех случаях, когда он касается обстоятельств, явно не имеющих отношения к делу. Вопросы к подсудимому во время его последнего слова, а равно выступление после П.с.п. обвинителя, потерпевшего или защитника не допускаются (ст. 297 УПК).

В последнем слове подсудимый может напомнить суду свою версию случившегося, привести аргументы в опровержение доказательств обвинения, указать на обстоятельства, исключаящие или смягчающие ответственность и наказание, обратиться к суду с иными просьбами, заявлениями и ходатайствами. Отказ подсудимого от дачи показаний не лишает его права воспользоваться П.с.п. Суд не должен отказывать подсудимому в просьбе приобщить к материалам уголовного дела написанное заранее и оглашенное в судебном заседании П.с.п.

На практике встречаются дела, по которым подсудимый, отрицавший свою вину в ходе судебного разбирательства, в последнем слове признается в содеянном и рассказывает о случившемся или, наоборот, подсудимый, который на всем протяжении производства по делу признавал себя виновным, в последнем слове заявляет, что преступление он не совершал, что оговорил себя, а нередко и других подсудимых. Сведения, содержащиеся в П.с.п., не имеют доказательственного значения, поэтому в этих и подобных им случаях суд обязан возобновить судебное следствие, допросить подсудимого, выполнить другие следственные действия, а затем вновь выслушать прения сторон и П.с.п. (ст. 297 УПК). Ссылка суда в приговоре, вопреки требованию закона о возобновлении судебного следствия, на сведения, сообщенные в П.с.п., - безусловное основание к отмене приговора вышестоящей судебной инстанцией и направлению дела на новое рассмотрение.

Равным образом непредоставление П.с.п. – существенное нарушение уголовно-процессуального закона – права на защиту, влекущее отмену приговора. В то же время подсудимому, удаленному за нарушение порядка из зала судебного заседания, суд не обязан предоставлять П.с.п., однако приговор провозглашается в присутствии подсудимого или объявляется ему немедленно после провозглашения (ст. 263 УПК). В суде присяжных подсудимый по окончании судебных прений обращается с П.с.п. к присяжным заседателям, затем стороны обсуждают предложенные председательствующим вопросы, подлежащие разрешению коллегией присяжных заседателей, председательствующий утверждает вопросный лист и обращается к присяжным заседателям с напутственным словом, после которого они удаляются на совещание для вынесения вердикта. Во второй раз П.с.п. предоставляется на стадии обсуждения последствий вердикта коллегии присяжных перед удалением председательствующего судьи для постановления приговора (ст. 448–458 УПК).

*Кипнис Н.М.*

**ПОСОБНИК** – соучастник преступления (ст. 33 УК). П. признается лицо, содействовавшее совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации, средств или орудий совершения преступления либо устранением препятствий, а также лицо, заранее обещавшее скрыть преступника, средства или орудия совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, а равно лицо, заранее обещавшее приобрести или сбыть такие предметы.

## **Посол**

**ПОСОЛ** – в соответствии со ст. 14 Венской конвенции о дипломатических сношениях 1961 г., дипломатический агент (представитель) 1-го класса, аккредитуемый в качестве представителя главы направившего его государства при главе государства пребывания соответствующего дипломатического представительства. По протокольному уровню в рамках дипломатического корпуса страны пребывания П. соответствует классу нунциев. Данный класс дипломатических представительств в СССР установлен Указом Президиума Верховного Совета от 9 мая 1941 г. П. обычно возглавляют дипломатические представительства высшего уровня – посольства. С 1943 г. в структуре должностей МИД СССР введен ранг Чрезвычайного и Полномочного Посла.

*Волосов М.Е.*

## **Посольское право**

**ПОСОЛЬСКОЕ ПРАВО** – древнейшая отрасль международного права, включающая в свой состав принципы и нормы, которыми устанавливается юридический статус дипломатических агентов и дипломатических представительств одних государств на территории стран и регулируется режим деятельности тех и других. Складывавшийся в течение многих тысячелетий на базе международных обычаев нормативный состав П.п. ныне упорядочен и кодифицирован Венской конвенцией о дипломатических сношениях 1961 г., Конвенцией о специальных миссиях 1969 г., Венской конвенцией о представительстве государств в их отношениях с международными организациями универсального характера 1975 г.: особое место занимает Венская конвенция о консульских сношениях 1963 г., регламентирующая специальную область внешней деятельности государств, а также Конвенция о привилегиях и иммунитетах ООН 1946 г. и Конвенция о привилегиях и иммунитетах специализированных учреждений ООН 1947 г. Вопросы правового положения дипломатов и дипломатических представительств – также объект регулирования двусторонних международных договоров и национального законодательства. Основополагающий элемент П.п. – обеспечение личной безопасности и неприкосновенности дипломатических агентов, неприкосновенности помещений, архивов, транспортных средств и корреспонденции дипломатических представительств, наделение их рядом преимущественных прав, привилегий и иммунитетов в целях всемерного содействия развитию дружественных отношений между государствами, прогрессу международного сотрудничества. Пример заботы международного сообщества о безопасности послов – Конвенция о предотвращении и наказании преступлений против лиц, пользующихся международной защитой, в том числе дипломатических агентов, 1973 г.

*Волосов М.Е.*

## **Посредничество**

**ПОСРЕДНИЧЕСТВО** – одна из применяемых в практике межгосударственных отношений форм улаживания споров, конфликтов и военных столкновений с помощью дипломатических средств. Первый международно-правовой акт, закрепивший П. в качестве процедурной формы, – Конвенция о мирном решении международных столкновений (Гаага.



1907 г.), согласно которой задача П. состоит в согласовании "противоположных притязаний и в успокоении чувства неприязни" между конфликтующими государствами. Посреднические услуги не обязательны для участников спора, они имеют исключительно значение совета: когда одна из спорящих сторон или сам посредник удостоверятся в безрезультатности П., обязанности посредника считаются прекратившимися. В случаях когда конфликтная ситуация (несогласие) между государствами приобретает весьма серьезный характер, каждая из спорящих сторон избирает государство, которому она доверяет миссию П. с целью предупредить нарушение мирных отношений либо восстановить мир между спорящими. В Уставе ООН (1945) П. названо одним из способов мирного разрешения международных споров. Оказание П. не создает для государства, выступающего в роли посредника, каких-либо обязательств и не может рассматриваться как вмешательство в возникший спор.

*Волосов М.Е.*

## **Поставка**

*см. Договор пост авки.*

### **Поставка товаров для государственных нужд**

ПОСТАВКА ТОВАРОВ ДЛЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ НУЖД – осуществляется на основе государственного контракта на П.т. для г.н., а также заключаемых в соответствии с ним договоров (ст. 525 ГК РФ).

П.т. для г.н. производится в целях:

- создания и поддержания материальных резервов РФ;
  - поддержания необходимого уровня обороноспособности и безопасности РФ;
  - обеспечения поставки экспортных товаров для выполнения международных экономических, в том числе валютно-кредитных, обязательств РФ;
  - реализации федеральных целевых программ.
- Поставка обеспечивается за счет средств федерального бюджета и внебюджетных источников, привлекаемых для этих целей. Аналогичные поставки для региональных нужд осуществляются за счет средств бюджетов субъектов РФ и внебюджетных источников, привлекаемых для этих целей.

Перечень и объемы П.т. для г.н. по укрупненной номенклатуре представляются ГД Правительством РФ одновременно с проектом федерального бюджета. Для организации работы по обеспечению П.т. для г.н. Правительство РФ утверждает государственных заказчиков. Им предоставлено право передавать на договорной основе выполнение части своих функций, в том числе по заключению государственных контрактов. Государственный контракт заключается на основе заказа, принятого поставщиком (п. 1 ст. 527 ГК РФ). Заказы на П.т. для г.н. размещаются на торгах. Состав и объемы товаров, поставляемых без проведения торгов, устанавливаются Правительством РФ. Для государственного заказчика, разместившего заказ, принятый поставщиком, заключение контракта обязательно (п. 1 ст. 527 ГК РФ). Для поставщика его заключение обязательно лишь в случаях, установленных законом, и при условии, что государственным заказчиком будут возмещены все убытки, которые могут быть причинены поставщику в связи с исполнением контракта (п. 2 ст. 527 ГК РФ). Убытки не возмещаются лишь казенным предприятиям (п. 3 ст. 527 ГК РФ).

Если государственным контрактом предусмотрено, что поставка товаров осуществляется поставщиком определяемому заказчиком покупателю по договору П.т. для г.н., поставщик и покупатель заключают договор поставки в соответствии с извещением о прикреплении покупателя к поставщику, выданным государственным заказчиком (ст. 529 ГК РФ).

К отношениям по П.т. для г.н. применяются правила ГК РФ о договоре поставки, если

иное не предусмотрено правилами гл. 30 ГК РФ о П.т. для г.н.(см. *Договор поставки* ). В части, не урегулированной ГК РФ, к этим отношениям применяются законы о П.т. для г. н. *Андреева Л. В.*

## **Постановление Правительства**

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПРАВИТЕЛЬСТВА РФ – акт управления общенормативного содержания, издаваемый Правительством РФ в пределах его компетенции, на основе и во исполнение Конституции РФ, ФКЗ, ФЗ и указов Президента РФ. Подписывается председателем Правительства РФ. П.П. РФ обязательны к исполнению в РФ. В случае их противоречия Конституции РФ, ФЗ и указам Президента могут быть отменены Президентом (ст. 115 Конституции РФ). П.П. РФ может быть также признано не соответствующим Конституции РФ решением Конституционного Суда РФ.

*Додонов В.Н.*

## **Постановление прокурора**

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПРОКУРОРА – акт прокурорского надзора. Прокурор, исходя из характера нарушения закона должностным лицом, выносит мотивированное постановление о возбуждении уголовного дела или производства об административном правонарушении. П.п. о возбуждении производства об административном правонарушении подлежит рассмотрению уполномоченным на то органом или должностным лицом в срок, установленный законом. О результатах рассмотрения сообщается прокурору в письменной форме.

## **Постановление суда**

ПОСТАНОВЛЕНИЕ СУДА – вид судебных актов.

В уголовном процессе – решение, принятое президиумами судов при пересмотре судебных приговоров, определений и постановлений, вступивших в законную силу; всякое решение, принятое судьей единолично, кроме приговора.

В гражданском процессе П.с. в собственном смысле именуется акты президиума суда, вынесенные в порядке надзорного производства.

В арбитражном процессе П.с. принимается президиумом арбитражного суда соответствующего уровня по результатам рассмотрения дела в апелляционной, кассационной и надзорной инстанциях.

При пересмотре судебных актов, вступивших в законную силу, выносятся П.с. об отмене, изменении или оставлении без изменения приговора, решения, определения.

Постановления президиума суда (арбитражного суда) принимаются открытым голосованием большинством голосов членов президиума, участвующих в голосовании, и подписываются председателем суда.

Особое место среди судебных актов занимают постановления, принимаемые пленумом ВС РФ и ВАС и содержащие руководящие разъяснения по вопросам применения законодательства. Такие постановления обязательны для всех судов общей юрисдикции и всех арбитражных судов в РФ.

В конституционном судопроизводстве П. именуется итоговое решение КС. Оно действует непосредственно и не требует подтверждения другими органами и должностными лицами (см. *Приговор, Конституционный Суд РФ* ).

## **Постановление палат Федерального собрания РФ**

ПОСТАНОВЛЕНИЯ ПАЛАТ ФЕДЕРАЛЬНОГО СОБРАНИЯ РФ – правовые акты,

принимаемые СФ и ГД по вопросам, отнесенным к их ведению Конституцией РФ и ФЗ.

Конституция РФ устанавливает в ч. 2 и 3 ст. 102 и в ч. 2 и 3 ст. 103, что палаты ФС принимают постановления по вопросам, отнесенным к их ведению ч. 1 ст. 102 и ч. 1 ст. 103 Конституции РФ и только в этих случаях. Однако перечень вопросов, отнесенных к компетенции СФ и ГД, расширен относительно Конституции РФ ФКЗ и ФЗ. Так, в соответствии с ФЗ РФ от 19 сентября 1994 г. № 56-ФЗ "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации" палаты ФС назначают каждая по 5 членов ЦИК. ФЗ РФ от 26 апреля 1995 г. № 65-ФЗ "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)" предусматривает назначение на должность и освобождение от должности ГД членов Совета директоров ЦБ. Решения палат в данных случаях оформляются постановлениями. На практике постановления палат ФС принимаются также по политическим вопросам и вопросам организации внутривластной деятельности.

Согласно ст. 94 Регламента ГД субъектами права внесения в палату проектов постановлений могут быть: Президент РФ, депутаты ГД, комитеты, комиссии, а также депутатские объединения палаты, Правительство РФ, субъекты РФ. Однако детальная регламентация процедуры внесения проектов постановлений в ГД отсутствует.

Порядок принятия постановлений палатами ФС в наиболее общем виде определен в ст. 102, 103, 105, 107, 108, 117 и 135 Конституции РФ. Общим правилом для обеих палат является принятие постановлений большинством голосов от общего числа депутатов. Вместе с тем Конституция РФ допускает и иной порядок принятия постановлений палатами ФС, в некоторых случаях для их принятия устанавливается требование квалифицированного большинства. При этом термины "общее число членов СФ" и "общее число депутатов ГД" допускают различные толкования. Это потребовало специального разбирательства КС, который в своем постановлении от 12 апреля 1995 г. № 2-П по делу о толковании ч. 3 ст. 103, ч. 2 и 5 ст. 105, ч. 3 ст. 107, ч. 2 ст. 108, ч. 3 ст. 117 и ч. 2 ст. 135 Конституции РФ разъяснил содержащееся в указанных статьях Конституции РФ понятие "общее число депутатов (членов) палаты ФС" как число членов палаты, определенное Конституцией РФ. В соответствии с ч. 1 ст. 65 и ч. 2 ст. 95 Конституции РФ общее число членов СФ составляет 178; в ГД в соответствии с ч. 3 ст. 95 Конституции РФ общее число депутатов составляет 450.

Порядок обнародования П.п. ФС РФ регламентирован ФЗ РФ от 25 мая 1994 г. № 5-ФЗ "О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания". Акты палат ФС публикуются не позднее 10 дней после дня их принятия. Официальным опубликованием акта палаты считается первая публикация его полного текста в "Российской газете" или "Собрании законодательства РФ". В "Собрании законодательства РФ" постановления палат публикуются во втором разделе. Акты палат ФС публикуются и в виде отдельных изданий, например в "Ведомостях Федерального Собрания" или в сборнике "Государственная Дума. Постановления и другие документы". Все указанные издания являются подписными и имеют соответствующий индекс.

Некоторые исследователи полагают, что П.п. ФС РФ по вопросам, не отнесенным Конституцией РФ и ФЗ к их ведению, следовало бы именовать как-то иначе и, возможно, принимать по более простой процедуре.

*Парамонов А.Р., Полуян Л.Я.*

## **Постановочный договор**

ПОСТАНОВОЧНЫЙ ДОГОВОР – один из видов авторского договора – договор о постановке произведения на сцене (спектакль, балет и т. п.). Режиссер-постановщик спектакля получает охрану как исполнитель (один из видов смежных прав).

## **Постоянное представительство при международной организации**

**ПОСТОЯННОЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО ПРИ МЕЖДУНАРОДНОЙ ОРГАНИЗАЦИИ** – зарубежный орган внешних сношений государства, учреждаемый при международной межгосударственной (межправительственной) организации универсального или регионального характера в целях обеспечения представительских функций, поддержания с ней оперативных контактов, обеспечения интересов представляемой страны, участия в работе ее органов. Согласно Венской конвенции о представительстве государств в их сношениях с международными организациями универсального характера 1975 г., правомочия, привилегии и иммунитеты П.п. при м.о. аналогичны соответствующим правам дипломатических представительств государств в зарубежных странах. На персонал П.п. при м.о. – постоянных представителей, их заместителей, советников, экспертов, секретарей – распространяются свобода от ареста и задержания, если они находятся при исполнении служебных обязанностей, неподсудность в отношении официальных действий, неприкосновенность бумаг и документов, право пользоваться шифром и дипломатическими курьерами, освобождение от налогов и др. По общему правилу П.п. при м.о. разрешается иметь только государствам – участникам таковых; государства-нечлены могут учреждать постоянные миссии наблюдателей, если правила конкретной международной организации это допускают.

*Колосов М.Е.*

## **Потерпевший**

**ПОТЕРПЕВШИЙ** – лицо, которому преступлением причинен моральный, физический или имущественный вред (ст. 53 УПК). Конституция РФ включает норму о П. "от преступлений и злоупотреблений властью", обеспечивая им доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба (ст. 52).

Проблемы жертв преступлений – одна из вопиющих во всей истории человечества и отнюдь не адекватно отражена в строе уголовного судопроизводства, осуществляемого именем государства.

Правда Ярослава – первый русский судебник – в качестве доказательств по делу использовала поединок между жертвой преступления и преступником. Истина оказывалась на стороне победителя. Устраивали также испытания огнем и водой истина оказывалась на стороне того, кто выдерживал эти испытания. Таким образом, жертва преступления становилась еще и жертвой правосудия, ибо она уравнивалась с преступником в возможности доказать вину или невиновность – ситуация, характерная не только для древнего российского судопроизводства, но и европейских государств.

В современном процессуальном законодательстве Франции, Англии, США, ФРГ и других государств П. присутствует, но обычно не как самостоятельная процессуальная фигура. Пожалуй, только отечественное законодательство СССР сделало первый важный шаг в этом направлении – появилась процессуальная фигура П. с определенным набором прав и обязанностей (Основы уголовного судопроизводства Союза ССР и союзных республик 1958 г.). Однако нельзя сказать, что статус П. в действующем УПК удовлетворителен. Например, допрос П. до сих пор производится по правилам допроса свидетеля, носит принудительный характер. П. предупреждается об уголовной ответственности не только за дачу заведомо ложных показаний, но и за отказ от дачи показаний. П. не обеспечен специальными средствами защиты.

Привычное для процессуалистов определение П. - приведенное выше положение ст. 53 УПК. Это определение подкупает простотой и кажущейся емкостью, но оно неточно. Во-первых, вред, причиняемый преступлением, не исчерпывается указанными тремя видами. Это значительно более сложное явление, характеризующее состояние объекта как до, так и после преступного посягательства. Во-вторых, определение содержит характеристику

материальных признаков П. без указания на процессуальные признаки. Тем самым утрачиваются различия между жертвами преступления как социальной и криминологической категорией. с одной стороны, и П. как участником процессуальной деятельности, наделенным процессуальным статусом, – с другой. В-третьих, трактовка П., изложенная в ст. 53 УПК и последующей расшифровке его процессуального статуса, дала основания для ошибочного вывода о том, что П. у нас может быть только физическое лицо. И этот вывод впоследствии был закреплен в соответствующем постановлении Пленума ВС СССР. А это не так, ибо вред может быть причинен и группе лиц, объединенных коммерческими или производственными интересами.

Устранение этих недостатков определения П. должно быть начато, очевидно, с выяснения сущности возможного вреда, причиненного преступным деянием.

Этой проблеме посвящен ряд исследований. Выделяются две формы причиняемого вреда: преступный результат и преступные последствия, а также типы вреда, причиняемого преступным действием и преступным бездействием, и виды вреда в зависимости от характера нарушенного блага. К ним относят: физический вред, психический вред, синдром жертвы преступления, моральный, имущественный вред. Эти классификации обычно используются для того, чтобы выделить вред как основной, дополнительный и квалифицирующий признак состава преступления или какотягчающее обстоятельство. Они же дают представление о ситуациях, в которых физическое и юридическое лицо может быть признано П. от преступлений, о способах обеспечения защиты их интересов.

Изложенные соображения позволяют предложить следующую дефиницию П. - это лицо (физическое или юридическое), охраняемым законным интересам которого преступлением причинен вред и которое признано органами предварительного расследования или судом П. по данному уголовному делу. Здесь не расшифровывается понятие вреда. Расшифровка вполне уместна в материальном праве, в гражданском и уголовном, а для уголовного процесса достаточно одного указания на вред, ибо без вреда не может быть П., но важно и то, что лицо не может быть П. без официального признания его таковым. Только после постановления о признании П. лицо приобретает соответствующий процессуальный статус.

Особого внимания заслуживает проблема возмещения вреда П. Общая часть УПК о П. (ст. 53) не предусматривала ни права П. на возмещение вреда, ни способов обеспечения его интересов. Предполагалось, что П. как лицо, "понесшее материальный ущерб от преступления, вправе при производстве по уголовному делу предъявить к обвиняемому или лицам, несущим материальную ответственность за действия обвиняемого, гражданский иск, который рассматривается судом совместно с уголовным делом" (ст. 29 УПК). Таким образом, П. мог претендовать на возмещение не любого вреда, а лишь "материального ущерба".

Двойственный характер статуса жертвы преступления в этом случае (П. - гражданский истец) создавал достаточно сложную систему процессуальных правоотношений, связанных с доказыванием характера и размера причиненного преступлением материального ущерба. Положение П. как субъекта доказывания облегчалось тем, что на его стороне, как правило, были органы государства, осуществляющие функцию уголовного преследования. Более того, если гражданский иск остался непредъявленным, суд при постановлении приговора "вправе по собственной инициативе разрешить вопрос о возмещении материального ущерба, причиненного преступлением" (ч. IV ст. 29 УПК). Однако практика шла по другому пути: суд крайне редко проявлял такую инициативу, а следователь и прокурор-обвинитель были озабочены обеспечением обвинения, а не доказыванием размера причиненного П. материального ущерба. И хотя закон позволял суду при рассмотрении уголовного дела лишь в исключительных случаях (при невозможности произвести подробный расчет по гражданскому иску без отложения разбирательства дела) передать вопрос на рассмотрение иска в порядке гражданского судопроизводства (ч. 2 ст. 30 УПК), суды широко этим пользовались.

На протяжении всего советского периода П. вынужден был довольствоваться минимальным возмещением вреда. Отсюда и упоминавшаяся выше пассивность П. в уголовном судопроизводстве. Это была или реституция – возврат похищенного имущества – или денежная компенсация, взыскиваемая с осужденного в пределах денежной оценки вреда. причиненного здоровью и имуществу. Например, при причинении вреда здоровью в исковую сумму могли входить только затраты на дополнительное питание и редко – на санаторно-курортное лечение, ибо считалось, что основные затраты брало на себя государство, оплачивая больничный лист за определенный срок и ординарное лечение. О праве П. претендовать на возмещение расходов, связанных с поминками покойного после погребения жертвы преступления, взыскании упущенной выгоды, денежной компенсации морального ущерба не могло быть и речи.

Определенные положительные сдвиги наметились в последние годы. Постановлением Правительства РФ от 17 мая 1996 г. утверждена "Федеральная целевая программа по усилению борьбы с преступностью на 1996–1997 годы". Выделение значительных денежных средств с указанием источников финансирования вселяет надежду на возможность "коренного изменения криминальной ситуации в стране., создание условий для неотвратимости наступления ответственности за совершенное преступление", как это записано в Программе. Центральный ее раздел посвящен защите жизни, здоровья, свободы и достоинства граждан, повышению эффективного раскрытия и расследования преступлений. В разделе содержится задание разработать УПК РФ (еще в 1996 г.), который, как известно, включает правовые средства защиты П. в уголовном судопроизводстве. Кроме того, дается задание правоохранительным ведомствам, а также Минюсту и Минэкономике РФ разработать "систему мер по обеспечению защиты жертв преступлений, повышению их правового статуса в соответствии с резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН "Основные принципы отправления правосудия в отношении жертв преступлений и злоупотребления властью", расширению их прав в уголовном судопроизводстве и гарантий возмещения причиненного материального и морального ущерба".

Правовой статус П. определяется несколькими отраслями права. В Конституции РФ – это уже упоминавшаяся ст. 52 о защите прав П. от преступлений и злоупотреблений властью, а также ст. 46, гарантирующая каждому судебную защиту его прав и свобод, ст. 48, гарантирующая право на получение квалифицированной юридической помощи. Теснее всего П. (или шире – жертва преступления) связан с уголовно-процессуальным законодательством. Именно в уголовном процессе происходит столкновение и разрешение конфликта между обвиняемым и П.

В УПК в последние годы внесено много радикальных, коренных изменений, вплоть до судебного контроля за применением арестов, за продлением срока содержания под стражей. Очень много изменений связано с созданием дополнительных процессуальных гарантий прав обвиняемого и подозреваемого, с участием защитника по всем делам с момента предъявления обвинения. Принят закон о суде присяжных, который в основном нацелен на обеспечение прав обвиняемого. Однако ни одного закона, ни одной нормы в УПК не было изменено в интересах расширения гарантии прав пострадавших от преступлений.

В проекте УПК РФ существенно расширяется статус П. В частности, П. или просто заинтересованному лицу, еще не признанному П., представляется право обжаловать в суд постановление об отказе в возбуждении уголовного дела, постановление о приостановлении либо о прекращении уголовного дела. т. е. те решения органов предварительного следствия, которые лишают возможности жертву преступления защищать свои права надлежащим образом. Правда, теперь актуальность этой проблемы снижена в связи с признанием прямого действия Конституции РФ и соответствующих разъяснений Пленума ВС РФ от 31 октября 1995 г. о ее применении судами. Статья 46 Конституции РФ предоставила любому гражданину возможность обращаться за судебной защитой своих прав и свобод, однако для процессуального законодательства важен механизм реализации этой конституционной нормы.

В УПК содержится норма, согласно которой при отказе прокурора от поддержания обвинения суд прекращает дальнейшее производство по делу, если П. против этого не возражает. И далее не объясняется, что же делать, если П. возражает. Представляется, что в этом случае следовало бы объявить перерыв в судебном заседании, назначить П. профессионального представителя и на него возложить обязанности по поддержанию обвинения. Причем П. в этом случае можно было бы освободить от оплаты услуг представителя с учетом того, что в Конституции РФ есть норма, которая гарантирует от имени государства льготную юридическую помощь, даже освобождение отдельных категорий граждан от оплаты юридических услуг (ст. 48). Полагаем, что и П. в определенных случаях может быть обеспечена бесплатная юридическая помощь. Глава 60 ГК РФ, посвященная обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда, может рассматриваться как материально-правовая база защиты интересов жертв преступлений и П. в частности. Эта глава отразила некоторые реалии рыночной экономики, предусмотрев и положения об основаниях, способах и размере компенсации морального вреда.

Здесь возникает сложная проблема соотношения правил гражданского и уголовного судопроизводства при рассмотрении иска П. В соответствии с нормами ГПК доказывание требований и возражений возлагается на сторону, их заявившую, а преюдициальное значение приговора по уголовному делу распространяется лишь на факт совершения данных действий данным лицом. Ясно, что защищать свои интересы в условиях уголовного судопроизводства П. легче – ему на помощь приходит принцип публичности и сторона государственного обвинения. Однако, как отмечалось, чаще всего под тем или иным предлогом суд рассматривающий уголовное дело, оставляет гражданский иск "без рассмотрения", предлагая П. защищать свои интересы в общеисковом порядке (ст. 30 УПК). Ряд спорных вопросов об обеспечении интересов П. решен в постановлении Пленума ВС РФ от 29 апреля 1996 г. "О судебном приговоре". Ссылаясь на нормы ГК РФ (ст. 151, 1099, 1100, 1101), Пленум признал за П. право на компенсацию морального вреда в денежной форме и указал критерии определения размера такой компенсации. Пленум подчеркнул также необходимость соблюдения ст. 310 УПК об обязанности суда разрешить предъявленный по делу гражданский иск.

Во многих странах создаются благотворительные организации и общественные фонды защиты жертв преступлений, которые оказывают им правовую помощь, действует система государственной компенсации причиненного ущерба. Государства – члены Европейского Союза еще в ноябре 1983 г. подписали Конвенцию по возмещению ущерба жертвам насильственных преступлений. Предусмотрено, что возмещение ущерба осуществляется тем государством, на территории которого было совершено преступление. При этом компенсация должна по крайней мере покрывать потери дохода, затраты на лекарство и госпитализацию, на похороны, относительно иждивенцев и алименты. Согласно ст. 2 этой Конвенции, если возмещение убытков не может быть обеспечено из других источников, государство должно взять на себя расходы П., физическому состоянию или здоровью которых в результате умышленных насильственных преступлений был нанесен существенный урон: тем, кто находился на иждивении погибших в результате такого преступления.

В 1985 г. ООН была принята Декларация основных принципов правосудия для жертв преступления и злоупотребления властью. Как и Европейская конвенция. Декларация в соответствии со ст. 15 Конституции РФ – составная часть нашей правовой системы. В Декларации под термином "жертва преступления" понимаются "лица, которым индивидуально или коллективно был причинен вред, включая телесные повреждения или моральный ущерб, эмоциональные страдания, материальный ущерб или существенно ущемлены их основные права в результате действия или бездействия, нарушающего действующие национальные уголовные законы государств-членов, включая законы, запрещающие преступное злоупотребление властью". Здесь, как видим, вопрос поставлен много шире, по сравнению с тем, как он решается в отечественном уголовно-процессуальном

законодательстве – речь идет именно о жертвах не только преступлений общеуголовного характера, но и преступных злоупотреблений должностных лиц. Нормы Декларации предусматривают возможность реституций и компенсаций жертвам не только за счет виновных, но и в необходимых случаях – за счет государства и социальных фондов.

Принципиальное значение имеют материалы IX Конгресса ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями, состоявшегося в Каире 29 апреля – 8 мая 1995 г. Конгресс перенес акцент с приоритетной защиты прав правонарушителя (традиционный подход) на приоритетную защиту жертвы правонарушения и общественных интересов, поставив соответствующие задачи перед уголовным, уголовно-процессуальным законодательством и виктимологическим разделом криминологической науки.

В июле 1995 г. в Барселоне Совет Европы провел Панъевропейский семинар с повесткой дня: "Урегулирование отношений между жертвой и преступником: подходы, проблемы, достижения в их решении". Излагался опыт Австрии, Франции, Норвегии, Испании, Великобритании. При некоторых национальных различиях суть этого опыта сводится к созданию специального органа примирения П. с обвиняемым на основе возмещения вреда, причиненного преступлением. Обычно это – примирительный совет при муниципалитете, состоящий из представителя муниципалитета ("медиатор" – примиритель) и местных активистов.

В судопроизводстве РФ идея примирения отражена в ФЗ РФ от 21 декабря 1996 г. № 160-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР и в Исправительно-трудовой кодекс РСФСР в связи с принятием Уголовного кодекса Российской Федерации", где сказано: "Суд, прокурор, а также следователь и орган дознания с согласия прокурора вправе на основании соответствующего заявления потерпевшего прекратить уголовное дело в отношении лица, впервые совершившего преступление небольшой тяжести, если оно примирилось с потерпевшим и загладило причиненный потерпевшему вред".

*Бойков А. Д.*

## **Потребительский кооператив**

**ПОТРЕБИТЕЛЬСКИЙ КООПЕРАТИВ** – добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов (п. 1 ст. 116 ГК РФ). П.к. свойственны признаки, характерные для кооперативов любых видов и отличающие их от других предусмотренных ГК РФ юридических лиц: членство как основа организации и деятельности П.к., демократические принципы управления кооперативом (в частности, один член – один голос при принятии решений), паевые взносы в качестве вклада участников П.к. в формирование его имущественной базы, удовлетворение материальных и иных потребностей членов кооператива как основная цель объединения граждан и юридических лиц в П.к.

В ГК РФ содержится универсальное понятие П.к., но нет указания на его отдельные разновидности. В настоящее время в стране действуют как потребительские общества, так и ЖСК. ДСК, гаражные кооперативы, садоводческие, огородные, жилищные, дачные и др. ГК РФ отнес все эти кооперативы к некоммерческим организациям. Однако есть существенная разница между П.к. типа потребительских обществ и П.к. по удовлетворению жилищно-бытовых и т. п. потребностей граждан и юридических лиц. В законодательстве зарубежных государств эти кооперативы выделены в разные группы.

ФЗ РФ от 11 июля 1997 г. № 97-ФЗ "О потребительской кооперации (потребительских обществах и их союзах)" не распространяется на сельскохозяйственные П.к., организация и деятельность которых регулируется ФЗ РФ от 8 декабря 1995 г. № 193-ФЗ "О сельскохозяйственной кооперации", один из разделов которого посвящен П.к. в сельском хозяйстве. Особенность этих кооперативов состоит в субъектном составе: его учредителями



и членами могут быть только сельскохозяйственные товаропроизводители. Закон о потребительской кооперации не распространяется и на гаражные ЖСК, ДСК и т. п.

Закон о потребительской кооперации в качестве основных задач П.к. определил:

– создание и развитие организаций торговли для обеспечения членов обществ товарами;

– закупка у граждан и юридических лиц сельскохозяйственной продукции и сырья, изделий и продукции личных подсобных хозяйств и промыслов, дикорастущих плодов, ягод и грибов, лекарственно-технического сырья с последующей их переработкой и реализацией;

– производство пищевых продуктов и непродовольственных товаров с последующей их реализацией через организации розничной торговли;

– оказание членам потребительских обществ производственных и бытовых услуг.

П.к. создаются, как правило, по территориальному признаку для торговой, заготовительной, производственной и иной деятельности в целях удовлетворения материальных и иных потребностей его членов.

Высший орган П.к. – общее собрание его членов. При большом количестве членов проводится собрание уполномоченных, избираемых членами П.к. на участковых собраниях. Учредителями П.к. могут быть граждане, достигшие 16-летнего возраста, в количестве не менее 5 человек и (или) не менее 3 юридических лиц. П.к. считается созданным с момента его государственной регистрации. Органы управления в П.к.: совет, его председатель, правление. Финансовая деятельность П.к. контролируется ревизионной комиссией.

Члены П.к. (пайщики) имеют право:

– получать кооперативные выплаты в соответствии с решением общего собрания;

– приобретать (получать) преимущественно перед другими гражданами товары (услуги) в организациях торговли и бытового обслуживания П.к.;

– осуществлять на основе договора сбыт изделий и продукции личного подсобного хозяйства и промысла через организации П.к.;

– пользоваться льготами, установленными общим собранием для пайщиков;

– в первоочередном порядке сдавать организациям П.к. сельскохозяйственную продукцию и сырье для переработки, а также быть принятыми на работу в П.к. в соответствии с профессиональной подготовкой, образованием и с учетом потребности в работниках;

– получать направления на учебу в образовательные учреждения потребительской кооперации, иметь иные права, предусмотренные законом и уставом П.к.

Пайщик имеет право свободного выхода из П.к. Возможно исключение пайщика из П.к. по решению общего собрания в случае неисполнения им без уважительных причин своих обязанностей, установленных Законом о потребительской кооперации и уставом П.к. либо совершения действий, наносящих ущерб П.к. В случае выхода пайщика или его исключения ему выплачивается стоимость паевого взноса и кооперативные выплаты в размере, в сроки и на условиях, предусмотренных уставом П.к.

К обязанностям пайщиков относятся:

– соблюдение устава, исполнение решений общего собрания и органов управления;

– они также несут субсидиарную ответственность по долгам П.к. в порядке, предусмотренном ГК РФ и уставом общества.

Имущество П.к. формируется за счет паевых взносов пайщиков, доходов от предпринимательской деятельности общества и его организаций, а также иных законных источников, является собственностью П.к. как юридического лица и не распределяется по долям между пайщиками и гражданами, работающими в П.к. по трудовому договору.

Создаются фонды: паевой, неделимый, иные фонды, предусмотренные уставом П.к.

Большинство исследователей связывают начало развития П.к. с первым потребительским обществом, созданным в Великобритании в 1844 г. рабочими-текстильщиками фабричного поселка Рочдейль, под названием "Рочдейльские пионеры" (кооператив по обеспечению его членов продуктами и необходимыми

промышленными товарами). В России П.к. стали широко развиваться после отмены крепостного права. В потребительских обществах к концу 1917 г. состояло 11,5 млн. человек.

Разрушенная в первые годы советской власти потребительская кооперация стала интенсивно возрождаться с введением в стране нэпа. В апреле 1921 г. был принят Декрет "О потребительской кооперации", которой предоставлялось право обмена и скупки излишков сельскохозяйственного производства, а равно кустарных и ремесленных изделий и их сбыта. Впоследствии потребительская кооперация, ставшая системой обществ, объединенных в союзы по региональному и республиканскому принципу, во главе с Центросоюзом СССР, была поставлена в жесткую зависимость от советского государства в части ценообразования, планирования хозяйственной деятельности и регулирования других направлений организации и деятельности. Тем не менее потребительская кооперация продолжала оставаться в СССР неким феноменом в плановой социалистической экономике, неся в себе пусть небольшие, но все же элементы рыночных взаимоотношений. Именно поэтому она как система бывшей РСФСР смогла сохраниться после 1991 г., хотя переживает нелегкие времена.

Правовое основание организации и деятельности ЖСК, гаражных, жилищных и т. п. кооперативов – ГК РФ и устав каждого кооператива. Основным источником их имущества – паевые взносы членов кооператива. Возможно формирование имущества П.к. за счет других законных источников, в том числе предпринимательской деятельности, осуществляемой в соответствии с законом и уставом.

Одна из обязанностей членов П.к., предусмотренная ГК РФ для всех их разновидностей, – в течение 3 месяцев после утверждения ежегодного баланса покрыть образовавшиеся убытки за счет дополнительных паевых взносов. В случае невыполнения этой обязанности П.к. может быть ликвидирован в судебном порядке по требованию кредиторов. Если кто-то из членов П.к. не внес дополнительный паевой взнос, то все его члены солидарно несут субсидиарную ответственность в пределах невнесенной части дополнительного паевого взноса каждого из членов П.к. Наличие данной обязанности не означает, что П.к. не должен вначале изыскать другие источники для выплаты долга. К дополнительным взносам следует прибегать, когда иные возможности покрыть убытки исчерпаны. ГК обязал П.к. распределять между его членами доходы, полученные от предпринимательской деятельности. Под доходами в данном случае подразумевается чистая прибыль кооператива, остающаяся после выполнения обязательств перед бюджетом и кредиторами.

*Абова Т.Е.*

## **Потребительское право**

ПОТРЕБИТЕЛЬСКОЕ ПРАВО – комплексная отрасль права, состоящая из норм различных отраслей права (административного, гражданского, уголовного и др.), регулирующих отношения по удовлетворению материальных, культурных и иных потребностей граждан.

Различные нормы, защищающие интересы граждан от недобросовестных продавцов, существовали еще в римском праве. В дореволюционной России за обман потребителей могла наступить и уголовная ответственность. В начале 30-х гг. для защиты потребительских прав в Америке, Англии, а позднее и в других странах стали создаваться лиги покупателей (пробораз нынешнего общества потребителей). Основной целью этих организаций было формирование потребительской культуры, оказание воздействия как на изготовителей, так и на продавцов товаров. Для этого правление лиги составляло "белые списки" предпринимателей, которые соблюдают определенные принципы во взаимоотношениях с потребителями. Это было стимулом для других торговцев. Однако только общественного давления было явно недостаточно.

Официальным признанием необходимости создания системы государственного

регулирования взаимоотношений с участием потребителей считается выступление президента США Дж. Кеннеди в Конгрессе США 15 марта 1961 г. Президент впервые сформулировал четыре основных права потребителей: право на безопасность, право на информацию, право быть услышанным и право на здоровую окружающую среду. С тех пор 15 марта отмечают Всемирный день защиты потребителей.

П.п. как самостоятельная отрасль законодательства возникла в РФ в начале 90-х гг. До этого отношения по удовлетворению потребностей граждан в основном регулировались нормами гражданского законодательства.

Образование СНГ и принятие его членами актов о суверенитете способствовало развитию в этих странах собственного потребительского законодательства. Первые законы о защите прав потребителей были приняты в 1991 г. в Украине и Казахстане. Последний – в марте 1996 г. в Грузии. Закон РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 "О защите прав потребителей" в настоящее время действует в редакции от 17 января 1996 г. Анализируя законодательство стран СНГ, можно отметить различия в подходах к регулированию. Эти различия касаются трех основных проблем. Во-первых, существования права граждан на гарантированный минимум потребления.

8 РФ право на гарантированный минимум отсутствует, поскольку не сочетается с рыночными отношениями. Во-вторых, различия законов состоят в разной степени детализации механизмов реализации закона. Примером могут служить законы РФ и Молдовы. Закон РФ подробно регламентирует все этапы реализации каждого из закрепленных им прав и не требует принятия дополнительных нормативных актов, тогда как Закон Молдовы содержит значительное количество отсылочных норм. О преимуществе первого подхода свидетельствует обширная судебная практика, которая дважды была предметом обсуждения на Пленуме ВС РФ. Третье различие связано с тем, что большинство стран СНГ предпочли возложить функции по защите прав потребителей на уже действующие структуры. Лишь в Беларуси были созданы специальные государственные органы для защиты интересов потребителей, а позднее в Законе Украины появились нормы, регламентирующие создание и правовые основы деятельности специального Государственного комитета по защите прав потребителей. Закон РФ предусматривает двухуровневую систему защиты потребителей: федеральными органами и специально создаваемыми органами при местной администрации. Аналогичная система предусмотрена в Грузии.

В связи с принятием Закона РФ о защите прав потребителей одной из существенных стала норма, запрещающая снижать гарантии прав потребителей по сравнению с установленными в Законе при принятии других нормативных актов, затрагивающих интересы последних. Не менее важна норма Закона, которая предоставила право принимать нормативные акты данной сферы только Правительству РФ. Закон определил, что потребителем является гражданин, который приобретает или намеревается приобрести товары (работы, услуги) для личных нужд. Выводя из сферы действия Закона юридических лиц, законодатель подчеркнул необходимость установления повышенных гарантий защиты для потребителя-непрофессионала. Впервые в законодательстве РФ были закреплены признанные международным сообществом права потребителей и гарантии реализации этих прав. Закон предусмотрел повышенные гарантии защиты в случае причинения вреда жизни, здоровью или имуществу граждан, установив 10-летний период ответственности изготовителя за выпущенную продукцию как перед потребителем, так и перед другими лицами независимо от наличия между ними договорных отношений. Гарантией реализации прав потребителей на защиту стало закрепление в Законе альтернативной подсудности по выбору истца по делам о нарушении потребительского законодательства и освобождение потребителей от уплаты пошлины при предъявлении исков.

Наряду с индивидуальной защитой прав потребителей Закон предусмотрел и возможность их коллективной защиты, предоставив государственным органам возможность пресекать нарушения потребительского законодательства и налагать штрафные санкции на

нарушителей. Основной орган, контролирующий соблюдение потребительского законодательства. – ГАК РФ. Территориальные органы ГАК действуют во всех субъектах РФ. Федеральное подчинение дает им возможность быть независимыми в отношении с местной властью. В более сложной ситуации находятся органы по защите прав потребителей, создаваемые при местных администрациях. Они действуют практически в каждом населенном пункте РФ. Практика показывает, что именно им приходится решать более 80 % потребительских проблем.

Еще одна новелла закона – возможность предъявления исков в интересах неопределенного круга потребителей. К сожалению, из-за несовершенства законодательных формулировок эта форма защиты интересов потребителей пока не получила должного распространения. Существенной гарантией защиты интересов потребителей стало закрепление в Законе широких прав за общественными объединениями потребителей, что позволяет им реально участвовать в формировании потребительской политики в государстве. Первые потребительские организации возникли в Санкт-Петербурге и Москве в 1988 г. В 1989 г. потребительские организации СССР объединились в Федерацию обществ потребителей СССР, которая после распада Союза была реорганизована в Международную конфедерацию обществ потребителей (КонфОП). Сегодня члены КонфОП – 8 национальных и более 60 региональных потребительских организаций стран СНГ. Их основная задача – предоставление потребителям достоверной информации о товарах и услугах, о правах и способах их защиты. Эта информация доводится до потребителей через специальные потребительские издания. Например, КонфОП выпускает журнал «Спрос». В своей деятельности объединения потребителей руководствуются принципами международного потребительского движения, в частности, не принимают спонсорских средств от государства и организаций бизнеса и не публикуют рекламу в своих изданиях, обеспечивая свою независимость от государства и бизнеса.

За годы становления потребительского законодательства в странах СНГ к потребителю привыкли относиться как к непрофессионалу во всем: в выборе товаров, в приобретении услуг, в защите своих интересов – и стали требовать от законодателя установления для торговли и сферы услуг жестких рамок деятельности. Именно поэтому их законодательство о защите прав потребителей – одно из самых жестких в мире. Для тех государств, в которых рыночные отношения только начинают складываться, это оправдано. Первая задача на данном этапе – насыщение рынка товарами; главная задача предпринимателей – накопление капитала. Однако в условиях, когда еще не сложилась культура рынка, то, что в других странах регулируется на уровне менталитета, при формировании рыночных отношений требует закрепления в законодательстве. Единственный барьер для проникновения на рынок некачественных и небезопасных товаров в этот период – жесткое потребительское законодательство. Далее наступает другой этап.

Сегодня в ряде стран СНГ рынок уже насыщен товарами. Возникли фирмы, для которых одной из главных стратегических задач стало привлечение постоянных потребителей и, следовательно, создание прочной репутации. Потребители, пережившие первый шок вхождения в рынок, стали более осторожными в выборе товаров и в то же время более профессиональными в защите своих интересов. Появился целый слой людей, которые научились зарабатывать деньги, опираясь на положения Закона о защите прав потребителей. Жесткая законодательная регламентация поведения предпринимателя на этом этапе превращается в тормоз для развития нормальных рыночных отношений. Поэтому начинается некоторое «смягчение» законодательства. Все больше норм из разряда императивных, т. е. не дающих сторонам права выбора, переходят в сферу договорных отношений. У предпринимателя появляются возможности привлекать потребителя не только и не столько ценами, сколько дополнительными услугами (по обслуживанию, доставке, гарантиям и т. п.). Именно такое ослабление вмешательства государства во взаимоотношения между потребителями и предпринимателями произошло в 1996 г. при принятии новой редакции Закона о защите прав потребителей.

В дальнейшем должно произойти еще большее смягчение потребительского законодательства. Защита интересов потребителей станет выгодна предпринимателям. Будут создаваться и развиваться органы саморегулирования бизнеса, одной из основных целей которых станет создание и распространение правил (кодексов поведения), устанавливающих повышенные по сравнению с законодательством обязательства бизнеса по отношению к потребителям.

*Сорк Д.М.*

## **Похищение человека**

ПОХИЩЕНИЕ ЧЕЛОВЕКА – завладение человеком, изъятие из места его нахождения, перемещение потерпевшего в другое место против его воли и его удержание. При этом новое местонахождение может быть тайным либо известным третьим лицам, а само перемещение может быть как тайным, так и открытым, являясь следствием не только насилия, но и обмана, злоупотребления доверием, использования состояния человека, при котором его воля не выражена (например, П.ч., находящегося в бессознательном состоянии). Оконченным П.ч. считается с момента принудительного перемещения потерпевшего.

Субъективная сторона П.ч. характеризуется виной в виде прямого умысла. Субъектом П.ч. считается лицо, достигшее 14-летнего возраста.

В ч. 2 ст. 126 УК дан следующий перечень обстоятельств квалифицированных видов П.ч. деяние, совершенное:

- по предварительному сговору;
- неоднократно;
- с применением насилия, опасного для жизни или здоровья;
- с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия;
- в отношении заведомо несовершеннолетнего;
- в отношении женщины, находящейся в состоянии беременности;
- в отношении двух или более лиц;
- из корыстных побуждений.

Особо квалифицированные виды П.ч. предусмотрены в ч. 3 ст. 126 УК: совершенное организованной группой либо повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего или иные тяжкие последствия. Примечание к ст. 126 УК предусматривает освобождение от уголовной ответственности лица, добровольно освободившего похищенного, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

## **Почтовый перевод**

*см. Перевод через предприятия связи .*

## **Права человека**

ПРАВА ЧЕЛОВЕКА – понятие, характеризующее правовой статус человека по отношению к государству, его возможности и притязания в экономической, социальной, политической и культурной сферах. Понятие "П.ч." появилось еще в эпоху буржуазных революций. П.ч. носят естественный и неотчуждаемый характер. Свободное и эффективное осуществление П.ч. – один из основных признаков гражданского общества и правового государства. П.ч. принято делить на абсолютные и относительные. Ограничение или временное приостановление первых не допускается в демократическом государстве ни при каких обстоятельствах. Абсолютными являются такие фундаментальные личные П.ч., как право на жизнь, право не подвергаться пыткам, насилию, унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию, право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени, свободу совести,

вероисповедания, а также право на судебную защиту, правосудие и связанные с ними важнейшие процессуальные права. Все остальные П.ч. – относительные, могут быть ограничены или приостановлены на определенный срок в случае введения режимов чрезвычайного или военного положения.

Общепризнанно деление П.ч. на личные (по международной терминологии – гражданские), политические, социальные, экономические, культурные, экологические права. Причем этот список постепенно пополняется. Поэтому в науке принято делить права на так называемые «поколения». К правам "первого поколения" относятся личные и политические права. Они получили закрепление уже в первых буржуазно-демократических конституциях конца XVIII в. Права "второго поколения" – это социальные, экономические и отчасти права, появление которых вызвано упорной борьбой малоимущих слоев общества. Закрепление этих прав в конституциях и законах получило широкое распространение после волны революционных потрясений 1917 – начала 1920-х гг. Права "третьего поколения" заявили о себе в 1970-е гг. Их иногда называют правами солидарности, поскольку они коллективны по своей сути, их появление вызвано глобальными угрозами человечеству: угрозой экологической катастрофы, разрушительных военных конфликтов, экономической деградации целых частей света. К правам "третьего поколения" относятся: право на развитие, право на мир, право на здоровую окружающую среду, право на владение общим наследием человечества, права меньшинств.

Необходимость защиты П.ч.: не только на национальном, но и на международном уровне стала остро осознаваться человечеством сразу после окончания второй мировой войны, когда весь мир был потрясен масштабами попрания прав личности и целых народов нацистским режимом Германии. Принцип уважения П.ч. утвердился в качестве одного из основных принципов международного права с принятием Устава ООН (1945). Первым универсальным международным документом, посвященным П.ч., стала Всеобщая декларация прав человека 1948 г. Однако эта Декларация, как и другие резолюции международных организаций по П.ч. (например, Декларация о ликвидации всех форм нетерпимости и дискриминации на основе религии или убеждений 1981 г., Декларация о правах лиц, принадлежащих к национальным или этническим, религиозным и языковым меньшинствам, 1992 г.), имеет лишь рекомендательный характер. Другая часть документов в области П.ч. – международные договоры. В их числе – Международная конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации от 21 декабря 1965 г. Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 19 декабря 1966 г., Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания от 10 декабря 1984 г. и другие договоры. Они закрепляют стандарты в области П.ч. и носят обязывающий для их участников характер.

Пакты о правах человека – одно из значительных достижений ООН в сфере сотрудничества по обеспечению П.ч. Пакты вступили в силу в 1976 г. Сохраняет свою актуальность вопрос о придании им возможно большей эффективности, что предполагает их универсализацию, т. е. максимальное увеличение круга их участников. До сих пор в них входят даже не все постоянные члены Совета Безопасности ООН (США не участвуют в Пакте об экономических, социальных и культурных правах, Китай – в обоих).

К настоящему времени в международном праве оформилась целая отрасль, посвященная П.ч., - международное гуманитарное право.

В национальном праве первенство в области юридического закрепления личных и политических прав и свобод принадлежит Великобритании, США и Франции. Парадоксально, но именно эти страны проявили впоследствии наибольший консерватизм в признании и конституционном закреплении социально-экономических П.ч.

В нашей стране развитие института прав и свобод человека происходило весьма сложно. В дореволюционный период большая часть населения России была лишена основных политических прав. Только в 1906 г. состоялись первые выборы в парламент страны, проводившиеся на курьальной, неравноправной основе. Для советского режима

было характерно грубое попрание всех основных прав и свобод человека, официальная правовая доктрина категорически отрицала их естественный и неотчуждаемый характер. Закрепление широкого перечня социально-экономических, политических и личных прав в Конституциях СССР 1936 и 1977 гг. носило фиктивный, демагогический характер. Провозглашение многих прав и свобод сопровождалось такими оговорками, которые тут же сводили эти права и свободы на нет: Так, право на объединение в общественные организации граждане СССР имели строго "в соответствии с целями коммунистического строительства" (ст. 51 Конституции СССР 1977 г.). В тоталитарном государстве отсутствовали институты и механизмы, которые могли бы заставить власти соблюдать даже самые куцые права граждан. В то же время СССР принадлежит определенная заслуга в «популяризации» социально-экономических прав, многие из которых были восприняты конституциями демократических стран.

Ситуация с П.ч. в СССР стала меняться только в ходе перестройки с признанием необходимости формирования правового государства. Незадолго до распада СССР была принята Декларация прав человека и гражданина, а позднее – Декларация прав и свобод человека и гражданина 1991 г., инкорпорирующая затем в текст Конституции РСФСР.

Окончательно международные стандарты П.ч. в РФ утвердились с принятием Конституции РФ, которая исходит из того, что "человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства" (ст. 2). Правам и свободам человека и гражданина посвящена гл. 2 Конституции РФ (ст. 17–64). В соответствии со ст. 17:

"1. В Российской Федерации признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с настоящей Конституцией.

2. Основные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения.

3. Осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц".

Таким образом, создатели Конституции РФ (в отличие от авторов советских конституций) исходили из естественно-правовой теории, согласно которой основными правами человека наделяет не государство, а сама природа.

Права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием.

Конституция РФ устанавливает систему гарантий соблюдения П.ч.

В РФ не должны издаваться законы, отменяющие или умаляющие права и свободы человека и гражданина. Права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены ФЗ только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. В условиях чрезвычайного положения в соответствии с ФЗ могут устанавливаться отдельные ограничения прав и свобод с указанием пределов и срока их действия. При этом нельзя ограничить право на жизнь, на уважение достоинства личности и ряд других.

Важнейшую группу П.ч. составляют процессуальные гарантии. Им посвящены ст. 46–54 Конституции РФ. Среди них: право на судебную защиту прав и свобод (в том числе право на обжалование в суд незаконных действий и решений органов государственной власти и местного самоуправления, а также их должностных лиц), право на рассмотрение своего дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых данное дело отнесено законом, право на защиту, право на получение квалифицированной юридической помощи и т. п.

Президент РФ выступает гарантом прав и свобод человека и гражданина. Защита прав и свобод человека осуществляется правоохранительными органами (прокуратура, органы юстиции, органы внутренних дел и др.). Исключительное по своей важности место в системе

органов, обеспечивающих защиту П.ч., занимает суд (см. *Защита судебная*). Конституцией РФ предусмотрен также специальный институт, осуществляющий контроль за соблюдением прав и свобод человека и гражданина – Уполномоченный по правам человека. В соответствии с ч. 3 ст. 46 Конституции РФ каждый вправе в соответствии с международными договорами РФ обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты (см. также *Гражданские права, Политические права и свободы, Социальные права человека, Экологические права человека, Экономические права и свободы человека, Конституционные гарантии прав человека*).

**Лит.:**

- Права человека в России: Сборник документов. Вып.1. Права человека. М., 1995;  
*Карташкин В.А.* Права человека в международном и внутригосударственном праве. М., 1995;  
Права человека в условиях становления гражданского общества. Курск. 1997;  
Права человека и политическое реформирование: Юридические, этические, социально-психологические аспекты/Ин-т государства и права РАН. Отв. ред. *Е.А. Лукашева*. М., 1997;  
*Мюллерсон Р.А.* Права человека: идеи, нормы, реальность. М., 1991;  
Права человека: новое российское законодательство и международные правовые нормы: Сборник статей. М., 1992.  
*Додонов В.Н.*

## Правительство

ПРАВИТЕЛЬСТВО – высший коллегиальный орган исполнительной власти государства. П. является высшим органом исполнительной власти в государстве независимо от того, какая роль принадлежит главе государства. В разных странах П. может иметь различное название: собственно "П." (РФ, Таджикистан, Казахстан, Молдова, Армения, Кыргызстан, Эстония), "Совет Министров" (Франция, Италия, Польша), "Кабинет Министров" (Великобритания, Узбекистан, Латвия), "Государственный совет" (КНР, Республика Корея) и т. п. В президентских республиках классического типа (США, Грузия) П. как обособленного коллегиального органа с самостоятельным конституционным статусом не существует. П. официально именуется администрацией президента. В федеративных государствах существует центральное (федеральное) П. и П. субъектов федерации (штатов, земель). Конституционно-правовой статус П. закрепляется конституцией и специальным законом о П.

К основным полномочиям П. обычно относятся осуществление общего руководства и управления делами государства, исполнение принятых парламентом законов, составление и реализация государственного бюджета, координация деятельности-отдельных министерств и ведомств.

Порядок формирования П. зависит от формы правления. Существуют три основных способа формирования П.: парламентский, внепарламентский и президентско-парламентский. Президентско-парламентский способ наиболее распространен и характерен как для президентских, так и для полупрезидентских республик. Этот способ сводится к тому, что парламент (или его палата) должен утвердить кандидатуры членов П. или только его главы, предлагаемые президентом. В парламентских республиках П. формируется по поручению главы государства лидером партии (при коалиционном П. - одним из лидеров партий), располагающей большинством мест в однопалатном парламенте или в нижней палате двухпалатного парламента. Внепарламентский способ формирования П. существует в абсолютистских и диктаторских государствах, а также некоторых «суперпрезидентских» республиках. По характеру представленности в нем политических сил П. может быть беспартийным, однопартийным и коалиционным.

В парламентских и полупрезидентских республиках во главе П. стоит специальное должностное лицо (председатель П., премьер-министр и т. п.), обладающее обычно самостоятельным конституционно-правовым статусом. В классических президентских



республиках П. возглавляет непосредственно глава государства (президент), должности премьер-министра не предусмотрено. В «суперпрезидентских» республиках президент также возглавляет П., однако при этом существует должность так называемого "административного премьера", полностью подчиненного президенту. В абсолютных и дуалистических монархиях также, независимо от наличия поста премьера, фактическим главой правительства является обычно глава государства. В некоторых государствах проводится различие между П., заседающим под председательством главы государства, и – под председательством премьер-министра. Во Франции, Бельгии, а также ряде франкоязычных стран Африки в первом случае используется термин "совет министров", а во втором – "совет кабинета". В Скандинавских странах обычно различаются государственный совет, в котором председательствует глава государства, и совет министров, заседающий под председательством премьер-министра.

Члены П. (министры, министры без портфеля, государственные министры, государственные секретари и т. д.) руководят центральными ведомствами, в парламентарных республиках они обычно должны быть членами парламента (Австралия, Великобритания, Индия, Новая Зеландия), тогда как в президентских и, как правило, в полупрезидентских республиках действует принцип несовместимости министерского портфеля и депутатского мандата. В некоторых странах (Дания, Испания, Финляндия) министры могут, но не обязаны быть депутатами. Конституции устанавливают правило неприкосновенности (иммунитета) членов правительства (Эстония) или только премьер-министра (Азербайджан). Некоторые конституции предусматривают определенные требования к кандидатам в министры, в частности: принадлежность к гражданству соответствующей страны по рождению (Парагвай, Мексика, Эквадор) или в результате натурализации (Швеция, Коста-Рика, Доминиканская Республика), достижение определенного возраста (25 лет – в Бразилии, Сальвадоре, Азербайджане. 30 лет – в Норвегии, Египте, Мексике).

В парламентарных республиках П. несет коллегиальную (коллективную) ответственность перед парламентом (при двухпалатном парламенте – перед нижней палатой). Это означает, что при утрате доверия парламентского большинства П. обязано либо уйти в отставку (что знаменует начало правительственного кризиса, заканчивающегося формированием нового П. и получением им вотума доверия в парламенте), либо распустить парламент и назначить досрочные выборы. Парламентская ответственность П. существует также в полупрезидентских республиках, однако здесь вопрос об отставке П. в случае вотума недоверия или роспуске парламента решает глава государства – президент.

Важнейшим принципом функционирования П. в странах с парламентарной и смешанной формами правления является также принцип солидарной ответственности министров за политику и решения П. Министр, не согласный с решением, принятым кабинетом, должен или принять его, или подать в отставку.

П. может действовать либо в полном составе, либо глава П. создает более узкую коллегия (кабинет – в Великобритании, Индии). В рамках кабинета иногда формируется и еще более узкий «внутренний» кабинет, включающий премьер-министра и 2–4 важнейших министров, пользующихся его наибольшим доверием.

Основной формой функционирования П. являются очередные заседания. Частота их проведения зависит от многих факторов, в том числе остроты политической (экономической) ситуации в стране. Обычно заседания проводятся 1–2 раза в неделю. Важной формой работы П. может быть деятельность различных комитетов и комиссий П., которая повышает оперативность его функционирования.

П. обычно активно участвует в создании законодательства, как путем издания собственных актов, так и путем подготовки законопроектов для внесения их в парламент в порядке законодательной инициативы. Собственные акты П. могут по силе приравняться, к законам (если П. издает их в порядке делегированного законодательства).

*Додонов В.Н.*

## Правительство РФ

ПРАВИТЕЛЬСТВО РФ-в соответствии с Конституцией РФ (ст. 110) исполнительную власть РФ осуществляет П. РФ, которое состоит из Председателя П. РФ, заместителей Председателя (фактически есть и первые заместители) и федеральных министров. Имеется кроме министерств большое количество других федеральных органов исполнительной власти. Но их руководители не входят в состав П. РФ.

П. РФ формируется Президентом РФ. Он назначает с согласия ГД Председателя П. РФ, причем в случае трехкратного отказа в согласии Президент назначает Председателя П. РФ, распускает ГД и назначает новые выборы. П. РФ полностью подотчетно Президенту РФ. Перед каждым вновь избранным Президентом РФ существующее П. РФ слагает полномочия. Президент имеет право председательствовать на заседаниях П. РФ. Он принимает решение об отставке П. РФ как по просьбе последнего, так и по своей инициативе. Президент вправе назначить на должность и освободить от должности любого члена П. РФ в любое время по предложению Председателя П. РФ (последнее на практике – всего лишь процедурно-формальное правило).

П. РФ представляет ГД федеральный бюджет и отчет о его исполнении, член П. РФ должен дать ответ на запрос депутата ГД. Но ГД не в состоянии отправить П. РФ в отставку, даже если и выразит ему недоверие. Окончательное решение остается за Президентом РФ, который может либо согласиться с ГД и отправить П. РФ в отставку, либо оставить П. РФ и распустить саму ГД. Каких-то элементов подотчетности СФ в Конституции РФ вообще нет, хотя на практике члены П. РФ и его Председатель нередко выступают с сообщениями перед СФ по вопросам внутренней жизни и внешней политики.

Основные вопросы деятельности П. РФ (определены в ст. 114 Конституции РФ):

- а) разрабатывает и представляет ГД федеральный бюджет и обеспечивает его исполнение; представляет ГД отчет об исполнении федерального бюджета;
- б) обеспечивает проведение в РФ единой финансовой, кредитной и денежной политики;
- в) обеспечивает проведение в РФ единой государственной политики в области культуры, науки, образования, здравоохранения, социального обеспечения, экологии;
- г) осуществляет управление федеральной собственностью;
- д) осуществляет меры по обеспечению обороны страны, государственной безопасности, реализации внешней политики РФ;
- е) осуществляет меры по обеспечению законности, прав и свобод граждан, охране собственности и общественного порядка, борьбе с преступностью;
- ж) осуществляет иные полномочия, возложенные на него Конституцией РФ, ФЗ, указами Президента РФ.

На основании и во исполнение Конституции РФ, ФЗ, нормативных указов Президента П. РФ издает постановления и распоряжения. Его акты обязательны к исполнению в РФ. В случае их противоречия Конституции РФ, ФЗ и указам Президента РФ они могут быть отменены Президентом РФ.

*Авакьян С.А.*

## Право

ПРАВО – рассматриваемая в современной науке система общеобязательных социальных норм, охраняемых силой государственного принуждения, обеспечивающего юридическую регламентацию общественных отношений в масштабе всего общества. Такое определение П. (П. в объективном смысле) следует отличать от юридического права (П. в субъективном смысле). П. дифференцировано по отраслям, каждая из которых имеет свой предмет регулирования и обладает специфическими чертами (см., например, *Гражданское право, Конституционное право, Семейное право, Трудовое право, Уголовное право* ). Не менее основополагающим является деление П. на международное, создаваемое совместной

волей двух и более государств (см. *Международное право*), и национальное, целиком находящееся в компетенции одного государства. В сравнительном правоведении право делится на "правовые семьи", или правовые системы (см. *Англосаксонская правовая система, Мусульманское право, Обычное право*).

Вместе с позитивистским пониманием П. как совокупности юридических норм оно издревле рассматривается многими учеными как императив, стоящий над государством и законом, защищающий справедливый порядок государства как формы самоорганизации общества. В этом смысле П. есть совокупность социальных регуляторов, которая может быть облечена в соответствующую законодательную форму, а может и не быть облечена в нее. Такая точка зрения на сущность П. отражена в естественно-правовой теории.

Функции П. указывают на место и роль П. в жизни общества и государства. Их реальное содержание и социальное назначение во многом определяются характером государства. Между государством и П., независимо от того, как трактуется последнее – в позитивистском или естественно-правовом смысле, существует неразрывная связь. Но в то же время они относительно самостоятельны. Если государство издает нормативно-правовые акты, обеспечивает их соблюдение, в том числе принудительно, то П. в свою очередь активно воздействует на государство путем установления общеобязательных для всех его органов, должностных лиц в организациях правил поведения. С помощью норм права закрепляется их статус, определяются рамки их деятельности, устанавливается их структура, субординация, порядок деятельности и взаимоотношений.

По отношению к государству и обществу П. таким образом, выступает прежде всего как регулятор общественных отношений. Оно регулирует сложившиеся в обществе экономические, политические и иные отношения, закрепляет существующий государственный и общественный строй. В этом заключается одна из функций права и его назначение. Устанавливая конкретные права и обязанности сторон (граждан, должностных лиц, организаций), право вносит определенный порядок в жизнедеятельность общества и государства. Именно поэтому каждое государство стремится не только к изданию отвечающих его интересам законов и других правовых актов (постановлений, декретов, распоряжений и т. п.), но и к их полному осуществлению. Не случайно еще в таких фундаментальных юридических актах, как Кодекс Наполеона, особо указывалось на то, что "законы являются подлежащими исполнению на всей французской территории": "нельзя нарушить частными соглашениями законы, затрагивающие общественный порядок и добрые нравы".

П. выполняет также воспитательную роль. Она проявляется в том, что закон опирается не только на государственное принуждение, но и на убеждение. Еще Цицерон говорил, что "закону свойственно также и стремление кое в чем убеждать, а не ко всему принуждать силой и угрозами". По его мнению, каждому закону должно сопутствовать введение (преамбула), цель которого – укрепить "божественный авторитет закона". Воспитательная роль П. проявляется и в том, что оно призвано развивать в людях чувство справедливости, правды, добра, гуманности. Закон есть "царь всех божественных и человеческих дел" – с пафосом провозглашали римские юристы. Нужно только, чтобы он стоял "во главе добрых и злых", служил "мерилом справедливого и несправедливого".

Помимо регулятивной и воспитательной функций П. исполняет также определенную эвристическую и прогностическую роль. Закрепляя сложившуюся систему общественных отношений, право тем самым создает необходимые предпосылки для их более глубокого познания, развития и совершенствования.

П. прошло длительный путь. Исторически первым регулятором поведения людей были обычаи, применение которых не требовало государственного принуждения. С образованием государства его органы берут на себя роль такого принуждения, что приводит к отделению норм П. от других социальных норм. Государство и право возникают одновременно и образуют единый, неразрывный феномен. Представители различных научных школ по-разному определяют главную причину появления государства и П.: марксисты видят ее в

разделении общества на классы, теологические школы усматривают в качестве причины появления и главного источника П. божественную волю, сторонники теории насилия все сводят к насилию одних групп людей над другими и т. д. В современной отечественной науке преобладает точка зрения, согласно которой появление права было обусловлено взаимодействием ряда причин: это и объективная необходимость в появлении адекватного регулятора усложнившейся хозяйственной жизни общества (особенно в районах ирригации), и подчинение одних социальных групп другими. Таким образом, П. изначально выражало интересы как общества в целом, так и частные интересы его господствующих (экономически или военно-политически) слоев.

Исторически первой формой П. явилось обычное П., которое первоначально передавалась только устно. Но уже в глубокой древности появляется писаное П. (Хаммурапи законы в Вавилонии, XVIII в. до н. э.: Хеттские законы, XIV в. до н. э.: Дракона законы в Афинах, VII в. до н. э.: двенадцати таблиц законы в Древнем Риме, V в. до н. э., и др.). В древнейшем писаном П. наряду с обычным П. важное место занимали записи решений судов. В историческом генезисе П. большую роль играла религия, поэтому, как правило, древнейшее П. имело религиозную окраску, священные писания нередко являлись и записью правовых норм. П. древних государств закрепляло институт рабства, оформляло возникавшее неравенство между свободными, наличие наряду с полноправными неполноправных свободных (периэки в Спарте, плебеи в Риме), ограничивало в правах пришлое население и иностранцев. Наиболее развитой системой П. древности было римское право. Оно оказало огромное влияние на феодальное право и современное П., тем что выработало универсальную систему норм, регулирующих гражданские имущественные отношения, основанные на частной собственности. Примерно с V в. в Европе начинает формироваться феодальное П. Этот процесс происходил у разных народов континента неодинаково. В некоторых странах П. раннефеодального общества складывалось в ходе разложения первобытно-общинного строя, не испытывая значительного влияния римского П. (англосаксонские правды, Русская Правда и др.). В тех частях Римской империи, где феодализм складывался в результате синтеза разлагавшихся рабовладельческих и первобытно-общинных отношений, существовал дуализм правовых систем. Так, для галло-римского населения действовало с определенными модификациями римское П., а для завоевателей – обычное П., которое было зафиксировано в варварских правдах.

В ряде случаев образование феодального П. происходило путем трансформации римского П. По такому пути пошла, например, Византия, где Свод Юстиниана VI в. был попыткой приспособить классическое римское П. к новым общественным потребностям. Для феодального П. было характерно открытое закрепление юридического неравенства, различия прав сословий, оно выступало обычно как П.-привилегия. С развитием товарно-денежных отношений в Западной Европе возникло особое городское право, отражавшее специфическое положение города в средние века (см. *Магдебургское право*). С XI в. происходит рецепция римского права с его детальной регламентацией отношений товарного оборота. Параллельно складывается система канонического права, регулировавшего внутреннюю организацию церкви, брачно-семейные и ряд иных отношений. С ликвидацией феодальной раздробленности и образованием сословных, а затем абсолютных монархий усиливается роль централизованной власти в формировании П.

В процессе развития П. в каждом государстве складывалась собственная система П., отразившая его исторические и национальные особенности и традиции. По типу правовые системы, сложившиеся в XVII–XIX вв. и сохранившиеся в целом в современных государствах, делят на романо-германскую (см. *Континентальная правовая система*), основой для которой служило римское П., и англосаксонскую правовую систему, характерную для Великобритании и частично воспринятую в США и ряде других стран, прежде всего в бывших английских колониях. На территории Ближнего и Среднего Востока, а также Северной Африки уже к VIII в. сформировалась собственная правовая система – мусульманское право, основой которого является исламская религия. Своя

религиозно-правовая система (индусское право) сложилась в I тысячелетии и в Индии. В Китае на протяжении всего средневековья правители стремились реализовать концепцию "общества без права". Число собственно юридических норм здесь было крайне мало и ограничивалось главным образом уголовными запретами. Практически все общественные отношения должны были регулироваться нормами конфуцианской этики, что на практике нередко означало ничем не ограниченный произвол властей.

Буржуазно-демократические революции XVIII–XIX вв. провозглашают новые принципы П. - свободу, равенство, права личности, народный суверенитет. Для ранней стадии развития современного П. ("буржуазное П.") был характерен разрыв между высокими принципами и реальной законодательной и правоприменительной практикой. Вся история буржуазного П. представляет собой нескончаемую борьбу за осуществление на деле демократических принципов, провозглашенных Великой французской революцией. Развитие товарных капиталистических отношений повлекло за собой быстрое развитие системы частного права, т. е. отраслей П. (гражданское, торговое и др.), определяющих положение и отношения участников коммерческого оборота, а также процессуального П., регулирующего порядок разрешения многочисленных конфликтов, возникающих в этой сфере. Возрастает роль П. в процессе политической власти и управления (конституционное и административное П.). Со второй половины XIX в. рабочее движение дает толчок к возникновению новых отраслей законодательства, неизвестных ранее, – трудового права, права социального обеспечения. Происходит быстрая демократизация государственного (конституционного) права путем распространения избирательных прав на средние, а затем и малоимущие слои населения. Впервые в истории П. становится действительно общесоциальным.

Этот процесс, однако, был заторможен и даже в ряде стран отброшен назад полосой острейших социально-политических кризисов в Европе и некоторых других районах, разразившихся в начале XX в. Расширенными демократическими правами и свободами воспользовались леворадикальные коммунистические движения, попытавшиеся захватить власть в ряде стран. Установление большевистской диктатуры в России в 1917 г. показало, что политикой коммунистов является уничтожения всех демократических правовых институтов и принципов, выработанных человечеством за столетия. На место современного П. коммунисты поставили сконструированное ими социалистическое право. Демагогически провозглашая многочисленные социально-экономические права «трудящихся» и «народовластие», это П. на деле стало ширмой для беззакония и произвола всеильного тоталитарного государства (особенно до начала 50-х гг.). Тем не менее социалистическое П. оказало весьма значительное влияние на развитие П. в XX в. Само социалистическое П. претерпело сложную эволюцию, в ряде аспектов сблизившись с П. развитых демократических стран.

В тех странах, где к власти пришли фашистские движения (Италия – в 1922 г., Португалия – в 1926 г., Германия – в 1933 г., Испания – в 1936 г.), возникли своеобразные правовые системы, во многих отношениях перекликавшиеся с «социалистическими». Отрицая традиционные либерально-демократические принципы организации государственной власти, третируя политические и личные права и свободы, П. фашистских государств восприняло многие положения социалистического законодательства. В то же время, если не считать ряда репрессивных норм, уголовное П. этих стран было вполне приемлемым с точки зрения демократического П. (например, Уголовный кодекс Италии 1930 г. действует с изменениями и поныне). Гражданское законодательство отличалось от классических образцов только более широким вмешательством государства в экономическую жизнь. Не случайно поэтому большинство итальянских кодексов Муссолини пережило его режим на десятилетия (с минимальными изменениями).

Поражение фашизма во второй мировой войне, усиление национально-освободительных движений, общемировой экономической и социальной прогресс дали мощный толчок дальнейшему развитию П. 1945 г. можно считать тем

рубежом, с которого международное П. Превратилось в силу, сопоставимую с национальным П. Последовавшее после 1945 г. динамичное, опережающее развитие международного П., выражающего волю всего прогрессивного человечества, стало оказывать позитивное ускоряющее воздействие на развитие национальных правовых систем, часто помогая сглаживать цивилизационные и культурно-исторические различия. Исключительно важное значение для формулирования общемировых принципов П. имело принятие Устава ООН (1945)/Всеобщей декларации, прав человека (1948).

В рамках национальных правовых систем в последние десятилетия получили развитие социально-экономические права личности. Наряду с традиционными возникли новые отрасли: экологическое, информационное, медицинское, космическое и другие отрасли П.

*Додонов В.Н., Марченко М.Н.*

## **Право авторства**

ПРАВО АВТОРСТВА – право признания лица, создавшего произведение в области науки, литературы или искусства. автором этого произведения. П.а. в РФ охраняются на основе ГК РФ. Закона РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах", Патентного Закона Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 3517-1 и др. В соответствии с законодательством РФ П.а. охраняются бессрочно. Автор вправе в том же порядке, в каком назначается исполнитель завещания, указать лицо, на которое он возлагает охрану П.а. после своей смерти. Это лицо осуществляет свои полномочия пожизненно. При отсутствии таких указаний П.а. охраняются его наследниками или специально уполномоченным органом РФ, который осуществляет такую охрану, если наследников нет или их авторское право прекратилось.

## **Право вето**

*см. Вето .*

## **Право внутриконтинентальных государств на доступ к морю**

ПРАВО ВНУТРИКОНТИНЕНТАЛЬНЫХ ГОСУДАРСТВ НА ДОСТУП К МОРЮ – в соответствии с общепризнанными нормами международного права право каждого государства на то, чтобы суда под его флагом плавали в открытом море (Женевская конвенция об открытом море 1958 г., Конвенция ООН по морскому праву 1982 г., а также Конвенция о транзитной торговле внутриконтинентальных государств 1965 г.). Внутриконтинентальные страны пользуются свободой транзита, всеми видами транспортных средств на условиях, согласовываемых с "государствами транзита" посредством двусторонних, субрегиональных или региональных соглашений, с тем чтобы законные интересы государств транзита в части осуществления ими своего полного суверенитета над своей территорией не были ущемлены.

С другой стороны, для обеспечения свободы доступа к морскому побережью Конвенция 1982 г. наделяет Внутриконтинентальные государства правом на транзит без обложения таможенными пошлинами и налогами, за исключением сборов, взимаемых за конкретные услуги и в размерах, установленных для транспортных средств государства транзита. Для удобства транзитного движения в портах входа и выхода может предусматриваться установление беспошлинных зон: государства транзита должны принимать все надлежащие меры с целью избежать задержек или других трудностей технического характера в транзитном движении: суда, плавающие под флагом государств, не имеющих выхода к морю, пользуются в морских портах тем же режимом, что и другие иностранные суда.

*Колосов М.Е.*

## Право государственной собственности

см. *Государственная собственность* .

## Право законодательной инициативы

см. *Законодательная инициатива* .

## "Право крови"

см. *Филиация* .

## Право международной торговли

ПРАВО МЕЖДУНАРОДНОЙ ТОРГОВЛИ – совокупность норм (обычно-правового происхождения, национальных норм законодательства отдельных государств, а также международных договоров), которые действуют в сфере международной торговли в широком смысле (т. е. в области отношений, во-первых, выходящих за рамки собственно торговых и, во-вторых, относящихся к международному хозяйственному обороту). П.м.т. следует отличать от международного торгового права, которое квалифицируется как подотрасль международного экономического права, входящая в состав международного права, и, таким образом, регулирует отношения межгосударственные либо таковые между субъектами, производными от государств, и иными субъектами международного права. Наиболее традиционные сферы, которые относятся к П.м.т., - это международная купля-продажа, страхование, перевозка товаров различными видами транспорта, оборотные документы, интеллектуальная собственность, торговый арбитраж и т. д.

Кроме того, П.м.т. подразумевает как материально-правовые, так и коллизионные нормы, как нормы международных договоров, так и предписания внутригосударственного права. В таком аспекте П.м.т. не содержит национальных положений государственно-правового или административно-правового характера, направленных на конструирование системы правового регулирования, определение механизмов управления и общих принципов правовой регламентации внешнеэкономической деятельности (квотирование, лицензирование, таможенное и тарифное регулирование и т. д.), а также правил международных договоров, которые регулируют соответствующие отношения между государствами и устанавливают корреспондирующие этому их обязанности в данной области, поскольку они не относятся к частному праву.

В последние годы в научный обиход и практику международной торговли прочно вошло латинское понятие *lex mercatoria* (букв.: "торговое право"), которым большей частью принято обозначать некую автономность, обособленность регламентации международных торговых сделок от каких-либо национальных систем правового регулирования. В теории *lex mercatoria* получили отражение существующие тенденции и результаты взаимодействия права с его материальной основой в части международных экономических (преимущественно торговых в широком смысле слова) отношений, конкретно – растущей динамики мирохозяйственных связей и определенным отставанием развития национального законодательства, обеспечивающего их регулирование.

Кроме того, появление *lex mercatoria* , мыслящегося в качестве «вненационального» комплекса правовых и неправовых норм, призванных обеспечивать необходимое регулирование международных торговых операций, должно было бы снять определенное противоречие международного характера таких операций и их регламентации преимущественно внутригосударственными средствами. К составляющим *lex mercatoria* элементам относят нормы международного публичного права, унифицированные акты,

общие принципы права, рекомендательные нормы документов международных организаций, обычаи и обыкновения, арбитражные решения, причем помимо международных конвенций в *lex mercatoria* включаются модельные законы, разрабатываемые в международном масштабе для целей использования при выработке актов национального законодательства, а также обычаи международной торговли, которые трактуются нетрадиционно широко, подразумевая в том числе и торговые (деловые) обыкновения, типовые договоры (контракты), общие условия, всевозможные своды единообразных правил и пр.

Важно подчеркнуть, что концепция *lex mercatoria* при всем многообразии интерпретации ее содержания имеет общий стержень. Это прежде всего вывод П.м.т. за рамки какой-либо конкретной правовой системы, будь то международной или национальной, с одной стороны, и включение в его состав предписаний неправового характера – с другой: наконец, отказ от традиционных коллизионных принципов как основного инструментария международного частного права и замена их «вненациональными», «автономными» средствами регулирования внешнеэкономических связей и разрешения возникающих в этой сфере споров.

*Ануфриева Л.П.*

## **Право международных договоров**

ПРАВО МЕЖДУНАРОДНЫХ ДОГОВОРОВ – одна из старейших отраслей международного права, включающая комплекс обычных и конвенционных принципов и норм, которыми регулируется порядок подготовки, заключения, реализации, толкования, пересмотра, прекращения действия или признания недействительными, а в необходимых случаях – продления международных договоров. Помимо международного обычая, основными источниками П.м.д. являются: Венская конвенция о праве международных договоров 1969 г., Венская конвенция о праве договоров между государствами и международными организациями и между международными организациями 1986 г., положения которых инкорпорированы в национальное законодательство подавляющего большинства государств и могут, следовательно, рассматриваться в качестве общепризнанных. Краеугольным положением П.м.д. является один из основных принципов международного права – принцип добросовестного выполнения международных обязательств, известный как *Pacta sunt servanda* ("договоры должны соблюдаться"), получивший закрепление в Уставе ООН (1945), в Декларации о принципах международного права, касающихся дружественных отношений и сотрудничества между государствами в соответствии с Уставом ООН, 1970 г. и Заключительном акте Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе (1975). Важнейшие элементы П.м.д. закреплены Конституцией РФ (ч. 4 ст. 15, п. «к» ст. 71, п. 1-"о" ст. 72, ст. 79, п. «б» и «в» ст. 86, п. «г» ст. 106, п. 2-"г" и ч. 6 ст. 125), а также ФЗ РФ от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ "О международных договорах Российской Федерации".

*Волосов М.Е.*

## **Право международных организаций**

ПРАВО МЕЖДУНАРОДНЫХ ОРГАНИЗАЦИЙ – совокупность международно-правовых принципов и норм, определяющих юридический статус межгосударственных (межправительственных) организаций, условия членства в них, характер и объем правомочий, структуру и процессуальные аспекты деятельности их органов, а также юридическую силу принимаемых ими нормативных актов. В отсутствие единого нормативного акта их функционирование регламентируется положениями учредительных актов – уставами, статутами и т. п. Взаимоотношения таких структур с заинтересованными государствами подпадают под действие Венской конвенции о представительстве государств в их отношениях с международными организациями



универсального характера 1975 г. В некоторых случаях в качестве учредительных актов применяются соответствующие многосторонние международные договоры, например Конвенция Всемирной метеорологической организации 1947 г., Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности, 1967 г., Конвенция и Эксплуатационное соглашение Международной организации морской спутниковой связи (ИНМАРСАТ) 1976 г. Международный орган по морскому дну, являющийся самостоятельной международной организацией, учрежден Конвенцией ООН по морскому праву 1982 г.

П.м.о. определяет международную правосубъектность всех таких структур как производную, делегированную им основными субъектами международного права – государствами, и имеющую сугубо функциональную направленность, которая должна сообразоваться с применимыми основными и специальными принципами международного права. Особые права и преимущества межгосударственных организаций, необходимые им для обеспечения эффективной их деятельности, устанавливаются соглашениями, заключаемыми между каждой из них и страной пребывания штаб-квартиры таковой: Конвенцией о привилегиях и иммунитетах ООН 1946 г., Конвенцией о привилегиях и иммунитетах специализированных учреждений ООН 1947 г. Наконец, сами межгосударственные (межправительственные) организации нередко заключают соглашения между собой, как это имеет место в практике ООН, один из главных органов которой – Экономический и социальный совет уполномочен вступать в соглашения с любым из специализированных учреждений этой Организации относительно определения условий взаимного сотрудничества.

*Волосов М.Е.*

## **Право на благоприятную окружающую среду**

ПРАВО НА БЛАГОПРИЯТНУЮ ОКРУЖАЮЩУЮ СРЕДУ – одно из основных конституционных прав человека, относящееся к разряду экологических прав. Впервые провозглашено в Конституции Испании 1978 г. и широкое распространение получило лишь конце 80-х – начале 90-х гг. П. на б.о.с. корреспондирует обязанность всех физических и юридических лиц, а также государственных органов принимать все возможные меры для сохранения окружающей среды. Конституция РФ, закрепляя в ст. 42 П. на б.о.с., дополняет его другими экологическими правами: правом на достоверную информацию о состоянии окружающей среды и правом, на возмещение ущерба, причиненного здоровью или имуществу лица экологическим правонарушением.

## **Право на жизнь**

ПРАВО НА ЖИЗНЬ – одно из основных личных прав человека, защищаемое международным правом и конституциями большинства демократических стран. Содержание П. на ж. многогранно и различается в разных государствах. Так, в государствах, где отменена смертная казнь как вид наказания (Австралия, Австрия, ФРГ, Франция и еще более 40 государств), П. на ж. означает, что ни один человек ни за какие деяния не может быть лишен жизни даже государством (абсолютное П. на ж.). В странах, где существуют различные режимы сохранения смертной казни (применение смертной казни, применение смертной казни только в исключительных случаях, отказ от применения смертной казни на практике), под П. на ж. обычно понимается то, что ни один человек не может быть лишен жизни произвольно, без должной правовой процедуры (относительное П. на ж.).

В ряде конституций П. на ж. конкретизируется указанием круга преступлений, за которые может быть установлена смертная казнь, круга лиц, к которым наказание в виде смертной казни применяться не может (например, женщины и несовершеннолетние), а также установлением дополнительных процессуальных гарантий в случае угрозы применения

смертной казни. Так, ст. 29?? РФ, провозглашая П. на ж., оговаривает, что "смертная казнь впредь до ее отмены может устанавливаться федеральным законом в качестве исключительной меры наказания за особо тяжкие преступления против жизни при предоставлении обвиняемому права на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей". В некоторых странах расширительное толкование П. на ж. приводит к запрещению, в том числе конституционному (Ирландия), производства аборт.

## **Право на жилище**

**ПРАВО НА ЖИЛИЩЕ** – в ряде государств одно из конституционных социальных прав граждан. В конституциях «социалистических» стран понималось как право на получение от государства комфортабельного и отвечающего потребностям человека жилища. Согласно ст. 40 Конституции РФ каждый человек имеет П. на ж. Никто не может быть произвольно лишен жилища. Суть П. на ж. заключается в возможности:

- иметь жилье, т. е. пользоваться благоустроенным помещением той или иной формы собственности;
- получить жилье в установленном порядке, построить его либо купить;
- находиться под защитой государства в части жилищных интересов, включая неприкосновенность жилища, невозможность выселения из жилища, его изъятия без законных оснований, создание благоприятной среды обитания в жилище и вокруг него.

П. на ж. гражданина корреспондирует жилищная политика государства. Конституция РФ выражает заботу государства о тех, кто сам не может решить жилищную проблему или имеет право на поддержку в реализации П. на ж.: согласно ст. 40 малоимущим, иным указанным в законе гражданам, нуждающимся в жилище, оно предоставляется бесплатно или за доступную плату из государственных, муниципальных и других жилищных фондов в соответствии с установленными законом нормами.

*Авакьян С.А.*

## **Право на забастовку**

**ПРАВО НА ЗАБАСТОВКУ** – одно из конституционных трудовых (экономических) прав человека в демократических государствах. Является частью более широкого права на индивидуальные и коллективные трудовые споры с использованием установленных законом процедур. Никогда не признавалось конституциями «социалистических» стран. П. на з. имеет значительное число ограничений и на уровне текущего законодательства, и в самих текстах конституций. Как правило, П. на з. лишены военнослужащие, сотрудники органов охраны правопорядка и служб жизнеобеспечения, иногда это право отрицается за всеми государственными служащими. Само применение П. на з. закон обставляет, как правило, также достаточно сложными процедурами, рассматривая забастовку как исключительное средство. В РФ П. на з. предусматривается в ст. 37 Конституции РФ в связи с закреплением права на свободный труд. Более детально данное право регулирует КЗоТ и ФЗ РФ от 23 ноября 1995 г. № 175-ФЗ "О порядке разрешения коллективных трудовых споров" (см. также *Забастовка* ).

*Авакьян С.А.*

## **Право на информацию**

**ПРАВО НА ИНФОРМАЦИЮ** – в качестве конституционного права граждан закрепляется в ч. 3–4 ст. 29 Конституции РФ. Суть его в том, что каждый имеет право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом. Перечень сведений, составляющих государственную тайну, определяется Законом РФ от 21 июня 1993 г. № 5485-1 "О государственной тайне".

Конституция РФ гарантирует свободу массовой информации. Запрещается цензура, т. е. контроль за содержанием публикаций и передач, выражающихся в требованиях должностных лиц, государственных органов, организаций, учреждений, общественных объединений предварительно согласовать с ними сообщения и материалы, подготовленные СМИ. Порядок создания и гарантии для СМИ отражены в Законе РФ от 27 декабря 1991 г. № 2124-1 "О средствах массовой информации". Важное значение для реализации П. на и. имеют также ФЗ РФ от 20 февраля 1995 г. № 24-ФЗ "Об информации, информатизации и защите информации", от 4 июля 1996 г. № 85-ФЗ "Об участии в международном информационном обмене", от 13 января 1995 г. № 7-ФЗ "О порядке освещения деятельности органов государственной власти в государственных средствах массовой информации" (см. также *Свобода печати* ).

*Авакьян С.А.*

## **Право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени**

ПРАВО НА НЕПРИКОСНОВЕННОСТЬ ЧАСТНОЙ ЖИЗНИ, ЛИЧНУЮ И СЕМЕЙНУЮ ТАЙНУ, ЗАЩИТУ СВОЕЙ ЧЕСТИ И ДОБРОГО ИМЕНИ – в качестве конституционного права гражданина закреплено в ст. 23 Конституции РФ. В основе неприкосновенности частной жизни – ст. 12 Всеобщей декларации прав человека, согласно которой "никто не может подвергаться произвольному вмешательству в его личную и семейную жизнь, произвольным посягательствам на неприкосновенность его жилища, тайну его корреспонденции или на его честь и репутацию. Каждый человек имеет право на защиту закона от такого вмешательства или таких посягательств". Кратко все перечисленное нередко формулируется как право на защиту данных (или персональных данных). Закрепление в Конституции РФ этого права в его полном объеме означает, что РФ становится на путь, уже хорошо известный многим зарубежным странам, где существует разветвленная система законодательства, направленного на обеспечение интересов личности и ее права активно защищать себя от незаконных попыток собирать информацию, хранить досье, т. е. делать человека потенциальной жертвой (например, преследований, шантажа) специальных государственных органов, преступных групп, других граждан и их сообществ. Сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия не допускаются.

Кроме того, "органы государственной власти и органы местного самоуправления, их должностные лица обязаны обеспечить каждому возможность ознакомления с документами и материалами, непосредственно затрагивающими его права и свободы, если иное не предусмотрено законом" (ст. 24 Конституции РФ). Здесь подразумеваются и «компромат» на человека, и обычные решения, прямо касающиеся его (например, по части отвода земельного участка, отказа в предоставлении квартиры и т. п.). При этом не может быть ссылок на какую-то служебную нецелесообразность.

Итак, право на защиту данных, с одной стороны, предполагает не только возможности гражданина, но и обязанности соответствующих органов и лиц. Например, есть тайны почтово-телеграфных сообщений, врачебная, усыновления и некоторых других актов гражданского состояния, завещания и других нотариальных действий, предварительного следствия и судопроизводства, судебной защиты (адвокатская тайна), исповеди, коммерческая тайна. Все, кто имеет к ним отношение, обязаны не разглашать подобную информацию. Изъятие данных, касающихся человека, возможно лишь по решению компетентных органов (например, суда, прокурора). Определенные лица и органы вправе не оглашать данных, на давать показаний, проводить закрытые заседания, если это связано с защитой интересов личности (например, ограничение гласности судебного разбирательства; отказ следователя сообщить прессе данные о ходе расследования уголовного дела, фамилии подозреваемых; отказ священника дать показания по обстоятельствам, ставшим ему

известными на исповеди).

С другой стороны, исходя из неприкосновенности частной жизни, каждый гражданин может защищать себя и обращаться в соответствующие инстанции с заявлениями, жалобами. Граждане и должностные лица, причинившие ущерб интересам человека, привлекаются к дисциплинарной, административной, уголовной ответственности. Определенные в законе органы несут также материальную ответственность за ущерб, причиненный их работниками гражданам.

*Авакьян С.А.*

## **Право на образование**

**ПРАВО НА ОБРАЗОВАНИЕ** – одно из наиболее существенных конституционных социальных прав человека, создающее предпосылку для развития как его личности, так и всего общества. Закрепляется практически во всех основных законах. В демократических государствах П. на о, в широком смысле включает: право на получение бесплатного начального или среднего образования в государственных, муниципальных школах и некоторых других образовательных учреждениях, общедоступность образования, право на выбор родителями формы обучения (религиозное, светское) для своего ребенка, свобода преподавания, право учреждать частные учебные заведения. Многие конституции подкрепляют П. на о. обязанностью родителей (или лиц, их заменяющих) обеспечить получение детьми начального (или общего основного) образования. В РФ П. на о. закреплено в ст. 43 Конституции РФ. В РФ гарантируются общедоступность и бесплатность дошкольного, основного общего и среднего профессионального образования. При этом основное общее образование обязательно. В государстве устанавливаются федеральные образовательные стандарты, поддерживаются различные формы образования и самообразования. Каждому дано право на конкурсной основе бесплатно получить высшее образование в государственном или муниципальном образовательном учреждении и на предприятии (ст. 43 ч. 2): значит, тем самым допускаются и частные вузы, где высшее образование получают за плату.

*Авакьян С.А.*

## **Право на обращение**

**ПРАВО НА ОБРАЩЕНИЕ** – в качестве конституционного права гражданина закреплено в ст. 33 Конституции РФ, которая гласит, что граждане РФ имеют право обращаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные предложения, заявления и жалобы в государственные органы и органы местного самоуправления. Устное обращение имеет место на личном приеме гражданина, письменное можно также подать на приеме, оставить в канцелярии (приемной), отправить почтой. В том случае, когда граждане ставят целью рассмотрение какого-то вопроса компетентным органом, обращение может иметь форму петиции. Независимо от формы оно должно быть рассмотрено, а авторам надлежит дать ответ по существу.

*Авакьян С.А.*

## **Право на объединение**

**ПРАВО НА ОБЪЕДИНЕНИЕ** – в качестве конституционного права гражданина закреплено в ст. 30 Конституции РФ. Понятие "объединения граждан" может использоваться применительно к различным формированиям граждан. В частности, существуют:

- общественные объединения;
- религиозные объединения;
- органы территориального самоуправления;

– хозяйственные товарищества.

Все это – негосударственные объединения. Однако в науке конституционного права из этих 4 групп принято с П. на о. связывать сферу общественных (общественно-политических) интересов, а остальным формам реализации права на объединение корреспондируют соответственно свобода совести, право на местное самоуправление, право на предпринимательскую деятельность. Согласно Конституции РФ гарантируется свобода деятельности общественных объединений. Никто не может быть принужден к вступлению в какое-либо объединение или пребыванию в нем. Суть П. на о. заключается в том, что граждане могут создавать свои партии, движения, профсоюзы, общества, фонды, школы искусств, родительские комитеты в школах, библиотечные советы, общественные советы музеев, клубов и др. Выражением П. на о. являются кружки по интересам, встречи и создание клубов болельщиков по отдельным видам спорта или командам, общества, землячества, культурные центры граждан определенных национальностей, проживающих среди титульных наций, иные средства неформального (и далеко не всегда регулярного) общения по интересам.

Порядок создания объединений регулирует ФЗ РФ от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ "Об общественных объединениях". В соответствии с Законом реализация П. на о. предполагает учет ряда факторов.

Во-первых, это возможность граждан:

- а) создавать общественные объединения;
- б) вступать в существующие общественные объединения;
- в) воздерживаться от вступления в них;
- г) беспрепятственно выходить из общественных объединений.

Во-вторых, в основе данного права – добровольность.

В-третьих, создание общественных объединений или вступление в них используются для защиты общих интересов и достижения общих целей, но в то же время способствуют реализации прав и законных интересов граждан (т. е. их индивидуальных запросов).

В-четвертых, гражданам не требуется предварительного разрешения органов государственной власти и местного самоуправления на создание общественного объединения.

В-пятых, П. на о. реализуется как путем объединения физических лиц, так и через юридические лица; иначе говоря, в ряде случаев новая организация может быть объединением и просто граждан, и ранее созданных ими общественных структур.

В-шестых, создаваемые гражданами общественные объединения могут регистрироваться и приобрести права юридического лица либо функционировать без государственной регистрации и этих прав. Спектр общественных объединений является разветвленным (см. также *Общественные объединения* ).

*Авакьян. С.А.*

## **Право на отдых**

ПРАВО НА ОТДЫХ – одно из основных трудовых (более широко – экономических) прав человека, закрепляемое в конституциях большинства социалистических и многих постсоциалистических стран. В других государствах на конституционном уровне устанавливается значительно реже. Обычно содержанием П. на о. является конституционное или законодательное ограничение продолжительности рабочего времени, установление выходных и праздничных дней, право на ежегодный оплачиваемый отпуск. «Социалистические» конституции устанавливают так называемые «материальные» гарантии П. на о. в виде "неуклонного расширения сети культурно-просветительных и оздоровительных учреждений" и т. д.

Согласно ст. 37 Конституции РФ каждый имеет право на отдых. Работающему по трудовому договору гарантируются установленные ФЗ РФ продолжительность рабочего

времени, выходные и праздничные дни, оплачиваемый ежегодный отпуск (см. также *Рабочее время*).

*Авакьян С.А.*

## **Право на охрану здоровья и медицинскую помощь**

ПРАВО НА ОХРАНУ ЗДОРОВЬЯ И МЕДИЦИНСКУЮ ПОМОЩЬ – одно из основных конституционных социальных прав человека, основное содержание которого составляет возможность получения бесплатной медицинской помощи в государственных и муниципальных учреждениях здравоохранения. Закреплено в ст. 41 Конституции РФ. Бесплатная медицинская помощь оказывается гражданам за счет средств соответствующего бюджета, страховых взносов, других поступлений. Согласно Конституции в РФ финансируются федеральные программы охраны и укрепления здоровья населения, принимаются меры по развитию. Одна из гарантий права на охрану здоровья – своевременная информированность общества о санитарном состоянии населенных пунктов. вспышках инфекций, распространенности заболеваний и т. п. В ст. 41 Конституции РФ указано, что сокрытие должностными лицами фактов и обстоятельств, создающих угрозу для жизни и здоровья людей, влечет ответственность согласно ФЗ РФ (см. также *Страхование медицинское*).

*Авакьян С.А.*

## **Право на правосудие**

ПРАВО НА ПРАВОСУДИЕ – комплекс важнейших и в силу этого конституционно закрепляемых процессуальных прав, призванных гарантировать защиту основных материальных прав и свобод человека. Включает право на скорый, публичный и беспристрастный суд (иногда особо выделяется право на суд присяжных), право на защиту, право на презумпцию невиновности, право не свидетельствовать против себя самого и своих близких, запрет использовать в суде доказательства, полученные незаконным путем, право осужденного на пересмотр приговора вышестоящим судом в установленном законом порядке. Закреплено в ст. 47 Конституции РФ. Никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом.

## **Право на самоопределение народов (наций)**

ПРАВО НА САМООПРЕДЕЛЕНИЕ НАРОДОВ (наций) – в науке конституционного права понятие, означающее право народов (наций) определять форму своего существования, будь то в составе своего или другого государства. П. на с.н. в рамках существующего многонационального государства подразумевается иногда (с рядом существенных ограничений) конституциями федеративных государств (например, Конституцией РФ). Право народов на полное самоопределение (вплоть до выхода из состава существующего государства) с момента прекращения существования СССР не встречается ни в одной конституции мира (хотя провозглашено в одностороннем порядке, например, в Конституции Тывы 1993 г.).

## **Право на свободный труд**

ПРАВО НА СВОБОДНЫЙ ТРУД – в качестве конституционного права гражданина закреплено в ст. 37 Конституции РФ. Данное право традиционно именовалось просто "правом на труд" (т. е. без слова "свободный"). Однако в него вкладывалось неодинаковое содержание на разных этапах развития нашего государства. Так, раньше право на труд

прежде всего связывалось, во-первых, с правом на получение гарантированной работы, во-вторых, с необходимостью (обязанностью) трудиться на благо общества, в-третьих, не вообще заниматься трудовой деятельностью, а преимущественно в сфере общественного производства. Теперь П. на с.т. рассматривается с позиций индивидуального пользования этим правом. Поэтому ст. 37 Конституции РФ прежде всего утверждает:

- труд свободен;
- каждый имеет право свободно распорядиться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию;
- принудительный труд запрещен.

Следовательно, человек может работать по найму, либо сам быть работодателем, заниматься индивидуальной трудовой деятельностью (в том числе играть на биржевом курсе рубля, давать деньги взаем под проценты и т. д.).

Не требуется иметь определенного места работы: согласно Закону РФ от 19 апреля 1991 г. № 1032-1 "О занятости населения в Российской Федерации" незанятость граждан не может служить основанием для их привлечения к административной и иной ответственности. Соответственно, из законодательства исключена категория «тунеядство», за которое ранее привлекали не только к административной, но и к уголовной ответственности и которое олицетворяло принудительное привлечение человека к труду. Разумеется, не является принудительным трудом выполнение ряда публичных обязанностей, например воинская служба, привлечение к ликвидации стихийных бедствий. В ст.37 Конституции РФ говорится, что "каждый имеет право на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены, на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда, а также право на защиту от безработицы" (ч. 3). Учитывая, что возможны разные коллизии, Конституция РФ гласит: признается право на индивидуальные и коллективные трудовые споры с использованием установленных законом способов их разрешения, включая право на забастовку.

*Авакьян С.А.*

## **Право на свободу и личную неприкосновенность**

**ПРАВО НА СВОБОДУ И ЛИЧНУЮ НЕПРИКОСНОВЕННОСТЬ** – одно из основополагающих прав человека – возможность делать все, что не нарушает прав других людей и общества в целом. Право на свободу, в частности, включает комплекс конкретных правомочий, реализуемых в сфере личной (свобода выбора места пребывания, свобода передвижения, половая свобода и т. д.), политической (свобода мысли, свобода слова и т. д.), профессиональной (свобода труда, свобода творчества и т. д.) жизни. Рабство признано преступлением международного характера. Право на свободу может быть ограничено (в большей или меньшей степени) в качестве уголовного наказания на определенный срок или даже пожизненно. Право на свободу не исключает также принудительного привлечения-лица к выполнению конституционных обязанностей, таких, как воинская.

Личная неприкосновенность предполагает недопустимость какого бы то ни было вмешательства извне в область индивидуальной жизнедеятельности личности и включает физическую и психическую неприкосновенность.

Впервые данное право было закреплено в государственном праве Англии в XVII в. в виде процедуры хабеас корпус. В XVIII в. это право было провозглашено во французской Декларации Яров человека и гражданина 1789 года и Билле о правах США 1791 г. В настоящее время оно закрепляется в ст. 3 Всеобщей декларации прав человека 1948 г., ст. 9 Международного пакта о гражданских и политических правах 1966 г., а также конституциями практически всех государств мира, в том числе ст. 22 Конституции РФ. В качестве основной гарантии этого права Конституция РФ предусматривает, что арест, заключение под стражу и содержание под стражей допускаются только по судебному

решению. До судебного решения лицо не может быть подвергнуто задержанию на срок более 48 ч.

Свобода и неприкосновенность лица могут быть ограничены также в медицинских целях. Прежде всего это касается психиатрической помощи (см. *Принудительные меры медицинского характера* ).

В случае причинения гражданину физического, морального или имущественного вреда вследствие нарушения его права на свободу и личную неприкосновенность этот вред подлежит обязательному возмещению на основании ст. 66 и гл. 59 ГК РФ.

Свобода и неприкосновенность личности находятся под охраной также уголовного права. УК устанавливает уголовную ответственность за такие преступления против свободы личности, как похищение человека, незаконное лишение свободы, незаконное помещение в психиатрический стационар. Гораздо более широк перечень запрещенных уголовным законом посягательств на личную неприкосновенность человека (см. *Преступления против личности* ). УК наделяет человека также правом самостоятельно защищать свою свободу и личную неприкосновенность в рамках необходимой обороны. С этой же целью гражданам предоставлено право приобретать и использовать оружие самообороны.

Дополнительные гарантии права установлены для некоторых категорий лиц, пользующихся в силу своего служебного положения повышенной правовой охраной, – депутатов, судей, дипломатов.

Данный вид права относится к числу прав, которые в соответствии с п. 1 ст. 56 Конституции РФ могут быть временно ограничены в условиях чрезвычайного положения для обеспечения безопасности граждан и защиты конституционного строя в соответствии с ФКЗ.

*Додонов В.Н.*

## **Право на сопротивление угнетению**

ПРАВО НА СОПРОТИВЛЕНИЕ УГНЕТЕНИЮ – особое политическое право граждан, встречающееся в настоящее время крайне редко в конституционных актах. Так, это право, например, закреплено в Декларации прав человека и гражданина 1789 года. Своеобразную форму П. на с.у. получило в ст. 20 Основного закона ФРГ: "Все немцы имеют право на сопротивление каждому, кто попытается устранить этот (т. е. конституционный) строй, если другие средства невозможны".

## **Право на социальное обеспечение**

ПРАВО НА СОЦИАЛЬНОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ – одно из основных конституционных социальных прав человека (иногда только гражданина). В конституциях социалистических и большинства постсоциалистических стран формулируется как право на помощь со стороны государства в виде пенсий и пособий по старости, временной или постоянной нетрудоспособности, по случаю потери кормильца, по безработице, по бедности. При этом размер и условия такой помощи определяются законом. В других государствах П. на с.о. встречается достаточно редко, а в конституциях стран англосаксонской системы права – вообще никогда, что, однако, вовсе не означает отсутствия системы социальной защиты. Статья 39 Конституции РФ каждому гарантирует социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей и иных случаях, установленных законом.

Существует два основных вида социальных выплат – пенсии и пособия (см. *Пенсия государственная, Социальное обеспечение, Социальное страхование* ).

*Авакьян С.А.*

## **Право на участие делами государства**



**ПРАВО НА УЧАСТИЕ В УПРАВЛЕНИИ ДЕЛАМИ ГОСУДАРСТВА** – в ряде конституций (например, Испании, РФ, Монголии, Словакии, Узбекистана) обобщенное название комплекса политических прав и свобод, включающего право избирать и избираться в органы государственной власти и местного самоуправления, право участвовать в референдуме, право на равный доступ к государственной службе и право на участие в отправлении правосудия. Данное право можно также рассматривать как конституционный принцип государственного управления. Оно непосредственно вытекает из положений Всеобщей декларации прав человека 1948 г., Международного пакта о гражданских и политических правах 1966 г.

Данное право закреплено в Конституции РФ. Она гласит, что граждане имеют право участвовать в управлении делами государства как непосредственно, так и через своих представителей, участвовать в осуществлении местного самоуправления путем:

- референдума;
- выбора представительных органов и должностных лиц государственной власти и местного самоуправления;
- постановления перед ними вопросов в порядке народной инициативы (сбор подписей за проведение референдума, за подготовку и принятие законопроекта и т. п.);
- равного доступа к государственной службе;
- права на участие в отправлении правосудия.

*Авакьян С.А., Колодкин Л.М.*

## **Право на фирму**

*см. Фирменное наименование .*

## **Право на юридическую помощь**

**ПРАВО НА ЮРИДИЧЕСКУЮ ПОМОЩЬ** – одна из основных конституционных гарантий, призванная прежде всего обеспечить надежную защиту прав человека в уголовном процессе. Является одним из элементов более общего права на правосудие. Впервые закреплено на конституционном уровне 6-й поправкой (1791) к Конституции США 1787 г. Основное содержание этого права в большинстве стран сводится к возможности пользоваться услугами адвоката в судебном процессе (прежде всего уголовном), а также в случае угрозы уголовного преследования. Кроме того, конституциями и законодательством обычно признается право неимущих и малоимущих получать юридическую помощь бесплатно. В РФ П. на ю.з. гарантируется ст. 48 Конституции РФ.

## **Право оперативного управления**

**ПРАВО ОПЕРАТИВНОГО УПРАВЛЕНИЯ** – особая разновидность вещных прав в гражданском законодательстве РФ. Может принадлежать только юридическому лицу – несобственнику и заключается в возможности использовать закрепленное собственником за данной организацией имущество строго по целевому назначению. По объему правомочий П.о.у. значительно уступает праву собственности и праву хозяйственного ведения.

П.о.у. не известно гражданскому законодательству развитых стран. Его концепция была разработана в СССР в 40-е гг. академиком А.В. Бенедиктовым в целях организации эффективного управления собственностью. П.о.у. было закреплено ОГЗ СССР 1961 и 1991 гг.

В соответствии с ГК РФ субъектами П.о.у. могут быть только казенное предприятие и учреждение. Эти юридические лица осуществляют в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности и заданиями собственника права владения,

пользования и распоряжения закрепленным за ними имуществом. Собственник такого имущества вправе изъять излишнее, неиспользуемое либо используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению. Казенное предприятие вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом лишь с согласия его собственника. Казенное предприятие самостоятельно реализует производимую им продукцию, если иное не установлено законом или иными правовыми актами. Порядок распределения доходов казенного предприятия определяется собственником его имущества. Учреждение не вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом и имуществом, приобретенным за счет средств, выделенных ему по смете. Если в соответствии с учредительными документами учреждению предоставлено право осуществлять предпринимательскую деятельность, то доходы от нее и приобретенное за счет этих доходов имущество поступают в его самостоятельное распоряжение и учитываются на отдельном балансе.

### **Право петиций**

см. *Петиция* .

### **Право политического убежища**

см. *Политическое убежище* .

### **Право помилования**

см. *Помилование* .

### **Право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком**

**ПРАВО ПОСТОЯННОГО (бессрочного) ПОЛЬЗОВАНИЯ ЗЕМЕЛЬНЫМ УЧАСТКОМ** – наряду с правом пожизненного наследуемого владения земельным у частном ограниченное вещное право в отношении участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности. Заключается в возможности владения и пользования земельным участком в целях и пределах, установленных законом и актом о предоставлении участка в пользование (ст. 268–269 ГК РФ). Правообладатель может возводить на таком участке недвижимое имущество с приобретением права собственности на него. Предоставляется как гражданам, так и юридическим лицам по решению государственного или муниципального органа. Собственникам зданий, сооружений и иной недвижимости, находящейся на чужом земельном участке, принадлежит П.п.п.з.у. на долю участка под этой недвижимостью. Законом, решением о предоставлении земли или договором могут быть установлены исключения из этого правила. Передача соответствующего участка в аренду или безвозмездное срочное пользование может осуществляться правообладателем лишь с согласия собственника участка. По наследству не передается. Может переходить в порядке правопреемства к иным лицам в результате реорганизации юридического лица. Прекращается с изъятием земельного участка для государственных или муниципальных нужд, а также при его ненадлежащем использовании правообладателем.

### **Право почвы**

см. *Филиация* .

### **Право следствия**

**ПРАВО СЛЕДОВАНИЯ** (фр. *droit de suite*) – право автора произведения искусства в случае публичной перепродажи его произведения по цене, превышающей предыдущую (на установленную законом величину), на вознаграждение от продавца в виде процентного отчисления от перепродажной цены. П.с. действует в течение того же периода, что и авторское право. При жизни автора П.с. принадлежит автору, после смерти – наследникам. П. с. имеет своим объектом только оригиналы произведений и не распространяется на копии. Положения о П.с. впервые были включены в законодательство Французской Республики (1920). В ряде государств П.с. известно под названием "долевого участия". Статьей 14 Бернской конвенции право долевого участия признается в более широком объеме, чем классическое П. с, которое применяется к иностранным авторам на основе принципа взаимности.

В РФ П.с. имеет своим объектом только оригиналы произведений изобразительного искусства и не распространяется на иные виды произведений. Согласно Закону РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах" в каждом случае публичной перепродажи произведений искусства (через аукцион, галерею изобразительного искусства, художественный салон, магазин и т. д.) по цене, превышающей предыдущую не менее чем на 20 %, автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в размере 5 % от перепродажной цены. Высказывается точка зрения, согласно которой П.с. выходит за рамки авторского права ввиду того, что существование правомочия следования противоречит принципу "исчерпания исключительных прав". При разрешении споров П.с. рассматривается судами как имущественное право, предоставляемое автору с того момента, когда он отчуждает свое произведение.

**Лит.:**

*Гаврилов Э.П.* Комментарий к закону об авторском праве. М., 1996;

*Дюма Р.* Литературная и художественная собственность. М., 1993.

*Сесекин В.Б.*

## **Право собственности**

**ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ** – центральный институт гражданского права, определяющий порядок действий лиц по присвоению предметов материального мира. Термин "П.с." применяется в двух значениях: в объективном смысле и субъективном смысле.

П.с. в объективном смысле – это установленные законодателем правовые нормы, определяющие рамки (границы) возможных действий лица по присвоению, владению, пользованию и распоряжению всей совокупностью вещей, которые не исключены из гражданского оборота. Совокупность норм, регламентирующих эти действия, образует институт П.с. В его основу положены конституционные принципы, обеспечивающие признание за лицом П.с., равную защиту любого лица, наделенного П.с., возможность реализовать собственность на природные ресурсы (ст. 8, 9, 35, 36 Конституции РФ, ст.18 ГК РФ).

Основание возникновения собственности – присвоение. Материальная жизнь человека возможна только благодаря актам присвоения, которые включают выделение вещей из природной среды, производство (т. е. преобразование выделенного продукта в формы, доступные для потребления), распределение, обмен (торговля) и потребление. Для реализации актов присвоения на разных уровнях развития производительных сил людям необходимы большие или меньшие общественные объединения. Каждый предыдущий акт присвоения материальных благ – основание для таких же последующих актов. При этом возможно (а порой, и необходимо) коллективное использование ранее присвоенных вещей в качестве средств производства. Поэтому в новый акт присвоения данная группа людей вступает уже в качестве коллективного собственника имущества, присвоенного на предыдущем этапе. Причем если в ранние эпохи кардинальная смена средств производства происходила на протяжении нескольких поколений, то в нынешнюю эпоху

научно-технической революции качественное обновление этих средств, особенно в наукоемких отраслях, происходит в течение 3–5 лет. Те виды деятельности где присвоению, которые были возможны ранее только коллективными усилиями, становятся доступными индивидуальным предпринимателям, оснащенным современной техникой. Тот продукт, который был ранее результатом коллективного присвоения и, следовательно, с экономических позиций мог находиться только в коллективной собственности, становится предметом индивидуальной собственности.

Чем более совершенными становятся средства производства, тем более свободным в своей деятельности, самореализации в рамках данного общества становится отдельный человек. Изложенное позволяет найти естественную границу собственности лица.

Там, где оканчивается непосредственное присваивающее воздействие данного лица с помощью применяемых им лично средств производства (присвоения), и там, где данное лицо вынуждено прибегнуть к помощи других лиц, передавая при этом им свои средства производства, там собственность данного лица прекращается и начинаются обязательственные отношения между участниками совместного процесса присвоения.

Под экономическими отношениями собственности следует понимать отношения присваивающего лица (коллектива) с другими группами лиц, отдельными лицами и государством по поводу присвоенных материальных благ. Экономические отношения собственности, как и всякие общественные отношения. – это отношения между участниками, по поводу присвоенного имущества.

Необходимо отличать экономические отношения собственности от правовой формы закрепления этих отношений. Экономические отношения собственности, складывающиеся в процессе присвоения, объективны, не зависят от воли людей, поскольку определяются исторически сложившимся способом присвоения и только учитываются участниками при волевом распределении (для акта присвоения). В отличие от этого закрепление отношений собственности в нормативных документах может на определенных этапах развития общества не совпадать с реально существующими экономическими отношениями собственности. В последнем случае возникает несоответствие, которое К. Маркс охарактеризовал как противоречие между общественным характером труда и частным способом присвоения. Разрешить это противоречие можно не путем передачи имущества в собственность от одного лица к другим, как это пытались делать многие известные революционеры, при этом не затрагивая корней проблемы, и не путем социализации имущества, т. е. уничтожения в рамках конкретного государства отдельных частных собственников, а включением в состав коллективного собственника всех реальных участников создания (присвоения) конкретного продукта. Примерами рационального подхода к решению проблемы собственности являются некоторые предприятия высоких технологий в США, которые нераспределенный доход работников вкладывают в производство, зачисляя его балансовую стоимость на счет каждого сотрудника, который таким образом становится сособственником предприятия и абсолютная доля его участия растет вместе с трудовым стажем. Об эффективности такой меры устранения вышеназванных противоречий говорит тот факт, что производительность труда на таких предприятиях – наивысшая.

П.с. в субъективном смысле означает юридически обеспеченную возможность для лица, присвоившего имущество, владеть, пользоваться и распоряжаться этим имуществом по своему усмотрению в тех рамках, которые установил законодатель (ст. 209 ГК РФ). Правомочия владения, пользования и распоряжения включают в себя возможность только таких действий, которые служат реализации целей, предусмотренных законодателем: сохранности и улучшению имущества, эксплуатации его по прямому назначению и тому, чтобы собственник мог адекватно распорядиться имуществом. В отличие от обладателей иных вещных прав, у собственника правомочия владения, пользования и распоряжения возникают одновременно, на основании одного из юридических фактов, предусмотренных законом (муниципализация, приватизация, договор с прежним собственником об отчуждении вещи, создание новой вещи и т. д.). Наличие одних только указанных

правомочий, перечисленных в п. 1 ст. 209 ГК РФ. - необходимый, но еще недостаточный признак определения субъективного П.с. Поэтому в п. 2–4 ст. 209 ГК РФ, ст. 210 и 211 ГК РФ законодатель дополняет определение указанием на действия.

О существенности признаков действий для характеристики субъективного П.с. говорит тот факт, что законодатель предусмотрел целый ряд санкций за бездействие лица, наделенного правомочиями собственности, влекущее за собой прекращение П.с.:

– прекращение П.с. на безнадзорное животное через 6 месяцев после его пропажи, если бывший собственник не разыскал животное (ст. 231);

– прекращение П.с. на обнаруженный клад, собственник которого не может быть установлен (ст. 233);

– прекращение П.с. на имущество у прежнего собственника вследствие истечения срока приобретательной давности (ст. 234);

– принудительное изъятие у собственника бесхозяйственно содержимых культурных ценностей (ст.241) и др.

В отличие от П.с. в объективном смысле, П.с. в субъективном смысле возникает у конкретного лица только в результате его действий по присвоению индивидуально определенных предметов. Юридическими фактами, в результате которых возникает П.с. в субъективном смысле, являются разнообразные сделки (например, купля-продажа, принятие наследства), создание новой вещи, давность владения имуществом и т. д. П.с. в субъективном смысле, наряду с другими вещными правами, отличается от иных субъективных прав на конкретные вещи тем, что опирается непосредственно на закон и заранее неограниченно во времени. Другие (обязательственные) права на имущество, например вытекающие из договоров хранения, найма, залога, возникая по воле собственника, имеют срочный характер. Защита П.с. со стороны государства абсолютна. Это означает, что каждый, кто без ведома собственника завладеет либо совершит иные фактические действия над его имуществом, будет обязан в рамках гражданско-правовой ответственности возместить убытки, причиненные собственнику (ст.15).

Институт П.с. – центральный институт частного права. Его нормы так или иначе оказывают влияние на семейное право, наследование, обязательственное право и пр. В рамках гражданского права институт П.с. находится в тесной взаимосвязи с нормами института обязательственного права. Так, в отличие от правомочий владения и пользования, которые характеризуют статику правоотношений, правомочие распоряжения имуществом невозможно осуществить, не вступая в обязательственные отношения, если речь идет о продаже, дарении и других видах передачи вещей. Поэтому реализация правомочия распоряжения рассматривается как динамика отношений собственности. Она влечет за собой перемену собственника. Правомочия владения, пользования и распоряжения следует отличать от фактических действий, в которых эти правомочия реализуются. Фактическое владение – обладание вещью представляет собой совокупность действий лица, направленных на удержание и управление этой вещью (см. *Владение* ). Под пользованием понимаются действия, цель которых – извлечение из вещей полезных свойств. Под правомочием пользования понимается субъективное право на возможные действия по эксплуатации имущества в пределах, установленных законодателем. Способ таких действий во многом определяется характером самой вещи. Если вещь является непотребляемой (орудия труда, средства производства), то под пользованием понимается применение этой вещи в производственной деятельности. Если имущество является потребляемым (сырье, топливо), то действия по пользованию прекращают существование такого имущества в прежнем качестве и оно переходит в новое состояние (готовое изделие, тепловая энергия и пр.). При этом происходит фактическое распоряжение имуществом.

Законодателем закреплен различный объем действий по приобретению права пользования для различных субъектов права (ст. 212 п. 3 ГК РФ). Наиболее распространенный – заключение сделок, например аренды (ст. 264 ГК РФ), найма жилого помещения (гл. 35 ГК РФ), безвозмездного пользования (гл. 36 ГК РФ) и др. Наличие П.с. на

недвижимое имущество может служить основанием для права пользования земельным участком, на котором размещена недвижимость (п. 2. 3 ст. 268 ГК РФ). Законодатель ограничивает действия по пользованию наиболее ценным имуществом только прямым назначением этого имущества. Например, земли сельскохозяйственного назначения могут использоваться только для производства сельхозпродуктов, жилые помещения – только для проживания граждан и т. д.

Так же как и владение, пользование может быть правомерным (титულным), например когда имущество получено от собственника или иного титульного владельца, и неправомерным, если имущество поступило к пользователю с нарушением действующего законодательства либо результаты действий по пользованию имуществом нарушают интересы других лиц (например, нарушение экологии в результате деятельности промышленного предприятия). Пользование отличается от распоряжения вещью. Например, извлечение полезных свойств из имущества собственными силами пользователя признается действиями в рамках правомочия пользования. А передача в аренду, заключение других сделок по временному отчуждению имущества, направленных на получение прибыли, является распоряжением имуществом (п. 2 ст. 37 ГК РФ). Распоряжение выражается в действиях собственника, направленных на изменение принадлежности вещи. В результате распоряжения имущество выбывает из хозяйственной сферы собственника либо временно, либо навсегда (отчуждается).

Под правомочием распоряжения понимается субъективное право на возможные действия по распоряжению имуществом в пределах, установленных законодателем. Временная утрата собственником возможности своими действиями реализовать ряд правомочий на вещь может произойти вследствие распорядительных действий следующего характера: заключение договора аренды, найма жилого помещения, хранения, комиссии, доверительного управления имуществом и др. Действия собственника по распоряжению имуществом могут являться основанием для прекращения его П.с. и возникновения этого права у другого лица. Отчуждение имущества в собственность другим лицам по воле собственника происходит в результате следующих распорядительных действий: продажа, мена, дарение и др. В то же время законодатель не признает односторонний отказ собственника от имущества актом распоряжения. Фактические действия по распоряжению вследствие такого отказа возможны только после волеизъявления другого лица на приобретение отказного имущества в собственность. До той поры лицо, отказавшееся от имущества, наделено всеми правами и обязанностями собственника (ч. 2 ст. 236 ГК РФ). Поскольку законодатель прямо не регламентировал действий по уничтожению имущества, некоторые авторы склонны рассматривать эти действия как реализацию правомочия распоряжения. Однако такая точка зрения не совпадает с концепцией законодателя, который закрепил за собственником бремя содержания имущества, т. е. обязанность в рамках правомочия владения осуществлять действия, направленные на сохранность имущества (ст. 210 ГК РФ). Такое обременение сохраняется за собственником и в том случае, если он выразил намерение отказаться от своего имущества (ст. 236 ГК РФ).

Более того, законодатель предусмотрел ряд санкций за действия, ведущие к уничтожению или изменению хозяйственного назначения определенных видов имущества, представляющих большую материальную или иную ценность. Например, за государством закреплено право на выкуп в принудительном порядке бесхозяйственно содержащихся культурных ценностей (ст. 240 ГК РФ). Любое лицо в судебном порядке может требовать выкупа домашнего животного при ненадлежащем обращении с ним собственника (ст. 241 ГК РФ). Объем действий по распоряжению имуществом ограничен дееспособностью собственника. Например, лицо в возрасте от 14 до 18 лет вправе самостоятельно распоряжаться своим заработком, но купленная на эти средства вещь не может быть им продана или подарена без согласия родителей, если стоимость покупки превышает, цену мелкой бытовой сделки.

Рассмотренные выше правомочия владения, пользования и распоряжения составляют

наиболее широкое содержание П.с. в субъективном смысле. Однако оно неодинаково по объему у субъектов гражданского права различных видов. Поэтому законодатель, предлагая открытый перечень видов субъектов П.с., выделил соответствующие каждому виду формы собственности – государственную, муниципальную, частную и иные формы (п. 1 ст. 212 ГК РФ). Деление П.с. на различные формы по субъектному составу лиц позволяет провести различия между формами собственности по следующим признакам:

- объем возможных правомерных действий собственника по владению, пользованию и распоряжению принадлежащим ему имуществом;
- основания возникновения и прекращения П.с.

Приведем несколько примеров. Физические лица – собственники владеют, пользуются и распоряжаются имуществом непосредственно, т. е. собственными действиями. В отличие от этого государство, муниципальные образования, юридические лица реализуют действия с имуществом, находящимся в их собственности, только через свои органы и лица, указанные в ст. 53, 125, п. 3, 4 ст. 214, п. 2, 3 ст. 215 ГК РФ. Государство, муниципалитет как собственники осуществляют действия по пользованию земельным участком наиболее полным образом, в том числе и изменяя его назначение. В отличие от этого частному собственнику в общем случае запрещено изменять режим использования земель без согласия муниципального органа (п. 2 ст. 260 ГК РФ). Объем действий собственника-гражданина по владению, пользованию и распоряжению жилым помещением ограничен только целями проживания (ст. 288 ГК РФ). Право перевода жилых помещений в нежилые и обратно предоставлено муниципалитету. Только государство и муниципальные образования вправе распорядиться своим имуществом путем его приватизации (ст. 217 ГК РФ). Вместе с тем указанные субъекты не могут отказаться от него. Такое право закреплено только за гражданами и, юридическими лицами (ст. 236 ГК РФ).

Далее необходимо подробнее остановиться на нормативном регулировании иных форм собственности, к которым, в частности, относится собственность общественных объединений, не являющихся юридическими лицами. Существует точка зрения, что такие объединения не являются участниками гражданско-правовых отношений и, следовательно, не могут иметь П.с. на имущество. Действительно, в п. 4 ст. 213 ГК РФ признается П.с. только за объединениями, являющимися юридическими лицами. Однако понятие "участники регулируемых гражданским законодательством отношений", данное в п. 1 ст. 1 ГК РФ, является родовым по отношению как к «лицам», которыми оперирует подраздел 2 ГК РФ, так и к иным участникам. Вследствие этого любые общественные объединения – не юридические лица, в том числе простое товарищество, являются собственниками принадлежащего им имущества, а их члены находятся в отношениях общей долевой собственности.(ст. 1043 ГК РФ).

Каждая из рассмотренных выше форм собственности может быть в свою очередь подразделена на виды. В зависимости от наличия или отсутствия внутренних правоотношений, связывающих лиц, входящих в состав собственника, различают общую собственность нескольких лиц и собственность одного лица (ст. 244 ГК РФ).

Дело в том, что раскрыть содержание П.с. только через три названных правомочия удастся лишь для случая, когда собственником является физическое лицо в единственном числе. Когда собственник представляет собой сложную структуру, состоящую из множества физических лиц (коллективный собственник), возникает вопрос об объеме правомочий каждого из сособственников и порядке их реализации. Ведь фактические действия по владению, пользованию и распоряжению может осуществлять только физическое лицо в силу вещной природы П.с. В свою очередь общая собственность нескольких лиц может быть разделена на подвиды – долевую и совместную – в зависимости от назначения и характера имущества (п. 2 ст. 244 ГК РФ). В зависимости от статуса имущества, разделяют П.с. на недвижимость и на движимое имущество (ст.130 ГК РФ). В этой классификации отличительными чертами П.с. является то, что не все действия по владению, пользованию и распоряжению, которые законодатель позволяет осуществлять с движимым имуществом,

допускается производить и физически можно выполнить с недвижимостью. Например, возможен залог земельного участка, но невозможен его заклад, т. е. перемещение от залогодателя к залогодержателю (п. 1 ст. 338 ГК РФ).

Развитие законодательства о праве собственности в РФ ведется в двух направлениях. Первое характеризуется расширением круга коллективных собственников, которые в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов и некоммерческих организаций пришли на смену колхозам, кооперативам, профсоюзам и общественным организациям. Основная задача цивилистики РФ в этой области – регламентация внутренних отношений собственности (внутри коллектива). И здесь перспективным является изучение английской концепции доверительного собственника, совместного владения и общего владения. Второе направление выразилось в снятии ограничений с количества имущества, которое может находиться в собственности лиц (п. 2 ст. 213 ГК РФ). Данная мера явилась следствием неоправданных с экономической точки зрения имущественных ограничений, наложенных законодателем на граждан в советский период.

**Лит.:**

*Бояркин Д.Д.* Теория собственности. Новосибирск, 1994;

*Венедиктов А.В.* Государственная социалистическая собственность. М.Л., 1948;

*Генкин Д.М.* Право собственности в СССР. М., 1961;

*Голубев С. Г.* Эволюция и перспективы развития ассоциативных форм собственности. М., 1993;

*Новицкий И.Б.* Право собственности. М., 1925;

*Суханов Е.А.* Российский закон о собственности: Научно-практич. коммент. М., 1993.

*Павлов В.П.*

## **Право собственности граждан и юридических лиц**

**ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ ГРАЖДАН И ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ** – два вида частной собственности, особенности которых определены спецификой их субъекта.

Право собственности граждан закреплено законодателем в качестве самостоятельного вида частной формы собственности (п. 2 ст. 212, ст. 213 ГК РФ). В основании возникновения права собственности граждан лежат две формы присвоения – индивидуальная и коллективная.

Индивидуальная форма реализуется гражданином двумя способами:

– собственной экономической деятельностью, не направленной на извлечение прибыли (например, работой в личном подсобном хозяйстве для удовлетворения собственных нужд в продуктах питания);

– путем осуществления предпринимательской деятельности.

Второй способ присвоения может быть разделен на виды в зависимости от организационно-правовой формы, в которой происходит присвоение:

а) деятельность без образования юридического лица;

б) деятельность с образованием юридического лица.

Коллективная форма присвоения осуществляется также двумя способами: собственным трудом в качестве наемного работника на предприятии любой формы собственности; предпринимательской деятельностью, основанной на привлечении наемного труда. Второй способ присвоения также может быть разделен на указанные выше виды. Помимо названных оснований возникновения собственности, характеризующихся активной ролью граждан в процессе присвоения, известны еще два основания: общесоциальные и общегражданские способы присвоения. К числу общесоциальных относятся всевозможные пособия, выплаты из общественных фондов потребления, гуманитарная помощь и др. Общегражданские способы присвоения включают получение процентов на капиталы в банке, принятие наследства, получение имущества в дар, другие гражданско-правовые сделки, направленные на удовлетворение личных потребностей.

Установить четкую границу между различными видами имущества по признаку



направленности его использования практически невозможно. Условно различия могут быть проведены по объему имущественной ответственности. Гражданин, зарегистрированный в качестве предпринимателя без образования юридического лица, отвечает по обязательствам всеми видами объектов собственности. Ограничение объема ответственности гражданина в этом случае обусловлено гарантией со стороны законодателя сохранить должнику и лицам, находящимся на его иждивении, имущество, необходимое для нормального существования и продолжения профессиональных занятий. Гражданин, занимающийся предпринимательством с использованием организационно-правовой формы юридического лица, несет имущественную ответственность за результаты такой деятельности только в объеме имущества юридического лица. Граждане являются частными собственниками принадлежащего им имущества. В зависимости от стадии, на которой гражданин вступает в отношения по присвоению, различают первоначальные и производные способы возникновения права собственности.

При первых право собственности на вещь возникает в следующих случаях:

- на стадии выделения из природы общедоступных для сбора вещей (ст. 221 ГК РФ);
- при производстве (создании) новой вещи из принадлежащих ему материалов (п. 1 ст. 218 ГК РФ):

- при распределении существующего имущества (например, при обращении в собственность утерянной вещи, хозяин которой не был обнаружен, либо вследствие истечения срока приобретательной давности – ст. 234 ГК РФ) и других действиях, предусмотренных законодательством.

При таких способах присвоения право на вещь возникает впервые, поскольку либо его ранее не существовало, либо оно появляется независимо от права и воли предшествующего собственника, как, например, в случае истечения срока приобретательной давности. При производных способах возникновения права собственности индивидуальное присвоение может осуществляться начиная и со стадии обмена, и со стадии распределения имущества путем заключения договоров, принятия наследства, реорганизации и др. (п. 2–4 ст. 218 ГК РФ). До присвоения приобретателем такое имущество уже существовало в товарном виде и имело собственника. Оно переходит к новому собственнику на началах правопреемства. При регулировании права собственности на результаты коллективного труда законодатель использует два совершенно противоположных механизма в зависимости от того, в чьей собственности в процессе присвоения находятся средства производства, используемые для присвоения. В том случае, если речь идет о наемном рабочем, лишенном средств производства, законодатель отказывается в признании за ним доли, соответствующей его трудовому вкладу в присвоенный продукт. Ему гарантируется только право на вознаграждение в сумме не ниже МРОТ. Когда же речь идет о собственнике средств производства, то за таким гражданином законодатель закрепляет право собственности на плоды, продукцию и доходы от коллективного труда с использованием его имущества даже в том случае, когда собственник средств производства своим трудом не участвует в присвоении.

Гражданское право регламентирует рассматриваемые отношения по присвоению имущества в собственность гражданина, осуществлению им владения, пользования и распоряжения этим имуществом, охране его права на имущество. Совокупность норм, регламентирующих эти отношения, составляет институт права собственности граждан (в объективном смысле). Право собственности в субъективном смысле – это предусмотренная законом возможность гражданина собственными действиями осуществлять правомочия владения, пользования и распоряжения присвоенным имуществом в пределах, установленных законодателем.

Виды объектов, которые могут находиться в собственности граждан, определяются оборотоспособностью этих объектов (ст. 129 ГК РФ). Гражданам на праве собственности могут принадлежать все объекты, не изъятые из оборота и не ограниченные в обороте. К такому имуществу отнесены дома, дачи, иные строения, автотранспортные средства, скот,

другие предметы обихода и потребления. Объекты, изъятые из оборота, не могут находиться в собственности граждан. К ним относятся природные ресурсы континентального шельфа и морской экономической зоны, памятники истории и культуры, радиоактивные материалы, военная техника и другие объекты, прямо указанные в законе. Имущество, гражданский оборот которого ограничен законодателем, поступает в собственность граждан только по специальному разрешению. К ним относятся, например, охотничье оружие, летательные аппараты, аппаратура дальней радиосвязи и т. д.

Особую группу объектов права собственности составляют земельные участки и другие природные ресурсы, порядок распоряжения которыми устанавливается ФЗ. Жилые помещения, приватизированные и кооперативные квартиры относятся к важным объектам собственности. Субъектами права собственности на жилье могут быть все граждане. Гражданин может быть собственником неограниченного числа жилых помещений. использовать их для личного проживания или сдавать их по договору найма (для проживания) другим лицам. Некоторую особенность представляет собой право собственности граждан на квартиры в многоквартирном доме. Им в таком доме принадлежат на праве общей долевой собственности общие помещения дома, несущие конструкции дома, механическое, электрическое, санитарно-техническое и иное оборудование за пределами или внутри квартиры, обслуживающее более одной квартиры (п. 1 ст. 290 ГК РФ). Ценные бумаги являются имуществом и включены законодателем в особую группу вещей. Специфика ценных бумаг определяет их подчинение установленному для них специальному правовому режиму.

Действия гражданина по поводу присвоенного имущества могут быть направлены как на личное потребление, так и на использование его в предпринимательской деятельности, имеющей целью систематическое получение прибыли. Необходимо отметить, что объем действий, включенных законодателем в правомочия по владению, пользованию и распоряжению принадлежащим гражданину имуществом, такой же, как и для других субъектов гражданского права. Однако объем имущественной правоспособности гражданина специфичен. Например, только гражданин-собственник признается получателем ренты по договору пожизненного содержания с иждивением (ст. 596 ГК РФ). Только гражданин-собственник может распорядиться своим имуществом путем составления завещания (ст. 534 ГК РСФСР). Под пределами осуществления права собственности необходимо понимать те границы, которые нормативно установил законодатель. Предусматриваются некоторые нормативные ограничения, которые вводятся в интересах соблюдения прав, охраны здоровья и законных интересов других лиц. охраны окружающей среды, защиты нравственности, конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства (п. 2 ст. 36 Конституции РФ; ст.1, п. 2, 3 ст. 209 ГК РФ). Законодатель не допускает экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию (п. 2 ст. 34 Конституции РФ. п. 1 ст. 10 ГК РФ).

Объем имущества, который может принадлежать гражданину на праве собственности количественно и по стоимости, гражданским законодательством прямо не ограничен (п. 2 ст. 213 ГК РФ). Однако на этапе присвоения государственное регулирование количества имущества, которое может поступать в собственность гражданина, осуществляется средствами налогообложения. В то же время установлен перечень вещей, по поводу которых ограничен объем действий гражданина-собственника. Эти ограничения касаются в первую очередь приобретения и прекращения права собственности. Например, при вывозе культурных ценностей за территорию РФ подтверждением права собственности на них признается только письменная форма сделок. Продажа, дарение и наследование личного оружия гражданами осуществляются в порядке обязательной регистрации сделок в органах внутренних дел.

Ряд ограничений установлен Законодателем на действия собственника жилья (ст. 288, 292 ГК РФ).

В рамках правомочия пользования пределами действий собственника осуществляется

использование имущества по назначению (см. *Пожертвование* ). Право собственности гражданина на жилое помещение может быть прекращено, если он использует помещение под склад, мастерскую и т. п. (п. 2, 3 ст. 288 ГК РФ). В рамках правомочия распоряжения собственник при составлении завещания не вправе по своему усмотрению включать в состав отчуждаемого имущества обязательную долю наследников по закону. Имущество, полученное от государства на безвозмездной основе (автомобиль для инвалида), может завещаться только совместно проживающим членам семьи. Если распоряжение заработной платой одним из членов семьи ставит семью в тяжелое материальное положение, то по требованию членов семьи право такого гражданина на распоряжение заработком может быть ограничено (ст. 30 ГК РФ). При выходе из производственного кооператива право распоряжения гражданином своим имуществом в составе такого хозяйства ограничено возможностью передать свой пай только лицу, оставшемуся в кооперативе (п. 3 ст. 111 ГК РФ).

Право частной собственности юридического лица – это его право своей волей по своему усмотрению и в своих интересах владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом. От права частной собственности гражданина оно отличается тем, что осуществляется властью коллектива индивидуумов и имеет целью обеспечение в первую очередь не личных, а групповых интересов граждан. О том, что право собственности граждан и право собственности юридических лиц принадлежат общей форме собственности, свидетельствует содержание ст. 213 ГК РФ. Она включает единообразные нормы, относящиеся как к гражданам, так и к юридическим лицам. Право частной собственности юридических лиц – это собирательное понятие, поскольку субъекты этого права неодинаковы по юридическому статусу. В зависимости от организационно-правовой формы, в которой создано юридическое лицо, его право собственности имеет особенности.

Различают право:

- частной собственности;
- коммерческих организаций, хозяйственных товариществ и обществ;
- некоммерческих организаций, объединений и религиозных организаций, благотворительных и иных фондов.

Указанная классификация построена по субъектному составу. В силу п. 3 ст. 213 ГК РФ коммерческие и некоммерческие организации, кроме государственных и муниципальных предприятий, финансируемых собственниками, являются собственниками переданного им учредителями, участниками, членами этих организаций имущества. Кроме того, эти организации являются собственниками имущества, которое приобретено ими по иным основаниям. Обладателями права частной собственности хозяйственных товариществ и обществ являются полные товарищества, товарищества на вере, общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью, открытые и закрытые акционерные общества, дочерние и зависимые хозяйственные общества. Субъект права собственности кооператива – кооперативная организация в целом. Деление имущества кооператива на паи в соответствии со взносами и результатами трудовой деятельности не означает наличия права собственности на соответствующую часть имущества у членов кооператива. Право собственности кооператива прекращается его реорганизацией или ликвидацией.

Правовой режим отдельных объектов права частной собственности юридических лиц характеризуется некоторыми особенностями. Например, владение, пользование и распоряжение землей осуществляется свободно в той мере, в какой их оборот допускается законом, если это не наносит ущерба окружающей среде и другим лицам. Границы ответственности хозяйственных товариществ и обществ как собственников определены только в пределах их имущества. Установлена определенная последовательность обращения взыскания на имущество юридических лиц. В первую очередь юридические лица отвечают денежными средствами, которые хранятся на их счетах в банке. При недостатке этих средств долги взыскиваются из средств резервных фондов юридического лица. И только в

последнюю очередь взыскание обращается на все остальное имущество недвижимостью. В соответствии с п. 4 ст. 213 ГК РФ общественные и региональные организации и объединения, благотворительные и иные фонды также являются собственниками приобретенного ими имущества, но в отличие от коммерческих организаций они могут использовать это имущество для целей, предусмотренных учредительными документами организаций. Учредители этих формирований утрачивают право на имущество, которое они передают общественным организациям и объединениям.

Законодателем предусмотрены ограничения права частной собственности юридических лиц, которые осуществляются по признакам объекта и субъекта.

При ограничении частной собственности юридических лиц по объектному признаку исходят из следующих критериев:

а) оборотоспособность объектов. К объектам, изъятым из оборота в соответствии с п. 2 ст. 129 ГК РФ относятся природные ресурсы континентального шельфа и морской экономической зоны, участки недр и лесов, памятники истории и культуры, природных лечебные ресурсы (источники минеральных вод, лечебной грязи и т. п.), объекты военной техники и радиоактивные материалы, и другое имущество прямо указанное в законе. На них установлено исключительное право государственной собственности, и они не могут быть в частной собственности юридических лиц. Ряд объектов (оружие, летательные аппараты, аппаратура дальней радиосвязи и т. д.) отнесен законодателем к ограниченно оборотоспособным. Нахождение таких объектов в частной собственности юридических лиц допускается по специальному разрешению государственных органов;

б) количество и стоимость имущества. Ограничения по этому признаку обусловлены необходимостью защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства и могут применяться только на основании федерального закона (п. 2 ст. 213 ГК РФ. ч. 2 п. 2 ст. 1 ГК РФ). В частности, антимонопольное законодательство РФ ограничивает объем имущества создаваемого либо реорганизуемого предприятия такими максимальными размерами, которые не препятствуют свободной конкуренции на рынке товаров и услуг.

При ограничении частной собственности по субъектному признаку исходят из объема правоспособности, которой наделен данный вид юридического лица. Поскольку правоспособность некоммерческих организаций уже, чем коммерческих, то в состав их имущества на праве частной собственности могут быть включены лишь такие объекты, которые необходимы для целей их уставной деятельности.

Данные различия сказываются и на судьбе имущества, оставшегося после ликвидации юридического лица. При ликвидации коммерческой организации имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, распределяется между его участниками. Имущество, оставшееся после ликвидации некоммерческого юридического лица, должно быть использовано в целях, прямо указанных в учредительных документах.

Правовой статус государственного и муниципального имущества, поступившего в качестве уставного фонда в хозяйственное общество (товарищество), претерпевает изменения. В соответствии с п. 3. 4 ст. 213 ГК РФ единым и единственным частным собственником всего имущества становится (после регистрации) хозяйственное общество. Право собственности государства на это имущество прекращается. Оно становится лишь собственником акций (вкладов) такого предприятия.

Известны четыре категории юридических лиц, которые не могут обладать правом собственности:

а) государственные юридические лица, выступающие, в частности, в виде унитарных предприятий, в том числе казенных;

б) муниципальные юридические лица (муниципальные унитарные предприятия);

в) дочерние предприятия;

г) учреждения, финансируемые собственником. Они обладают правом хозяйственного ведения или правом оперативного управления.

**Лит.:**

Блязи Д.Р., Круз Д.Л. Новые собственники: Наемные работники – массовые собственники акционерных компаний: Пер. с англ. М., 1995;

Борисов А.Ф. Личность работника и его собственность//МВД России; Санкт-Петербург. юрид. ин-т. СПб., 1995;

Патрикеев В. Правовое положение собственника//Деловая жизнь, 1994, № 1;

Халфина Р.О. Право личной собственности. М., 1964.

Павлов В.П.

## **Право собственности и другие права на водные объекты**

см. *Водный объект* .

## **Право социального обеспечения**

ПРАВО СОЦИАЛЬНОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ – система правовых норм, регулирующих отношения по материальному обеспечению и обслуживанию как отдельных граждан РФ (в старости, в случае болезни, частичной, или полной потери трудоспособности, потери кормильца), так и семей, имеющих детей, а также тесно связанные с ними процедурные отношения по установлению юридически значимых фактов и процессуальные – по разрешению споров. Основной вид общественных отношений, составляющих предмет П.с.о., - пенсионные отношения. Тесно связаны с пенсионными и примыкают к ним отношения, возникающие в связи с выплатой различных пособий, по материально-бытовому и культурному обслуживанию престарелых и нетрудоспособных и по протезированию. Кроме того, в предмет П.с.о. принято также включать: отношения между родителями (или самими детьми) и детскими учреждениями по поводу содержания в них детей, а также отношения, возникающие в связи с процедурой проверки фактов, т. е. процедурные и процессуальные отношения по разрешению споров, которые не входят в предмет процессуального права.

Нормы П.с.о. обладают внутренним единством и взаимосвязью, что находит отражение в принципах П.с.о. как отрасли права:

- а) всеобщность и доступность социального обеспечения;
- б) всесторонность и многообразие видов социального обеспечения;
- в) предоставление социального обеспечения в размерах, соответствующих сложившемуся уровню экономики;
- г) осуществление социального обеспечения за счет специальных фондов, созданных для этих целей из страховых платежей работодателей (в некоторых случаях – работников) или за счет федерального бюджета.

П.с.о. как отрасль права образует последовательная связь ее институтов и норм. т. е. ее система. К общей части отрасли П.с.о. относятся правовые нормы, содержащие указание на сферу действия и предмет регулирования, а также выражающие принципы П.с.о. К общей части относятся и нормы института трудового стажа в социальном обеспечении. В особенную часть отрасли П.с.о. включаются все остальные нормы законодательства о социальном обеспечении, которые в свою очередь подразделяются на институты. Основание для группировки социального законодательства в обособленные институты – специфика события, в связи с которым предоставляется социальное обеспечение. В особые институты выделяются нормы, определяющие порядок назначения и перерасчета пенсии исчисления среднего заработка, а также нормы, регулирующие трудовой стаж, пособия, материально-бытовое и культурное обслуживание престарелых и нетрудоспособных. Система норм социального обеспечения характеризуется единством и дифференциацией. Единство заключается в том, что в каждом отдельном институте есть нормы, устанавливающие общие правила обеспечения. Дифференциация находит выражение в наличии во многих институтах норм, предусматривающих для отдельных категорий лиц специальную регламентацию вопросов возникновения права на социальное обеспечение,

определение его размера, порядка и продолжительности предоставления одних и тех же видов обеспечения.

В качестве источников П.с.о. Принято выделять законы и подзаконные акты. Законы – основной источник П.с.о. В Конституции РФ закреплён статус РФ как социального государства, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека. Конституция закрепляет основные направления государственной социальной защиты:

- а) государственная поддержка семьи, материнства, отцовства и детства;
- б) пенсии инвалидам и иным нетрудоспособным лицам;
- в) создание системы социальных служб;
- г) выплата государственных пенсий и социальных пособий и т. д. (ст. 7).

Она гарантирует каждому социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей и в иных случаях, установленных законом, поощряет добровольное социальное страхование, создание дополнительных форм социального обеспечения и благотворительность (ст. 39). Нормы П.с.о. до настоящего времени не кодифицированы и не объединены в одном акте, а содержатся в ряде законов. Важнейшими из них являются Закон РСФСР \*0 государственных пенсиях в РСФСР", Законы РФ "О пенсионном обеспечении лиц, проходивших военную службу, службу в органах внутренних дел, и их семей". "О пенсионном обеспечении родителей погибших военнослужащих, проходивших военную службу по призыву". "О социальной защите граждан, подвергшихся воздействию радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС", "О государственных гарантиях и компенсациях для лиц, работающих и проживающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях". ФЗ РФ "О социальном обслуживании граждан пожилого возраста и инвалидов", "О социальной защите инвалидов в Российской Федерации", "О ветеранах", \*0 порядке исчисления и увеличения государственных пенсий".

Наука П.с.о. как отраслевая юридическая наука несколько отличается от отрасли П.С.о. и ее системы. Предмет отрасли права – определенный комплекс отношений, а предмет науки – нормы отрасли права в их развитии, совершенствовании и сопоставлении с аналогичным правом зарубежных стран (см. также *Социальное обеспечение. Пенсия государственная. Пенсия за выслугу лет. Пенсия по инвалидности. Пенсия по старости. Пенсия по случаю потери кормильца. Социальная пенсия* ).

Лит.:

*Андреев В.С.* Право социального обеспечения в СССР. М., 1987;

*Сулейманова Г.В.* Социальное обеспечение и социальное страхование // Экспертное бюро. 1997: Комментарий к Конституции Российской Федерации. М., 1996.

*Щербаков И.И.*

## **Право справедливости**

**ПРАВО СПРАВЕДЛИВОСТИ** – часть прецедентного права, складывавшаяся из решений Суда канцлера, который существовал с XV в. до судебной реформы 1873–1875 гг., в результате которой произошло формальное слияние П.с. с общим правом. Однако и поныне П.с. продолжает регулировать некоторые институты права собственности и договорного права, в частности институты доверительной собственности, возмещения ущерба, а также принуждения к исполнению договорного обязательства в натуре, т. е. реальному исполнению.

## **Право хозяйственного ведения**

**ПРАВО ХОЗЯЙСТВЕННОГО ВЕДЕНИЯ** – способ осуществления хозяйственной деятельности государственными и муниципальными унитарными предприятиями с

вверенным им имуществом, при котором предприятие владеет, пользуется и распоряжается этим имуществом в соответствии с условиями, предметом и целями деятельности, установленными собственником при передаче имущества предприятию. В лице собственника выступает государство или муниципалитет, который сохраняет за собой правомочия собственности и после передачи имущества предприятию. Субъектами П.х.в. не могут быть казенные предприятия, за которыми имущество закрепляется на праве оперативного управления. Объект П.х.в. – любое имущество, переданное собственником и зачисленное на баланс предприятия. Это имущество неделимо и не может быть распределено как вклады между работниками при приватизации. Уставный фонд создаваемого предприятия на П.х.в. должен быть оплачен собственником полностью до государственной регистрации.

В соответствии со ст. 295 ГК РФ ограниченные вещные права на переданное предприятию имущество (П.х.в.) возникают по воле учредителя-собственника, который принимает решение о создании предприятия, его реорганизации и ликвидации, назначает руководителя предприятия, осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества. Дополнительное основание для установления режима П.х.в. – соглашение собственника с субъектами П.х.в.

В таком соглашении существенны следующие условия:

– о размере части прибыли, которые получает собственник за использование его имущества;

– о формах и порядке контроля за сохранностью и использованием объекта П.х.в.

В настоящее время ГК РФ не содержит требований об обязательности заключения таких договоров, но практика развивается в этом направлении. П.х.в. возникает у предприятия с момента передачи ему имущества, если иное не предусмотрено законом. П.х.в. предполагает два режима распоряжения имуществом в зависимости от его назначения. Недвижимое имущество не может быть отчуждено предприятием без согласия собственника. Движимостью предприятие распоряжается под контролем учредителя, в частности, может внести ее в уставный фонд при создании дочернего предприятия.

При создании унитарным предприятием своего дочернего предприятия с передачей части имущества в его хозяйственное ведение собственник решает вопрос о соответствии размеров частей разделенного имущества минимально допустимым размерам, определенным законом о государственных и муниципальных унитарных предприятиях. Вновь созданное предприятие также становится унитарным.

Прибыль в виде плодов и доходов от хозяйственной деятельности предприятия поступает в собственность учредителя и находится у предприятия на П.х.в., поскольку создана на основе имущества, собственником которого предприятие не является. Таким образом, унитарное предприятие ни при каких условиях не становится собственником находящегося у него имущества. И только при приватизации предприятия П.х.в. прекращается вместе с правом государственной и муниципальной собственности.

Несмотря на то что законодатель отнес П.х.в. (вместе с правом оперативного управления) к вещным правам наряду с правом собственности (ст. 206 ГК РФ), т. е. включил в их состав те же правомочия владения, пользования и распоряжения, такая юридическая конструкция является противоречивой по следующим причинам. Право собственности может быть тождественно только само себе. Поэтому признавать, что в том случае, когда собственник по своей воле передал другому лицу имущество, все три правомочия, входящие в состав собственности, возникли у этого лица, и называть эту совокупность правомочий иначе, чем право собственности, – значит грешить против правил формальной логики.

Вещные права делятся на две категории:

- а) право собственности;
- б) право на чужую вещь.

Поскольку на условиях П.х.в. предприятие использует имущество только в известном направлении и для определенных учредителем целей, то, по определению, это право является

правом на чужую вещь.

П.х.в. является сравнительно новой правовой конструкцией. Ее возникновение обусловлено переходом от государственно-монополистической к капиталистической модели управления обществом.

Реструктуризация системы управления постсоциалистическим обществом В РФ выразилась в стремлении государства дистанцироваться от непосредственно предпринимательской деятельности, сохранив за собой свойственные капиталистическому государству властные формы управления. Необходима была переходная форма хозяйствования от государственной монополии к частной форме предпринимательства. Известная в советское время форма оперативного управления имуществом для решения поставленной задачи была непригодна по той причине, что, во-первых, предусматривала передачу государственного имущества только государственному предприятию, во-вторых, не предоставляла предприятию возможности распоряжаться закрепленным за ним имуществом и, в-третьих, доходы от деятельности предприятия распределялись государством как собственником имущества по своему усмотрению. Понятно, что в условиях, когда характер деятельности такого предприятия, состав имущества и величина отчислений от его доходов выведены из сферы компетенции предприятия. Это не создает стимулов для повышения эффективности производства.

П.х.в. является юридическим инструментом для ограничения ответственности собственника в лице государственного или муниципального образования за результаты предпринимательской деятельности объемом имущества, выделенного в хозяйственное ведение учрежденному предприятию, подобно тому, как гражданин может зарегистрировать юридическое лицо на свое имя с тем, чтобы ограничить имущественную ответственность за результаты предпринимательской деятельности только внесенным в уставный фонд капиталом. Однако законодательством предусмотрена субсидиарная ответственность учредителя при недостаточности имущества предприятия для удовлетворения требований кредиторов, если будет доказано, что несостоятельность предприятия вызвана действиями учредителя (п. 3 ст. 56 ГК РФ).

Таким образом, П.х.в. в ее нынешнем варианте является правовой формой, при помощи которой в рамках государственной собственности на имущество предприятий предпринята попытка повышения эффективности их деятельности путем экономического стимулирования, основанного на договорном характере распределения полученной прибыли между предприятием и государством.

Необходимо отметить, что такое существенное ограничение прав предприятий по распоряжению государственным или муниципальным имуществом, находящимся у них на П.х.в., не сняло всех недостатков этой переходной формы предпринимательской деятельности. В частности, установленная в п. 5 ст. 113 ГК РФ ответственность унитарного предприятия по своим обязательствам всем наличным имуществом создает каналы для злоупотребления экономической свободой путем взятия на себя предприятием заведомо невыполнимых обязательств с последующей передачей государственного имущества в частный сектор в счет погашения долгов.

Иностранное законодательство не знает аналога П.х.в. Например, страны общего права пошли по пути договорного регулирования отношений по управлению имуществом собственника (договор траста), при котором в качестве доверительного управляющего приглашается профессионал в соответствующей сфере предпринимательской деятельности.

**Лит.:**

*Иванов А.А.* Вещное право//Правоведение. 1992, № 1;

*Хохлов С.А.* Право собственности и другие вещные права//Вестник ВАС РФ, 1995. № 8.

*Павлов В.П.*

**Правовая помощь**



**ПРАВОВАЯ ПОМОЩЬ** – сформировавшаяся в международных отношениях система нормативных и организационно-правовых средств, с помощью которых осуществляется сотрудничество между государствами в области взаимного оказания П.п. в целях урегулирования правоотношений гражданского, семейного, трудового, социального или уголовно-правового характера, затрагивающих интересы физических либо юридических лиц одного из государств-контрагентов на территории другого. В основе такой системы лежат двух- и многосторонние соглашения, заключаемые заинтересованными странами по вопросам правовой защиты физических и юридических лиц, их национальности, определения компетентности их судебных инстанций для рассмотрения споров различных категорий и применимых правовых систем, соблюдения процессуальных прав иностранцев, апатридов и бипатридов: подобными соглашениями регулируется также порядок признания действительности разнообразных документов (свидетельств, дипломов и др.), исполнения судебных поручений, судебных актов, выдачи преступников (экстрадиция) и т. д.

*Волосов М.Е.*

## **Правовая семья**

**ПРАВОВАЯ СЕМЬЯ** – одно из центральных понятий сравнительного правоведения, представляет собой более или менее широкую совокупность национальных правовых систем, которые объединяют общность источников права, основных понятий, структуры права и исторического пути его формирования. Термин "П.с." используется в сравнительном правоведении наряду с термином "правовая система", имеющим двоякий смысл ("национальная" и «мировая» правовая система). Количество и названия П.с. – объект длительных споров между учеными-компаративистами. Наиболее авторитетным в сравнительном правоведении является выделение следующих П.с.: общего права (англосаксонская правовая система), романо-германской (континентальная правовая система), традиционной (дальневосточной), обычного права (тропическая Африка, Океания), мусульманской (мусульманское право). Небольшие П.с. составляют также скандинавское и римско-голландское право. До начала 1990-х гг. было принято также выделять в отдельную семью социалистическое право, однако после падения коммунистических режимов в большинстве стран и проведения радикальных рыночных реформ в ряде оставшихся стран социалистического лагеря (КНР, Вьетнам) существование этой системы оказалось под вопросом. В последние годы некоторые отечественные ученые (во главе с В.Н. Синюковым) высказывают мнение, что на территории большей части бывшего СССР и Восточной Европы формируется самостоятельная система права – «славянская», формально схожая с романо-германской, но отличающаяся от нее наличием особых духовно-этических традиций и установок (общинность, коллективизм вместо западного индивидуализма, приверженность идее социальной справедливости, особая правовая ментальность и т. д.). Большинство правоведов относят РФ к романо-германской (континентальной) П.с.

Классификация П.с. во многом зависит от выбранных критериев: формально-юридических, цивилизационных, духовных, культурно-исторических, социально-политических (формационных). В приведенной выше классификации за основу принята комбинация различных критериев. Такой подход является господствующим в современном сравнительном правоведении, поскольку ни один критерий в отдельности не может дать целостной картины "юридической географии" мира. Так, правовая система современного Китая по формально-юридическому признаку относится к романо-германской П.с., по цивилизационному и духовному – к традиционной П.с., а по социально-политическому (формационному) может быть отнесена к социалистическому праву.

При «комбинированном» подходе один из критериев также может преобладать в разграничении П.с. Например, форма, перечень и иерархия юридических источников (форм) права традиционно рассматривается в качестве основного различия между семьей общего

права и романо-германской. В частности, для романо-германской П.с. право выступает в виде норм, имеющих законодательное выражение (в виде закона или кодекса), а правоприменитель лишь сравнивает конкретную ситуацию с общей нормой и в ней находит решение дела, в то время как для англосаксонского (общего) права основной источник – судебный прецедент.

Некоторые страны или районы в силу особенностей исторического развития не могут быть отнесены ни к одной из П.с. Так, право Шотландии представляет собой своеобразную смесь общего и континентального права. Смесь различных П.с. (англосаксонской и континентальной) наблюдается также в американском шт. Луизиана, канадской провинции Квебек. Право современного Израиля сложилось под влиянием трех различных П.с. Большинство стран, где действует мусульманское право, в большей или меньшей степени заимствовали элементы романо-германской или англосаксонской П.с.

**Лит.:**

*Давид Р., Жоффре-Спинози К.* Основные правовые системы современности/Пер. с фр. В.А. Туманова . М.,1996;

*Саидов А.Х.* Сравнительное правоведение и юридическая география мира. М., 1993;

*Тихомиров Ю.А.* Курс сравнительного правоведения. М., 1996.

*Додонов В.Н.*

## Правовое государство

ПРАВОВОЕ ГОСУДАРСТВО – одна из центральных категорий теории государства и права, представляющая собой идеальный тип государства, вся деятельность которого подчинена праву.

Зачатки теории П.г. прослеживаются еще в рассуждениях передовых для своего времени людей, мыслителей-философов, историков, писателей и юристов Древней Греции, Рима, Индии, Китая. Так, в знаменитых диалогах Платона «Государство», "Политик", «Законы» проводилась мысль о том, что там, где "закон не имеет силы и находится под чьей-либо властью", неизбежна "близкая гибель государства". "Соответственно, там, где законы установлены в интересах нескольких человек, речь идет не о государственном устройстве, а только о внутренних распрях". Тирания, неизбежно приходящая, по мнению Платона, на смену демократии, опьяненной "свободой в неразбавленном виде", когда чрезмерная свобода оборачивается чрезмерным рабством, есть наихудший вид государственного устройства, где царят беззаконие, произвол и насилие. "Только там, – заключал Платон, – где закон – владыка над правителями, а они – его рабы, я усматриваю спасение государства и все блага, какие только могут даровать государствам боги".

Аналогичные идеи, заложившие основу теории П.г., развивались в работах Аристотеля – "величайшего мыслителя древности", как назвал его К. Маркс. Выражая свое отношение к государственной власти, праву и закону, Аристотель проводил мысль о том, что "не может быть делом закона властвование не только по праву, но и вопреки праву; стремление же к насильственному подчинению, конечно, противоречит идее права". Там, где отсутствует "власть закона", там нет места и (какой-либо) форме государственного строя.

С идеями передовых мыслителей Древней Греции перекликаются воззрения и взгляды древнеримских политических и общественных деятелей. Особенно отчетливо это прослеживается в работах знаменитого римского оратора, государственного деятеля и мыслителя

Цицерона "О государстве". "О законах", "Об обязанностях", а также в многочисленных произведениях других римских писателей и философов эпохи империи. "Что такое государство? Чьим достоянием оно является?" – спрашивал Цицерон. И отвечал: достоянием народа, понимаемым не как "любое соединение людей, собранных вместе каким бы то ни было образом", а как "соединение многих людей, связанных вместе между собою согласием в вопросах права и общностью интересов". Государство, пояснял Цицерон, с точки зрения его соотношения с правом есть не что иное, как "общий правопорядок". В основу же права

он неизменно вкладывал присущие человеческой природе, равно как и природе вообще, разум и справедливость. Будучи глубоко убежденным и последовательным сторонником естественного права, Цицерон исходил из того, что права и свободы человека не даруются и не устанавливаются кем-то и по чьему бы то ни было желанию или велению, а принадлежат ему по самой природе. Опираясь на понятие "истинного закона", Цицерон рассматривал его как "разумное положение, соответствующее природе, распространяющееся на всех людей, постоянное, вечное, которое призывает к исполнению долга приказывая; запрещая, от преступления отпугивает..". Весьма важным в плане формирования идей, составивших впоследствии основу теории П.г., явился сформулированный Цицероном правовой принцип, согласно которому "под действие закона должны подпадать все", а не только некоторые "избранные граждане". Важным оказалось выработанное им положение, в соответствии с которым любому закону должно быть свойственно стремление хотя бы "кое в чем убеждать, а не ко всему принуждать силой и угрозами", а также выдвигавшиеся им призывы к человеколюбию, «законосообразности», к борьбе за свободу и справедливость, за гуманистическое отношение власти к свободным гражданам и даже рабам.

Подобные гуманистические мотивы, трансформировавшиеся немедленно или по истечении определенного времени в соответствующие государственно-правовые взгляды и доктрины, в соответствии с которыми в обществе и государстве должны торжествовать не зло, насилие и произвол, а право и закон, развивались и в Древней Индии и Китае. Наряду с представлениями о мире, умещавшимися в формулах типа "сознание рождается из вещей и умирает тоже в вещах" или "жизнь – это корень смерти, а смерть – корень жизни", в Китае еще в глубокой древности проводилась мысль о том, что "в государстве должен царить порядок", основанный на законе. Утверждалось, что государю, если он хочет до конца жизни не подвергаться опасности, необходимо быть справедливым, а "управление страной должно соответствовать спокойствию". Нельзя силой насаждать порядок в стране.

Очень много было сделано для развития теории П.г. мыслителями XVIII–XX вв. Положения теории П.г. развивались, в частности, усилиями таких носителей передовой общественно-политической мысли, как Локк, Монтескье, Радищев, Герцен. Философские основы теории П.г. создавались и развивались великим немецким философом И. Кантом, многократно указывавшим на необходимость для государства опираться на право, строго согласовывать свои действия с правом, постоянно ориентироваться на право. Государство, по Канту, выступает в качестве объединения множества людей, где действует принцип, согласно которому законодатель не может решить относительно народа того, чего народ не может решить относительно самого себя.

Значительное освещение и развитие идея П.г. получила в произведениях современных юристов, политологов, социологов. В прямой, а чаще косвенной форме она закрепляется в текущем законодательстве и даже в конституциях, ряда западных государств.

Чем же отличается П.г. от неправового? Каковы его основные признаки и черты? Отвечая на данные вопросы, следует выделить прежде всего такую особенность П.г., как верховенство закона. В соответствии с данным признаком или принципом ни один государственный орган, должностное лицо, коллектив, организация, ни один человек не освобождается от обязанности подчиняться закону. Причем когда речь идет о верховенстве закона, то он понимается не в расширительном смысле, отождествляясь с правом, а в самом прямом своем значении – как акт, исходящий от высшего органа государственной власти и обладающий высшей юридической силой. Следует особо подчеркнуть, что формирование и существование П.г. в любой стране предполагает установление не только формального, но и реального господства закона во всех сферах жизни общества, непосредственного воздействия закона на общественные отношения. В настоящее время, как свидетельствует практика, положение таково, что закон во многих государствах, формально будучи основным, главенствующим юридическим актом, фактически «растворяется» в системе других, подзаконных, а точнее – ведомственных актов. Об этом много говорилось и говорится в научной литературе. Разумеется, было бы упрощением полагать, что в условиях

правового или любого иного государства можно вообще обойтись без таких актов. В особенности это касается процесса реализации конституционных законов и содержащихся в них положений. Следовательно, в условиях П.г. речь идет не о том, должны или не должны существовать подзаконные, ведомственные акты, а о том, чтобы они не искажали сути и содержания самих законов.

Среди других черт П.г. следует указать на полную гарантированность и незыблемость в условиях его существования прав и свобод граждан, а также установление и поддержание принципа взаимной ответственности гражданина и государства. Как граждане несут ответственность перед государством, так и власть должна нести ответственность перед гражданами. Важная черта П.г. – реализация принципа разделения властей. Это дает возможность создать и поддерживать в обществе режим демократии, законности и конституционности, предотвращать попытки узурпации власти, сосредоточения ее в одних руках. Наряду с этим в П.г. (один из главных его признаков) должен быть создан механизм полной гарантированности и всесторонней защищенности прав граждан. последовательно проводится в жизнь принцип оптимального сочетания прав и свобод граждан с их конституционными обязанностями. Кроме названных, есть и другие признаки и черты, характеризующие П.г. и принципиально отличающие его от неправового государства. Если в стране нет реальных – объективных и субъективных – условий для создания, а затем – нормального функционирования П.г., то не может быть и речи об успешном решении данной проблемы.

*Марченко М.Н.*

## **Правовое регулирование**

**ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ** – процесс воздействия государства на общественные отношения с помощью юридических норм (норм права). Он основывается на предмете и методе П.р. Предмет П.р. составляет определенная форма общественных отношений, которая закрепляется соответствующей группой юридических норм. Так, отношения, связанные с государственным управлением, – предмет административного права. Под методом П.р. понимается способ воздействия юридических норм на общественные отношения (см. *Метод правового регулирования* ).

## **Правомерное поведение**

**ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ** – одна из разновидностей социального поведения людей, строгое и неуклонное следование содержащимся в нормах права правовым требованиям и велениям. О правомерности или неправомерности поведения можно судить на основании того, согласуются ли действия или поступки людей с правовыми предписаниями. Это же касается деятельности различных государственных и негосударственных органов и организаций, а также издаваемых ими юридических актов. Критерием определения степени правомерности служит степень соответствия реальных действий и поступков людей заложенным в нормах права, поведенческим моделям. Исходя из сказанного, П.п. можно определить как поведение, в полной мере согласующееся со всеми требованиями норм права. Важной особенностью П.п. является то, что оно выступает как общественно необходимое и общественно полезное поведение.

П.п. классифицируют по разным основаниям. Например, в зависимости от характера внешнего проявления правомерное поведение может выступать в виде действия или же, наоборот, в виде предусмотренного законом бездействия. В зависимости от принадлежности норм к различным отраслям права, на основе которых совершаются правомерные деяния, последние подразделяются на гражданско-правовые, административно-правовые, трудовые и иные. В зависимости от форм реализации правовых предписаний, содержащихся в нормах

права, П.п. может выступать в форме их соблюдения, исполнения, использования или применения. Возможны и иные критерии классификации правомерных деяний (например, в зависимости от сферы их осуществления (политические, экономические, социальные и др.); от субъекта правомерного поведения (правомерные деяния граждан, должностных лиц, государственных и общественных органов, различных объединений) и др.). Выделение и изучение различных видов П.п. позволяет глубже понять их природу, мотивы, содержание, их роль в общественной и государственно-правовой жизни.

*Марченко. М.Н.*

## **Правомочие**

**ПРАВОМОЧИЕ** – предусмотренная законом или иным источником права возможность участника правоотношения осуществлять определенные действия или требовать известных действий от другого участника этого правоотношения. П. может быть синонимом субъективного права или же одним из его элементов (составных частей): так, право собственности включает в себя три П. - владение, пользование и распоряжение вещью. В социальных и политических правах число П. может достигать до 5–7. Реальность П. обеспечивается государством; при невыполнении лицом своих обязанностей управомоченная сторона может обратиться в суд, арбитражный суд или иной государственный орган для защиты своего права.

## **Правонарушение**

**ПРАВОНАРУШЕНИЕ** – виновное противоправное, наносящее вред обществу деяние правоспособного лица или лиц, влекущее за собой юридическую ответственность. Любое П. - это всегда определенное деяние, находящееся под постоянным контролем воли и разума человека. Это волевое, осознанное деяние, выражающееся в действии или бездействии человека. Неотъемлемые признаки П.: их противоправность, наличие вины, наличие вреда, причиненного лицу или организации другим лицом или организацией, наличие причинной связи между противоправным деянием и причиненным вредом. В зависимости от характера П., степени его вредности и опасности для общества, а также от характера применяемых санкций за их совершение П. подразделяются на преступления и проступки.

*Марченко М.Н.*

## **Правонарушение международное**

**ПРАВОНАРУШЕНИЕ МЕЖДУНАРОДНОЕ** – деяние (действие или бездействие) субъекта международного права, нарушающее международные договоры или обычные нормы и наносящее другому субъекту, группе субъектов или всему международному сообществу материальный либо нематериальный ущерб. Элементу международно-противоправного деяния: субъективный элемент – наличие вины данного субъекта как такового (не тех или иных лиц, а именно субъекта в целом); объективный элемент – нарушение субъектом своих международно-правовых обязательств.

Международное право закрепило деление П.м. на преступления и деликты. Критерий их разграничения – степень международной опасности для жизненно важных интересов международного сообщества. К. между народным преступлениям следует отнести те деяния, которые подрывают сами основы международного права, его важнейшие принципы. К ним относятся: серьезные нарушения обязательств, имеющих основополагающее значение для обеспечения международного мира и безопасности (например, агрессия), для обеспечения права наций на самоопределение, для защиты человеческой личности (рабство, геноцид, апартеид), для защиты окружающей среды (массовое загрязнение атмосферы и морей). Соответственно, всякое международно-противоправное деяние, которое не составляет

преступления, является международным деликтом.

*Стародубцев Г.С.*

## Правоотношение

ПРАВООТНОШЕНИЕ – урегулированное нормами права общественное отношение, участники которого являются носителями субъективных прав и юридических обязанностей, охраняемых и гарантируемых государством.

Будучи урегулированы с помощью норм права, экономические, политические и другие общественные отношения отнюдь не утрачивают своей природы и характера, не теряют изначальных свойств и особенностей данного типа отношений. Они лишь приобретают новый вид, становятся П.

П. складываются на основе правовых норм, в которых выражается и закрепляется государственная воля. Многие общественные отношения регламентируются с помощью норм, содержащихся в обычаях, традициях, актах различных общественных организаций, однако характер и форму П. они могут приобрести только благодаря их регулированию с помощью норм права.

П. представляют собой такой вид общественных отношений, который складывается в результате сознательно-волевых действий их участников. В отличие от экономических, а точнее, производственных отношений, составляющих базис общества, которые возникают независимо от воли и сознания людей, правовые отношения носят сознательно-волевой характер. Он проявляется в двух взаимосвязанных аспектах. Во-первых, в том, что П. возникают на основе норм, создающихся по воле и желанию законодателя и уже в силу этого имеющих сознательно-волевой характер. И во-вторых, в том, что содержащиеся в них государственно-правовые веления, а также заложенные в нормах права юридические права и обязанности осуществляются благодаря сознательно-волевым действиям лиц.

П. представляют собой многочисленные и многообразные связи их участников, осуществляемые посредством возлагаемых на них субъективных прав и юридических обязанностей.

Характерный признак любого П. заключается в том, что реализация его гарантируется возможностью государственного принуждения.

Обладая общими родовыми признаками и чертами, П. в то же время подразделяются на виды. Существуют разные критерии классификации П. Один из наиболее простых и в то же время наиболее распространенных критериев – классификация П. в зависимости от отраслевой принадлежности норм, на основе которых они возникают, изменяются или прекращаются. Используя данный критерий, все П. подразделяют на административно-правовые, уголовно-правовые, гражданско-правовые, трудовые и иные. Широко распространена также классификация П. в зависимости от количества участвующих в них сторон и характера распределения между ними прав и обязанностей. По этому критерию различают односторонние, двухсторонние и многосторонние П.

Основная отличительная особенность односторонних П. заключается в том, что каждая из участвующих в них сторон несет по отношению к другой стороне или только права, или только обязанности. Типичный пример одностороннего П. - договор дарения, согласно которому у одной стороны имеется только субъективное право (требовать передачи подаренной вещи, автомашины, строения и т. п.), а у другой – только обязанность (передать подарок). Характерный признак двухстороннего П. - наличие у каждой из двух участвующих в нем сторон прав и обязанностей по отношению друг к другу. Примеры: договор подряда, найма, купли-продажи и др. Отличительная особенность многостороннего П. - участие в нем трех и более сторон и наличие у каждой из них прав и обязанностей по отношению друг к другу. Пример многостороннего П. - любая гражданско-правовая сделка, в которой помимо двух основных сторон участвует третья сторона – посредник.

*Марченко М.Н.*

## Правоохранительные органы

ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ – государственные органы, основной функцией которых является охрана законности и правопорядка, защита прав и свобод человека, борьба с преступностью. К П.о., относятся: суд, арбитражный суд, конституционный суд, прокуратура, органы внутренних дел, контрразведки, таможенного контроля, налоговой полиции, юстиции. В широком смысле понятие "П.о." включает также ряд негосударственных институтов: адвокатуру, третейский суд и др. Организация и деятельность П.о. – предмет одноименной учебной юридической дисциплины и отрасли правоведения. В связи со спецификой своей деятельности сотрудники П.о. пользуются повышенной защитой. Согласно ст. 317 УК РФ посягательство на жизнь сотрудника П.о., военнослужащего, а равно их близких в целях воспрепятствования законной деятельности указанных лиц по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности либо из мести за такую деятельность наказывается лишением свободы на срок от 12 до 20 лет либо смертной казнью или пожизненным лишением свободы. Усиленная уголовно-правовая охрана – лишь часть системы мер защиты сотрудников П.о., предусмотренной законодательством (прежде всего ФЗ РФ от 20 апреля 1995 г. № 45-ФЗ "О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов"). В эту систему входят также меры безопасности и меры социальной защиты.

Для обеспечения защиты жизни и здоровья сотрудников П.о. и их близких и сохранности их имущества органами, обеспечивающими безопасность, могут применяться с учетом конкретных обстоятельств следующие меры безопасности:

- а) личная охрана, охрана жилища и имущества;
- б) выдача оружия, специальных средств индивидуальной защиты и оповещения об опасности;
- в) временное помещение в безопасное место;
- г) обеспечение конфиденциальности сведений о защищаемых лицах;
- д) перевод на другую работу (службу), изменение места работы (службы) или учебы;
- е) переселение на другое место жительства;
- ж) замена документов, изменение внешности.

Особые меры включают материальные компенсации в случае гибели должностного лица, причинения вреда его здоровью, уничтожения или повреждения его имущества в связи со служебной деятельностью.

## Правопорядок

ПРАВООПОРЯДОК – состояние упорядоченности регулируемых правом общественных отношений в результате последовательного осуществления законности, характеризующееся реальным обеспечением прав и свобод личности, неукоснительным соблюдением юридических обязанностей всеми лицами, органами и организациями, правомерной деятельностью всех индивидуальных и коллективных субъектов права. Предусматривает решительную борьбу с любыми нарушениями правовых норм, применение мер государственного принуждения к правонарушителям, восстановление нарушенных субъективных прав. П. - воплощение законности в конкретных волевых отношениях, урегулированных правом, в системе прав и обязанностей их участников, результат неукоснительного исполнения юридических предписаний. Это порядок, где взаимоотношения органов, организаций и отдельных граждан четко определены законом, обеспечены и защищены государственной властью.

П. тесно связан с демократией. Не может быть демократическим общество, где существует хаос, анархия и произвол государственного аппарата. П. - социальная ценность, основа нормальной жизни общества, благополучия человека и его уверенности в завтрашнем

дне. Подлинный П. предполагает устойчивость юридических связей и отношений в общественной жизни, необходимых для сохранения и упрочения существующего строя. П. - одна из основных составных частей общественного порядка, который складывается в результате осуществления всех видов социальных норм, регулирующих разнообразные сферы общественной жизни и различающихся между собой характером и несовпадающими способами воздействия на поведение людей (обычаи, нормы морали, правила общественных организаций и пр.). Он оказывает существенное влияние на все элементы общественного порядка, поскольку юридическими нормами регулируются наиболее значительные сферы социальных отношений.

Следует различать реально существующий П., т. е. фактическое состояние общественных отношений, урегулированных правом, и тот идеал П., к которому стремится государство в своей право-творческой и правоприменительной деятельности и который является целью правового регулирования. Реально существующий П. зависит от социально-экономических условий, форм собственности, политической и юридической его культуры, состояния законодательства, отношения людей к праву и законности, качества работы правоохранительных органов и т. д. Часть 2 ст. 15 Конституции РФ устанавливает: "Органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию Российской Федерации и законы". Соответствующий П. предполагает наличие действенных гарантий охраны прав граждан и обеспечения исполнения юридических обязанностей. Он основан на режиме законопослушания, добровольном и сознательном соблюдении правовых норм подавляющим большинством граждан государства, чувстве нетерпимости к любым нарушениям закона.

По мере формирования основ правового государства П. все больше укрепляется, что связано с дальнейшим развитием демократии, совершенствованием законодательства, укреплением законности. Необходимыми предпосылками П. являются стабилизация и рост экономики, обеспечение социальной справедливости, рост материальной обеспеченности людей, их моральное воспитание. Должны быть устранены объективные и субъективные факторы, отрицательно влияющие на состояние П.: несвоевременная выплата зарплаты, пенсий, факты национального сепаратизма и исключительности, казнокрадство и коррупция, правовой нигилизм и т. д.

*Пиголкин А.С.*

## **Правопреемство**

**ПРАВОПРЕЕМСТВО** – переход прав от одного лица (правопредшественника) к другому (правопреемнику); при этом изменяются не сами правоотношения, а только их субъект. П. представляет собой производное приобретение прав и обязанностей, в отличие от первоначального, при котором право данного лица не основывается на праве предшественника. П. осуществляется непосредственно в силу закона или соглашения.

По общему правилу допускается переход от одного лица к другому только имущественных прав и обязанностей, поскольку личные права (например, право на имя, на честь и достоинство) неотчуждаемы от их носителей. Однако в некоторых случаях законом запрещается также переход некоторых имущественных прав, если они связаны с личностью субъекта (в частности, права требования алиментов и возмещения вреда, причиненного жизни и, здоровью (ст. 383 ГК РФ)).

Различаются универсальное (общее) П. и сингулярное (частное). Первое означает переход к другому лицу актива и пассива – всех имущественных прав и обязанностей и имеет место при наследовании и вследствие реорганизации юридических лиц. Под частным понимается П., возникающее в одном или нескольких правоотношениях. Так, праве требования, принадлежащее кредитору на основании обязательства, может быть передано им по сделке (уступка требования) или перейти к другому лицу на основании закона (п. 1 ст. 382



ГК РФ).

Помимо материального П. в теории права выделяется также процессуальное П., заключающееся в замене в гражданском или арбитражном процессе заинтересованного лица, участвующего в деле, его правопреемником в материальном правоотношении. Согласно ст. 40 ГПК в случаях выбытия одной из сторон в спорном или установленном решением правоотношении (смерть гражданина, прекращение существования юридического лица, уступка требования, перевод долга) суд допускает замену этой стороны ее правопреемником. П. возможно в любой стадии процесса. Для правопреемника все действия, совершенные до его вступления в права, обязательны в той мере, в какой они были бы обязательны для лица, которое он заменил.

Особый характер также носит П. в международном праве (см. *Правопреемство государств, Правопреемство государственных границ, Правопреемство правительств* ).

## **Правопреемство государств**

**ПРАВОПРЕЕМСТВО ГОСУДАРСТВ** – переход прав и обязанностей от одного государства к другому. Правоотношения, связанные с правопреемством, возникают, во-первых, в случае перехода части территории от одного государства к другому и, во-вторых, в случае возникновения нового государства, что может иметь место при:

а) образовании нового независимого государства на территории, ранее находившейся в зависимости от метрополии;

б) объединении двух или нескольких государств в единое государство федеративного или унитарного типа;

в) разделении единого государства и образовании на базе выделившихся из него составных частей двух или нескольких новых государств;

в) образовании государства на части или частях территории, отделившейся (отделившихся) от существующего государства.

Разнообразные юридические последствия П.г. подпадают под действие одного из следующих принципов – принципа "чистой доски" (лат. *tabula rasa* ). когда вновь возникший субъект международного права не связан обязательствами предшественника, и принципа континуитета (лат. *continuum* – непрерывное, сплошное), означающего непрерывность действия обязательств и прав предшественника в отношении преемника. Принцип континуитета (согласно Венской конвенции о правопреемстве государств в отношении государственной собственности, государственных архивов и государственных долгов) в полной мере применяется к случаям П.г. на недвижимую государственную собственность, а движимые объекты переходят к преемнику в справедливой доле, с учетом вклада нового субъекта в образование такой собственности. Этот же принцип действует в отношении государственных долгов, за исключением долгов бывших колоний.

*Волосов М.Е.*

## **Правопреемство государственных границ**

**ПРАВОПРЕЕМСТВО ГОСУДАРСТВЕННЫХ ГРАНИЦ** – переход прав и обязанностей относительно прохождения линии границы при правопреемстве государств. В соответствии с нормами международного права любые изменения юридического статуса сопредельных государств, создающие основания для постановки вопроса о правопреемстве, не должны вести к изменению границ. Это вытекает непосредственно из ст. II Венской конвенции о правопреемстве государств в отношении договоров 1978 г., где указано, что само по себе правопреемство не затрагивает границ, установленных договором, а также обязательств и прав, относящихся к границе. Только в случае достижения сопредельными государствами согласия можно изменить государственную границу.

*Волосов М.Е.*

## Правопреемство правительств

ПРАВОПРЕЕМСТВО ПРАВИТЕЛЬСТВ – переход прав и обязанностей правительства предшественника к новому правительству данного государства. Возникает в случае, если произошли коренные перемены общественного и экономического строя, осуществленные неконституционным (нелегитимным) путем. В такой ситуации вновь созданное правительство нередко ставит вопрос о правомерности предъявления к нему другими субъектами международного права претензий, основанных на обязательствах прежнего правительства. Например, Совет Народных Комиссаров РСФСР в 1917–1918 гг. заявил о непризнании международных договоров, заключавшихся правительствам Российской Империи ввиду их противоречия демократическому правосознанию и "внутреннему строю России", тогда как большинство других договоров и договорных обязательств были признаны сохранившими свою силу для нового правительства: 24 декабря 1991 г. Президент РФ направил Генеральному секретарю ООН послание, содержащее информацию о принятом РФ решении продолжать членство в этой Организации и сохранении за РФ всех обязательств и ответственности перед ООН Правительства СССР.

*Волосов М.Е.*

## Правосознание

ПРАВОСОЗНАНИЕ – сфера общественного, группового и индивидуального сознания, отражающая правовую действительность в форме юридических знаний, оценочных отношений к праву и практике его применения, правовых установок и ценностных ориентации, регулирующих человеческое поведение в юридически значимых ситуациях. Специфика этой сферы общественного сознания – правовое опосредование и осознание социальных явлений, соотнесение их с правовыми требованиями, с представлениями о необходимости и границах правового регулирования. В любом акте правового поведения обязательно проявляется П. действующего лица. Оно может характеризоваться знанием или незнанием конкретной нормы права, различной степенью авторитета государственной власти, закона, деятельности органов правоохраны в глазах индивида, солидарностью с действующими правовыми запретами и правовыми санкциями за их нарушение или же с негативным отношением к тому и другому.

П. относится к числу явлений, которые не могут быть раскрыты в какой-то одной системе представлений. Необходимо по меньшей мере несколько сечений, позволяющих обнажить его структуру.

При исследовании П. с точки зрения предмета отражения выделяются сферы П., соответствующие разным отраслям права и различным видам правовых отношений. П. как система представлений, идей, убеждений, установок и т. д. приобретает разное содержание в сфере гражданского, трудового, административного, уголовного, процессуального права.

Структура П., изучаемого с позиции глубины отражения правовых явлений, обнаруживает как бы два уровня: П. обыденное и П. теоретическое. Как известно, первое носит эмпирический характер, порождается повседневными условиями жизни людей, ограничивается непосредственными нуждами и сводится преимущественно к обиходным представлениям, оценкам, навыкам поведения, тогда как П. теоретическое стремится проникнуть в сущность явлений, познать их закономерность, выразить их в системе взглядов, концепций, теорий. При этом следует заметить, что неправомерно отождествлять обыденное П. с обывательским. Обыденное П. непосредственно вплетено в общественные отношения, в практическую деятельность, тогда как теоретическое служит практике конечными результатами, продуктами своего творчества, внедряя их в обыденное П.

По широте распространения П. характеризуется как массовое, специализированное, локальное. При рассмотрении П. с точки зрения его принадлежности определенным

субъектам необходимо различать конкретных носителей и соответственно этому – П. общества, групп и индивидов.

В зависимости от способа отражения правовых явлений в П. различаются познавательная сфера (знания, идеи) – ее можно назвать правовоззрением – и социально-психологическая (переживания, установки и пр.), или правовая психология. Усматривая в П. лишь рациональную сторону (знания, взгляды, идеи), нельзя понять его регулятивной функции, которая неосуществима без эмоционально-волевого компонента. Социально-правовая психология отнюдь не иррациональна и небезыдейна. Она обязательно включает идеологические и иные правовоззренческие компоненты, но не в форме концепций, теорий, идей, взглядов, представлений, а в виде убеждений, верований, идеалов, установок, привычек, традиций. Определяя основное содержание правовой психологии, идеология становится действенной (или бездейственной) именно благодаря ей. Такая трактовка меняет подход к исследованию и оценке элементов правовой психологии, позволяет расставить правильные акценты в системе правового воспитания, которое не может сводиться к простой дидактике. В этом свете объяснимо противоправное поведение, которое порождается дефектами П. в той или иной его сфере.

Анализируя функциональную структуру и компоненты П., следует вспомнить исходное положение психологической науки о единстве сознания и деятельности. Принцип деятельностного подхода в самой краткой формулировке состоит в том, что сознание формируется в процессе и в результате деятельности и проявляется (реализуется) в ней. Применительно к рассматриваемой проблеме это означает, что структура П. может быть познана по результатам функционирования. Соответственно трем функциям П. – познавательной, оценочной и регулятивной – определяются основные функциональные компоненты П. Познавательной деятельности соответствует определенная сумма юридических знаний и умений, или правовая подготовка. Оценочной отвечает система мнений по юридическим вопросам, или оценочные отношения к праву и практике его применения. Наконец, регулятивная функция осуществляется за счет социально-правовых установок и ценностных ориентации.

В основе социально-приспособительной деятельности людей лежит минимальная сумма знаний об объектах и объективных условиях такой деятельности. Это относится и к правовой сфере. Но правовая подготовка людей не исчерпывается их формальными юридическими знаниями. Необходимо учитывать уровень практического владения этими знаниями. Уровень правовых познаний и умение применять их на практике поддаются эмпирической проверке с относительной степенью достоверности.

Познавая действительность, люди не остаются равнодушными к полученным знаниям. Они соотносят их с прошлым опытом, потребностями, интересами, целями деятельности, т. е. оценивают. Оценка стоит между познанием и практикой. Это – всегда сравнение, в результате которого субъект выбирает как раз то, что соответствует потребностям и интересам, ценностям его сознания. Профильтрованные через личный опыт и правовую практику субъекта (группы, общества) познаваемые им стороны и явления правовой жизни точно так же вызывают к себе определенные отношения и, будучи значимыми для личности, приобретают известный смысл, квалифицируются как ценности. Подобная оценка есть "знание значения" предмета, поступка, явления, деятельности, которая включает в себя представление об объективных свойствах оцениваемых предметов и явлений. Поэтому оценивающая деятельность невозможна без познающей. В структуру П. входит четыре основных типа оценочных отношений:

- а) к праву (его принципам, институтам и нормам);
- б) к правовому поведению людей;
- в) к правоохранительным органам и их деятельности;
- г) к собственному правовому поведению (правовая самооценка).

Отношения к правовым ценностям выражаются в оценочных суждениях, которые могут быть выявлены эмпирическим исследованием. Разумеется, получаемые при этом

оценки могут носить декларативный характер: контрастное, «черно-белое» изображение ценностных отношений в терминах «за» или «против» есть только бледная абстракция действительных отношений, богатых красками и полутонами. Поэтому сфера правовых оценок по сравнению с правовыми знаниями требует более сложных методик.

Однако сами по себе ценностные отношения как интеллектуально-эмоциональные образования без сил, играющих роль пусковых и движущих механизмов деятельности, еще не обладают способностью практической реализации. Такую роль выполняет волевой компонент, формирующий готовность действовать в определенном направлении. Включение этого компонента приводит к новым, теперь уже интеллектуально-эмоционально-волевым образованиям, социальным установкам. Под установкой понимается сформированная на основе прошлого опыта предрасположенность воспринимать и оценивать какой-либо объект определенным образом и готовность действовать в соответствии с этой оценкой. Динамический энергетический характер отличает установку от оценочного отношения, которое само по себе остается созерцательно-эмоциональным.

В своей совокупности установки организуются в систему ценностных ориентации. Ценностные ориентации – это устойчивая система установок. Доминирующие установки образуют направленность личности, определяют ее жизненную позицию и характеризуют содержательную сторону ценностных ориентации.

Таким образом, регулятивная функция П. осуществляется посредством правовых установок и ориентации, синтезирующих и стабилизирующих все иные источники правовой активности.

**Лит.:**

*Рапинов А.Р., Ефремова Г.Х.* Правовая психология и преступное поведение. Красноярск, 1988;

Криминологические проблемы правосознания и общественного мнения. М.-Прага, 1986;

*Лукашева Е.А.* Социалистическое правосознание и законность. М., 1973;

*Ефремова Г.Х., Рапинов А.Р.* Правовая психология и преступность молодежи. М., 1976.

*Ефремова Г.Х., Рапинов А.Р.*

## **Правоспособность**

**ПРАВОСПОСОБНОСТЬ** – установленная законом способность лица или организации быть носителем субъективных прав и юридических обязанностей. Она выступает в качестве первоначального условия, общей предпосылки к участию в правоотношениях. Наличие П. означает наличие юридической возможности у лиц своими действиями порождать субъективные права и юридические обязанности. В правовой теории и на практике различают три основных вида П.: общую, отраслевую и специальную. Общая П. - это способность любого лица или организации быть субъектом права как такового. Она признается государством за лицами с момента их рождения. Отраслевая П. означает юридическую способность быть субъектом той или иной отрасли права. В каждой отрасли права сроки ее наступления могут быть неодинаковы. Специальная П. выступает как способность быть участником правоотношений, возникающих в связи с занятием определенных должностей или принадлежностью лица к определенным категориям субъектов права. Возникновение специальной П. всегда обуславливается требованием выполнения особых условий. Например, для того чтобы стать судьей, требуется (по законодательству РФ) не только иметь высшее юридическое образование, определенный практический опыт, но и быть не моложе 25 лет.

П., как и многие правовые категории, имеет исторический характер, "поддается историческим колебаниям". Не каждый человек признавался правоспособным. Из истории известно, что П. не обладали рабы, в ряде стран – иностранцы. Ограниченную П. имели крепостные. В царской России подвергалась значительным ограничениям П. некоторых категорий людей, например по признаку вероисповедания. В настоящее время П. во всех странах рассматривается как всеобщий принцип, распространяется на всех граждан.

Определенные ограничения устанавливаются лишь в отношении некоторых организаций.

*Марченко М.Н.*

## **Правосубъективность**

см. *Субъект права* .

## **Правосудие**

ПРАВОСУДИЕ – основная функция судебной власти, осуществляемая ее органами – судами, судьями, наделяемыми соответствующими полномочиями в порядке, установленном Конституцией РФ и ФКЗ РФ от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации". Сущность П. состоит в рассмотрении отнесенных к компетенции судов правовых конфликтов (экономических споров по вопросам гражданского права, о соответствии законов Конституции РФ), дел об уголовных преступлениях и административных правонарушениях и принятии решений, имеющих общеобязательное значение и подлежащих в необходимых случаях исполнению с применением государственного принуждения.

Конституция РФ устанавливает, что П. в РФ осуществляется только судом (ст. 118). Но П. имеет и ряд других признаков, кроме, признаков органа, его осуществляющего (равно как и понятие судебной деятельности нельзя сводить к функции П.).

Вторым существенным признаком П. является порядок деятельности суда. Процессуальная форма не есть исключительное достояние судопроизводства по уголовным и гражданским делам. Многие авторы справедливо отмечают, что процессуальная форма присуща всей деятельности по применению правовых норм. Ее значение в области положительной (а не только правоохранительной) деятельности органов государства по применению диспозиции правовых норм не менее важно, чем в области юрисдикционной деятельности по применению санкций.

Судебная деятельность облечена в специальную процессуальную форму, которая является наиболее развитой, детально регламентированной системой процедурных правил, определяющих порядок деятельности суда и других участников процесса. Эти правила кодифицированы в кодексах об уголовном и гражданском судопроизводстве.

Судебно-правовая реформа 90-х гг. и Конституция РФ существенно расширили представление о П. как функции судебной власти. Конституция РФ в ст. 118 устанавливает: судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. Споры специалистов о том, можно ли ставить знак равенства между судопроизводством и П., на наш взгляд, могут завершиться положительным ответом, если принять во внимание, что все эти виды судопроизводства (включая арбитражные как часть гражданского судопроизводства) осуществляются судом в специальной процессуальной форме, завершаются общеобязательным решением (постановлением, приговором).

Судебная реформа последних лет характеризуется еще одним важным достижением – устранены многочисленные ограничения судебной юрисдикции. "Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод", – записано в ст. 46 Конституции РФ. При этом подчеркивается, что в суд могут быть обжалованы "решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц". Такое расширение предмета П. было немыслимо при господстве тоталитарной системы, когда органы П. оттеснялись партийным и советским аппаратом при решении многих правовых конфликтов.

*Бойков А.Д.*

## **Правотворчество**

**ПРАВOTBOPЧECTBO** – одна из важнейших сторон деятельности государства, форма его активности, имеющая своей непосредственной целью формирование правовых норм, их изменение, отмену или дополнение. В каждом государстве П. обладает особенностями, но везде оно направлено на создание и совершенствование единой, внутренне согласованной и непротиворечивой системы норм, регулирующих сложившиеся в обществе отношения. По своей социальной сути П. выступает как процесс возведения государственной воли в закон, ее оформления в различных юридических актах, наконец, как процесс придания содержащимся в них правилам общеобязательного характера. П. - важнейшая составная часть всего процесса правообразования. Последний включает в себя не только собственно правотворческий, но и весь предшествующий ему, подготовительный процесс формирования права. Необходимость существования последнего обуславливается постоянно возникающей потребностью повышения качества издаваемых актов. Для того чтобы принимаемый акт в максимальной степени отвечал потребностям жизни общества и был эффективен, весьма важно заранее разрешить круг проблем, касающихся его характера, формы, внутренней структуры, места и роли в системе других нормативно-правовых актов. Необходимо четко спрогнозировать позитивные и возможные негативные (побочные) последствия реализации требований и установок, содержащихся в различных нормативно-правовых актах.

Согласно Конституции РФ правотворческая деятельность осуществляется высшими (на уровне РФ и ее субъектов) и местными органами государственной власти и управления: непосредственно самим народом, путем проведения референдума, субъектами РФ – республиками, краями и областями, городами федерального значения – Москвой и Санкт-Петербургом, автономной областью и автономными округами путем заключения между ними договоров, содержащих общеобязательные положения.

*Марченко М.Н.*

## **Преамбула**

**ПРЕАМБУЛА** (фр. *preamble* – предисловие) – вводная или вступительная часть законодательного либо иного правового акта, а также декларации или международного договора, в которой обычно излагаются принципиальные положения, побудительные мотивы, цели издания соответствующего акта. П. содержит «нормы-цели» и «нормы-принципы», которые не обладают непосредственной юридической силой, но могут учитываться при толковании других положений акта, при необходимости прояснения их общего контекста. Иногда встречаются и исключения. Так, П. утратившей силу Конституции Франции 1946 г. продолжает действовать и признается важнейшим источником конституционного права в части закрепления прав и свобод граждан.

## **Превышение должностных полномочий**

**ПРЕВЫШЕНИЕ ДОЛЖНОСТНЫХ ПОЛНОМОЧИЙ** – преступление, выражающееся в совершении должностным лицом действий, явно выходящих за пределы его полномочий и повлекших существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства. Ответственность за П.п.д. установлена в гл. 30 УК о преступлениях против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления (ст. 286). Максимальное наказание – лишение свободы на срок до 4 лет. Если же указанные действия совершены лицом, занимающим государственную должность РФ или субъекта РФ (см. *Взятничество*), а равно главой органа местного самоуправления, то наказание может достигать 7 лет лишения свободы. При отягчающих обстоятельствах, в частности применении насилия, оружия, причинении тяжких последствий. П.д.п. наказывается лишением свободы на срок до 10 лет.

*Яни П.С.*

## **Превышение пределов крайней необходимости**

**ПРЕВЫШЕНИЕ ПРЕДЕЛОВ КРАЙНЕЙ НЕОБХОДИМОСТИ** – причинение вреда, явно не соответствующего характеру и степени угрожавшей опасности и обстоятельствам, при которых опасность устранялась, когда правоохраняемым интересам был причинен вред, равный или более значительный, чем предотвращенный (ч. 2 ст. 39 УК). Не может быть признано актом крайней необходимости лишение жизни другого человека для спасения своей жизни. П.п.к.н. влечет за собой уголовную ответственность только в случаях умышленного причинения вреда. Если же вред причинен по неосторожности, уголовная ответственность лица исключается. Поскольку отсутствуют специальные нормы об ответственности за П.п.к.н., действия виновных по причине вреда, причиненного П.п.к.н., квалифицируются по соответствующим статьям Особенной части УК. Помимо этого П.п.к.н. учитывается как обстоятельство, смягчающее наказание (п. «ж» ч. 1 ст. 61 УК).

*Орешкина Т.Ю.*

## **Превышение пределов необходимой обороны**

**ПРЕВЫШЕНИЕ ПРЕДЕЛОВ НЕОБХОДИМОЙ ОБОРОНЫ** – согласно ч. 3 ст. 37 УК умышленные действия, явно не соответствующие характеру и степени общественной опасности посягательства. Это не означает равенства по интенсивности посягательства и оборонительных действий. Поэтому причинение смерти при посягательстве, сопряженном с насилием, не опасным для жизни человека, либо когда угроза насилием носит неопределенный характер, далеко не всегда является П.п.и.о. Судебная практика обычно не признает П.п.н.о. в случаях причинения смерти посягающему при покушении на изнасилование, причинения тяжкого вреда здоровью лица, проникшего в жилище. О неопределенности характера угрозы правоохраняемым интересам, дающей право обороняющемуся причинить смерть посягающему, свидетельствуют случаи проникновения в жилище, где заведомо для посягавшего находятся люди.

Не всегда нанесение оборонявшимся нескольких ударов посягающему свидетельствуют о П.п.н.о. Для правильной оценки ситуации в этих случаях необходимо проанализировать не только ее объективную характеристику, но и субъективное восприятие обороняющимся опасности, исходящей от нападавшего. Если нападавший был значительно сильнее физически, агрессивен, продолжал совершать насильственные действия, а также если обороняющийся находился под впечатлением угроз и насилия и у него были серьезные основания опасаться за свою жизнь и здоровье, жизнь и здоровье других лиц, нанесение им нескольких ударов посягающему и причинение ему нескольких телесных повреждений необязательно свидетельствует о П.п.н.о.

Нередко П.п.н.о. имеет место при явной несоразмерности средств защиты характеру и интенсивности посягательства. П.п.н.о. является и явное несоответствие ценности объектов посягательства и защиты. При ненасильственном посягательстве на собственность лишение посягавшего жизни, как правило, признается П.п.н.о. При этом оно возможно только в случае умышленного причинения обороняющимся смерти или тяжкого вреда здоровью. Убийство и причинение тяжкого вреда здоровью при П.п.н.о. отнесены законодателем к привилегированным составам (ч. 1 ст. 108 и ч. 1 ст. 114 УК РФ); наказания, предусмотренные за эти деяния, являются относительно мягкими.

*Орешкина Т.Ю.*

## **Предварительное заключение**

см. *Заключение под стражу* .

## Предварительное расследование

**ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ РАССЛЕДОВАНИЕ** – регламентированная уголовно-процессуальным законом деятельность органов дознания и предварительного следствия, направленная на быстрое и полное раскрытие преступлений, изобличение виновных и обеспечение правильного применения закона с тем, чтобы каждый совершивший преступление был подвергнут справедливому наказанию и ни один невиновный не был привлечен к уголовной ответственности и осужден. Деятельность этих органов направлена также на выяснение характера и размера ущерба, причиненного преступлением, обеспечение гражданского иска или возможной конфискации имущества, выявление причин и условий, способствующих совершению преступлений, и принятие мер к их устранению. П.р. – самостоятельная стадия уголовного процесса, следующая после возбуждения уголовного дела и предшествующая судебному разбирательству дела.

Определяя исключительное право суда на осуществление правосудия и применение наказания к лицам, признанным им виновными в совершении преступления, закон исходит из того, что для обеспечения высокого качества работы суда и вынесения справедливого приговора по большинству уголовных дел в порядке досудебного производства необходимо П.р., в ходе которого органы дознания и предварительного следствия в установленном законом порядке должны выяснить все обстоятельства совершенного преступления (ст. 68 УПК). В этих целях указанные органы до направления дела в суд собирают все необходимые доказательства, изобличающие лицо в совершении преступления, т. е. они доказывают, что в деянии определенного лица есть признаки конкретного состава преступления, предусмотренного статьей Особенной части УК РФ. При наличии достаточных доказательств выносится постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого. Лицо после предъявления ему обвинения допрашивается в качестве обвиняемого, и в дальнейшем проверяются доводы, выдвинутые обвиняемым в свою защиту, которые либо подтверждаются, либо опровергаются.

Признав предварительное расследование оконченным, а собранные доказательства достаточными для рассмотрения дела в суде, следователь (орган дознания) знакомит с материалами дела участников процесса, составляет обвинительное заключение и направляет уголовное дело прокурору, который решает вопрос о передаче дела в суд для разрешения его по существу. При установлении в процессе предварительного расследования обстоятельств, исключающих производство по делу, органы дознания и предварительного следствия прекращают это дело (ст. 5, 208 УПК). Уголовное дело может быть прекращено также по обстоятельствам, указанным в ст. 6–9 УПК. Таким образом, П.р. заканчивается составлением обвинительного заключения либо постановления о направлении дела в суд для решения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера или постановления о прекращении дела. Суд не связан выводами органов П.р. и прокурора о доказанности обвинения, его объеме, квалификации преступления (см. *Судебное следствие*). Из этого следует, что материалы П.р., выводы органов дознания и предварительного следствия по делу, направленному в суд, имеют предварительный характер.

Суд осуществляет их окончательную оценку и затем разрешает дело по существу. Процессуальное значение этих выводов заключается в том, что:

а) материалы П.р. с итоговым актом – обвинительным заключением служат процессуальным основанием для рассмотрения дела в суде по существу;

б) суд не вправе выйти за рамки предъявленного обвинения, т. е. расширить объем обвинения или применить закон о более тяжком преступлении. При такой необходимости суд возвращает уголовное дело на дополнительное расследование.

С учетом сказанного можно сформулировать следующие задачи П.р.:

а) быстрое и полное раскрытие преступления необходимо для того, чтобы обеспечить неотвратимость наказания за содеянное.



Преступление считается раскрытым полно, когда установлены все обстоятельства, подлежащие доказыванию по делу (ст. 68 УПК):

- событие преступления (время, место, способ, и другие обстоятельства совершения преступления);

- виновность обвиняемого в совершении преступления и мотивы преступления;

- обстоятельства, влияющие на степень и характер ответственности обвиняемого, а также иные обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого;

- характер и размер ущерба, причиненного преступлением.

Большинство преступлений совершаются в условиях неочевидности, в связи с чем их раскрытие требует значительных усилий органов дознания и предварительного следствия;

б) изобличение виновных. Органы дознания и предварительного следствия должны собрать достаточно доказательств, на основе которых можно сделать однозначный вывод о наличии события преступления и состава преступления в деянии лица, привлекаемого к уголовной ответственности. Кроме того, органы П.р. обязаны предоставить обвиняемого в распоряжение суда, который будет решать вопрос о его виновности или невиновности. С этой целью они в установленном законом порядке применяют к обвиняемому, а в исключительных случаях и к подозреваемому меру пресечения: подписку о невыезде, заключение под стражу и т. п.;

в) обеспечение правильного применения закона означает точное и неуклонное исполнение органами дознания и предварительного следствия требований закона и соответствие ему всех действий и принимаемых решений. Правильное применение закона – гарантия установления истины по делу и соблюдения прав и законных интересов граждан, участвующих в процессе. Существенное нарушение уголовно-процессуального закона органами дознания и предварительного следствия – основание возвращения судом дела для дополнительного расследования. Механизм обеспечения законности включает прокурорский надзор, а также ведомственный контроль, в частности руководителей следственных подразделений (ст. 127(1) УПК), начальника органа дознания за действиями;

г) органы дознания и предварительного следствия обязаны выявлять причины и условия, способствовавшие совершению преступления, и принимать меры к их устранению. Они вносят в соответствующие государственные органы, общественные организации или должностным лицам представления о принятии мер к устранению этих причин и условий (ст. 21, 21(1) УПК);

д) в случае причинения преступлением материального ущерба органы дознания и предварительного следствия обязаны принять меры по обеспечению его возмещения (ст. 30 УПК).

В числе таких мер могут быть:

- розыск и изъятие похищенного имущества;

- арест имущества и вкладов;

- проведение обыска в целях обнаружения и изъятия имущества, денег и ценностей, нажитых преступным путем, и т. д.;

е) всей своей деятельностью органы дознания и предварительного следствия должны способствовать укреплению законности и правопорядка. Эта задача решается:

- путем строгого соблюдения законов в деятельности самих этих органов;

- разъяснения и обеспечения прав всех участвующих в деле лиц;

- изобличения виновных и защиты невиновных;

- выявления причин и условий, способствующих совершению преступлений, внесения представлений в целях устранения нарушений закона;

- предания гласности обстоятельств совершения преступления (если это не противоречит интересам расследования) в воспитательных целях и в целях формирования соответствующего общественного мнения;

- привлечения общественности к расследованию преступлений и т. п.

Следует отметить, что уже само уголовное расследование и привлечение к

ответственности лиц, совершивших преступление, проведенные своевременно, на должном уровне и в строгом соответствии с законом, способствуют укреплению законности и правопорядка.

Действующий уголовно-процессуальный закон предусматривает две формы П.р.: дознание и предварительное следствие. Закон установил единый порядок производства следственных действий для всех органов дознания и предварительного следствия, но разграничил их компетенцию (ст. 126 УПК). Имеются и некоторые различия в объеме процессуальных полномочий следователя и лица, производящего дознание (ст. 120 УПК). Важно отметить, что органы дознания наделены правом производить не только процессуальные, но и действия оперативно-розыскного характера (ст. 118, 127 УПК).

Помимо дознания и предварительного следствия уголовно-процессуальный закон предусматривает протокольную форму досудебной подготовки материалов (ст. 414–419 УПК). Протокольная форма, по нашему мнению, – самостоятельный процессуальный институт, она не может рассматриваться как разновидность дознания или предварительного следствия. П.р. по делам о преступлениях, перечисленных в ст. 414 УПК, в форме дознания или предварительного следствия производится лишь в специально предусмотренных законом случаях (ст. 416 УПК). По делам частного обвинения дознание и предварительное следствие проводятся в исключительных случаях, когда это признают необходимым прокурор или суд (ст. 27, 126 УПК).

Четко разграничивая подследственность и компетенцию органов дознания и предварительного следствия как самостоятельных и независимых друг от друга органов П.р., закон вместе с тем исходит из необходимости объединения их усилий в борьбе с преступностью путем организации их взаимодействия. В числе форм такого взаимодействия можно назвать:

- оказание помощи следователю при производстве отдельных следственных действий;
- выполнение органами дознания отдельных поручений следователя;
- создание следственно-оперативных групп, в которые включаются следователи и оперативные работники для расследования наиболее сложных и объемных дел;
- обмен информацией по расследуемым делам;
- проведение совместных служебных совещаний и т. д.

На основе взаимодействия следователей с органами дознания должны решаться вопросы обеспечения безопасности потерпевших, свидетелей, других участников процесса, если имеется информация о попытках оказать на них давление или угрозах в их адрес. В соответствии с ФЗ РФ от 20 апреля 1995 г. № 45-ФЗ "О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов" следователи, лица, производящие дознание, и прокуроры подлежат государственной защите при наличии угрозы посягательства на жизнь, здоровье и имущество в связи с их служебной деятельностью. Вся деятельность органов дознания и предварительного следствия протекает в строго установленном уголовно-процессуальным законом порядке с обязательным составлением в письменном виде соответствующих процессуальных актов (документов), основные из которых – постановления, протоколы, обвинительное заключение.

*Сергеев А.И.*

## **Предварительное следствие**

**ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ СЛЕДСТВИЕ** – в уголовном судопроизводстве РФ одна из форм предварительного расследования преступлений, осуществляемая специально созданными для этого органами – следователями прокуратуры, следователями органов внутренних дел, следователями органов федеральной службы безопасности, следователями федеральных органов налоговой полиции (ст. 125 УПК). П.с. – это процессуальная, т. е. урегулированная уголовно-процессуальным законом, деятельность следователя, начинающаяся с момента возбуждения уголовного дела и принятия его следователем к своему производству и

заканчивающаяся составлением обвинительного заключения или постановления о направлении дела в суд для рассмотрения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера, либо постановления о прекращении уголовного дела. В отличие от П.с. в суде проводится судебное следствие.

Правом на производство отдельных следственных действий или П.с. в полном объеме наделен прокурор (ст. 211 УПК) и начальник следственного отдела (ст. 127(1) УПК). В Прокуратуре, МВД, ФСБ и ФСНП созданы следственные аппараты, т.е. специализированные структурные подразделения, основная функция которых – расследование преступлений. По штатному расписанию в этих подразделениях предусмотрены должности следователей (старших следователей, следователей по особо важным делам, старших следователей по особо важным делам), т.е. специалистов, непосредственно осуществляющих П.с. Систему органов П.с. составляют, таким образом, следственные аппараты прокуратуры, органов внутренних дел, ФСБ и ФСНП. Единство этой системы определяется уголовно-процессуальным законом, которым руководствуются все следователи, а также единым прокурорским надзором и судебным, контролем.

П.с. – основная форма расследования преступлений, предусматривающая наиболее полные гарантии соблюдения прав и законных интересов личности на досудебных стадиях уголовного процесса. К подследственности следователей отнесены наиболее сложные дела и все дела о преступлениях несовершеннолетних, лиц, которые в силу своих физических или психических недостатков не могут сами осуществить свое право на защиту, а также об общественно опасных деяниях невменяемых. По делам, не требующим обязательного П.с., оно может быть произведено только в тех случаях, когда это признает необходимым суд или прокурор (ст. 126, 404 УПК). Гарантируя объективность П.с., закон установил основания, при наличии которых следователь не может принимать участия в расследовании дела (ст. 64 УПК). При наличии оснований для отвода следователь обязан устраниваться от участия в деле. По этим же основаниям отвод ему могут заявить подозреваемый, обвиняемый, защитник, а также потерпевший и его представитель, гражданский истец, гражданский ответчик или их представители. Вопрос об отводе следователя разрешается прокурором.

В соответствии с уголовно-процессуальным законом при производстве П.с. все решения следователь принимает самостоятельно (за исключением случаев, когда законом предусмотрено получение санкции (согласия, утверждения)) от прокурора и несет полную ответственность за их законное и своевременное проведение. П.с. осуществляется путем процессуальных действий и принятия процессуальных решений. Оно включает в себя производство следственных действий (осмотр, допрос, опознание, следственный эксперимент и др.), применение мер процессуального принуждения, привлечение лица в качестве обвиняемого, допуск к участию в деле защитника, законного представителя, гражданского истца и других субъектов уголовного процесса, ознакомление участников с материалами законченного производства при окончании П.с. и т.д. Постановления следователя, вынесенные в соответствии с законом, обязательны для исполнения всеми учреждениями, должностными лицами и гражданами.

Следователь обладает процессуальной независимостью. В случае несогласия с указаниями прокурора о привлечении в качестве обвиняемого, о квалификации преступления и объеме обвинения, о направлении дела для предания обвиняемого суду или о прекращении дела следователь вправе представить дело вышестоящему прокурору с письменным изложением своих возражений, не исполняя данного указания. В этом случае прокурор или отменяет указание нижестоящего прокурора или поручает производство следствия по этому делу другому следователю. По делам, по которым П.с. обязательно, следователь вправе в любой момент приступить к производству П.с., не дожидаясь выполнения органами дознания неотложных следственных действий и истечения 10-дневного срока, в течение которого закон предоставил им право вести расследование таких дел. По находящимся в его производстве делам следователь вправе давать органам дознания поручения и указания о производстве розыскных и следственных действий и требовать от них помощи. В случае

необходимости производства следственных или розыскных действий в другом районе следователь вправе произвести их лично либо поручить их соответствующему следователю или органу дознания, который обязан выполнить поручение в срок не свыше 10 суток.

Данные П.с. могут быть преданы гласности лишь с разрешения следователя или прокурора и в том объеме, в каком они признают это возможным. В необходимых случаях следователь предупреждает свидетелей, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, защитника, эксперта, специалиста, переводчика, понятых и других лиц, присутствующих при производстве следственных действий, о недопустимости разглашения данных П.с. От указанных лиц отбирается подписка с предупреждением об ответственности по ст. 310 УК. В случае когда обвиняемый скрылся или по иным причинам не установлено место его пребывания, в случае психического или иного тяжкого заболевания обвиняемого (установленного врачом, работающим в медицинском учреждении), а также если не установлено лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, П.с. приостанавливается. До приостановления П.с. следователь обязан выполнить все следственные действия.

П.с. по уголовным делам должно быть закончено не позднее чем в 2-месячный срок. В этот срок включается время со дня возбуждения уголовного дела и до момента направления прокурору дела с обвинительным заключением или постановлением о передаче дела в суд для рассмотрения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера либо до прекращения или приостановления производства по делу. Установленный законом срок П.с. может быть продлен районным, городским прокурором, военным прокурором гарнизона, объединения, соединения и приравненных к ним прокурорами – до 3 месяцев. По делам, расследование которых представляет особую сложность, прокурор субъекта РФ, военный прокурор округа, группы войск, флота, Ракетных войск стратегического назначения, ФПС и приравненные к ним прокуроры или их заместители могут продлить срок П.с. до 6 месяцев. Дальнейшее продление срока может быть произведено только в исключительных случаях Генеральным прокурором РФ или его заместителем. При возвращении судом дела для производства дополнительного следствия, а также при возобновлении приостановленного или прекращенного дела срок дополнительного следствия устанавливается прокурором, осуществляющим надзор за следствием, в пределах до 1 месяца с момента принятия дела к производству. Дальнейшее продление срока производится на общих основаниях. Время ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела при исчислении срока следствия не учитывается.

Помимо прокурорского надзора за деятельностью следователя осуществляется ведомственный контроль со стороны начальника следственного отдела (ст. 34 УПК). Он наделен правом проверять уголовные дела, давать указания следователю о производстве П.с., о привлечении в качестве обвиняемого, квалификации преступления и объеме обвинения, о направлении дела, о производстве отдельных следственных действий, передавать дело от одного следователя другому, поручать расследование нескольким следователям. Обжалование полученных указаний прокурору не приостанавливает их исполнения, за исключением указаний о привлечении в качестве обвиняемого, о квалификации преступления и объеме обвинения, о направлении дела в суд или о прекращении дела. Указания прокурора по уголовным делам, данные в соответствии с законом, обязательны для начальника следственного отдела. Обжалование этих указаний вышестоящему прокурору не приостанавливает их исполнения.

Важная гарантия соблюдения законности при производстве П.с. – судебный контроль за деятельностью следователя. Если при рассмотрении дела судом по первой инстанции, в кассационном порядке или в порядке надзора будут установлена неполнота расследования, неправильная квалификация действий обвиняемого и другие нарушения, суд принимает меры к их устранению, причем он может вынести частное определение (постановление), которым обращает внимание на установленные по делу факты нарушения закона.

Под судебный контроль поставлено и применение таких мер процессуального

принуждения, как задержание и заключение под стражу, а равно продление срока содержания под стражей (ст. 220-1 и 220-2 УПК). В суд может быть обжаловано также постановление следователя об отказе в возбуждении уголовного дела и постановление о прекращении дела (ч. 4 ст. 113, ч. 5 ст. 209 УПК).

*Сергеев А. И.*

## **Предварительные операции**

**ПРЕДВАРИТЕЛЬНЫЕ ОПЕРАЦИИ** – первая стадия таможенного оформления, предусмотренная ст. 137–144 ТК. К П.о. относятся все имеющие отношение к таможенному делу действия, предшествующие основному таможенному оформлению и помещению товаров и транспортных средств под определенный таможенный режим. При П.о. таможенные органы РФ производят предварительное таможенное оформление, направленное на недопущение ввоза в РФ и вывоза из РФ товаров и транспортных средств, запрещенных к такому ввозу и вывозу, а также их идентификацию для таможенных целей. При ввозе товаров и транспортных средств на таможенную территорию РФ, а также при ввозе товаров и транспортных средств с территории свободных таможенных зон и со свободных складов на остальную часть таможенной территории РФ перевозчик уведомляет таможенный орган РФ о пересечении таможенной границы РФ. То же самое делается при их вывозе за пределы таможенной территории РФ (но лицом, перемещающим товар).

Таможенный орган РФ вправе зарегистрировать такое уведомление и назначить время и место, куда товары и транспортные средства должны прибыть для осуществления дальнейшего таможенного оформления. Если лицо, перемещающее товары, не делает указанного уведомления, то такая обязанность возлагается на перевозчика. Это положение не применяется к морским, речным и воздушным судам, пересекающим таможенную территорию РФ без остановки в порту или аэропорту, расположенных на территории РФ. После подачи уведомления перевозчик обязан доставить товары, транспортные средства и документы на них без какого-либо изменения их упаковки или состояния, кроме изменений вследствие естественного износа или убыли при нормальных условиях транспортировки и хранения, без использования в каких-либо иных целях. Доставка товаров, транспортных средств и документов на них должна быть произведена в сроки, установленные таможенным органом РФ, но не свыше предельного срока, определяемого из расчета 2 тыс. км за один месяц. В месте доставки товары и транспортные средства представляются, а документы на них вручаются таможенному органу РФ. До помещения товаров и транспортных средств под определенный таможенный режим может применяться краткая декларация. До помещения товаров и транспортных средств под определенный таможенный режим всю ответственность за эти товары и транспортные средства перед таможенными органами РФ, включая уплату таможенных платежей (за исключением ряда случаев, предусмотренных в ТК), несет перевозчик.

## **Предварительный договор**

**ПРЕДВАРИТЕЛЬНЫЙ ДОГОВОР** – по гражданскому законодательству РФ соглашение, стороны которого обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных в П.д. (п. 1 ст. 429 ГК РФ). Форма П.д. должна соответствовать требованиям, которые предусмотрены для основного договора. Если форма основного договора не предусмотрена, П.д. составляется в письменной форме. Несоблюдение правил о форме П.д. влечет его ничтожность.

П.д. должен содержать:

а) условия, позволяющие определить предмет, а также другие существенные условия основного договора;

б) срок, в который стороны обязуются заключить основной договор.

Если такой срок не определен, основной договор должен быть заключен не позднее 1 года. В случаях когда одна из сторон П.д. необоснованно уклоняется от заключения основного договора, другая сторона может обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор и возместить причиненные таким уклонением убытки (п. 4 ст. 445 ГК РФ).

*Миронов И.В.*

## **Предмет преступления**

**ПРЕДМЕТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ** – вещи или иные предметы внешнего мира, а также интеллектуальные ценности, воздействуя на которые, виновное лицо посягает на объект преступления (т. е. охраняемые уголовным законом общественные отношения) и совершает тем самым преступление. Так, при краже преступник посягает на отношения собственности (объект данного преступления), воздействуя на конкретные предметы – изымаемое им чужое имущество (например, деньги, ценные бумаги, товары и пр.). П.п. является материальным выражением объекта преступного посягательства.

Если объект – необходимый признак любого состава преступления, то П.п. характерен не для каждого состава. Он наличествует только тогда, когда преступное посягательство сопряжено с воздействием на материальный предмет внешнего мира или на интеллектуальную ценность (такова, например, государственная тайна). Таким образом, П.п. является факультативным признаком, характеризующим объект посягательства.

В тех случаях, когда П.п. указан в конкретной норме уголовного закона (например, в ст. 186, 223, 238, 266, 346 УК), его наличие подлежит обязательному доказыванию по уголовному делу. В противном случае состав преступления будет отсутствовать.

При совершении преступления общественным отношениям, составляющим объект посягательства, всегда причиняется вред или создается угроза причинения вреда. П.п. при этом может и не претерпеть ущерба (при краже, например, чужая вещь сама по себе не терпит ущерба, она лишь перемещается во владение похитителя).

От П.п. следует отличать орудия и средства совершения криминального посягательства, т. е. те предметы, приспособления, которые используются виновным при совершении преступления (например, огнестрельное оружие – при убийстве или разбойном нападении; лом, отмычки – при кражах и т. п.). Следует иметь в виду, что один и тот же предмет в одних случаях может выполнять роль П.п., а в других – орудия и средства преступления. Так, пистолет при его хищении (ст. 226 УК) выступает в качестве предмета преступления, а его использование при разбойном нападении (п. «г» ч. 2 ст. 162 УК) превращает его в орудие совершения преступления.

*Побегайло Э.Ф.*

## **Преднамеренное банкротство**

см. *Банкротство криминальное* .

## **Предпринимательская деятельность**

**ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ** – "самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в установленном законом порядке" (п. 1 ст. 2 ГК РФ). П.д. является одним из видов отношений, регулируемых гражданским законодательством (наряду с имущественными и связанными с ними личными неимущественными отношениями). В силу этого на П.д. распространяются общие принципы гражданского права: свободы договора,

неприкосновенности собственности, недопустимости вмешательства в частные дела и т. д.

Правовое регулирование П.д. осуществляется в РФ на основе положений ст. 8 Конституции РФ, которые говорят о едином экономическом пространстве, свободном перемещении товаров, услуг и финансовых средств, поддержке конкуренции, свободе экономической деятельности, множественности и равной защите форм собственности, включая частную, а также ст. 34, закрепляющей право каждого на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

Наряду с ГК РФ нормы, непосредственно касающиеся П.д., содержатся в большом количестве законов и иных нормативных актов. Поскольку регулирование П.д. осуществляется различными правовыми методами, эти акты относятся не только к гражданскому, но и к административному, финансовому, аграрному и экологическому законодательству. В совокупности все нормы, касающиеся П.д., получили название предпринимательского права.

Среди важнейших ФЗ, регулирующих П.д., следует назвать Законы "О банках и банковской деятельности", "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках", "О крестьянском (фермерском) хозяйстве", "О несостоятельности (банкротстве)". "О поставках продукции для федеральных государственных нужд", "О производственных кооперативах", "О рекламе". "О рынке ценных бумаг", "О сельскохозяйственной кооперации", "О товарных биржах и биржевой торговле", "О финансово-промышленных группах", "Об акционерных обществах", "Об инвестиционной деятельности в РСФСР", "Об иностранных инвестициях в РСФСР", "Об обществах с ограниченной ответственностью" и др. Отдельные блоки законодательства составляют нормы об ответственности за правонарушения в сфере П.д., нормы о налогообложении предпринимателей.

Поскольку согласно Конституции РФ гражданское законодательство входит в исключительную компетенцию РФ, а административное – в совместную компетенцию РФ и ее субъектов, последние могут регулировать П.д. только административно-правовыми актами. Региональное законодательство содержит уже немалое количество норм и даже специальных актов, прямо или косвенно затрагивающих предпринимательские отношения. Так, в большинстве субъектов РФ приняты собственные законы об инвестиционной деятельности или об иностранных инвестициях, весьма распространены также законы о поддержке малого предпринимательства, законодательство о лицензировании, о регистрационных сборах.

Наряду с общими принципами гражданского права П.д. осуществляется на определенных специфических принципах.

Во-первых, для П.д. характерен рисковый характер ее осуществления. Будучи направленной на систематическое получение прибыли, т. е. обогащение, она не всегда достигает результатов, на которые рассчитывают ее участники. Не случайно в ГК РФ П.д. рассматриваются и действия предпринимателя по продаже товаров, выполнению работ и оказанию услуг обычным гражданам и некоммерческим организациям. Инициативность, самостоятельность в виде и форме выбора деятельности, стремление получить максимальную прибыль и надежда на успех дела – вот обязательные, внутренне присущие любой П. д. черты.

Во-вторых, особенностью и обязательным признаком П.д. является систематический характер такой деятельности. Единичные случаи извлечения при были не являются П.д.

В-третьих, рисковый характер П. д может привести не только к банкротству, но и самым существенным образом затронуть имущественные интересы других граждан и организаций. Многочисленные примеры обанкротившихся кредитных организаций свидетельствуют с серьезной имущественной угрозой для лиц, с которыми имеет дело предприниматель. ГК РФ предусматривает повышенную имущественную ответственность за нарушение им своих обязательств, если он не докажет, что надлежащее исполнение

оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы (п. 3 ст. 401 ГК РФ). Однако приведенное правило действует, если иное не предусмотрено законом или договором. В условиях правовой неподготовленности большинства населения РФ предприниматели практически всегда могут вставить в договор условие об ответственности за его нарушение по принципу вины. Кроме того, возможность трактовать непреодолимую силу довольно широко, не сводя ее только к стихийным бедствиям, также ведет к освобождению от ответственности за нарушение обязательств.

Объективное своеобразие П.д. в ряду других гражданских правоотношений вызвало у составителей ГК РФ необходимость давать по всему его тексту специальные нормы, касающиеся именно П.д. (ст. 5, 23, 25, 132, 135, 401, 492, 506 и многие другие). Эти нормы в совокупности создают в рамках гражданского права особый режим для предпринимателей.

Субъекты П.д. обладают особым статусом по сравнению с другими участниками гражданских правоотношений. Для того чтобы стать предпринимателем, необходимо зарегистрироваться в этом качестве, поскольку осуществление систематической деятельности по получению прибыли без государственной регистрации влечет за собой юридическую ответственность. П.д. могут осуществлять юридические лица и граждане. Среди юридических лиц этим правом в полном объеме пользуются коммерческие организации. Однако для занятия некоторыми специфическими видами П.д. (транспортной, юридической, аптечной и т. д.) коммерческая организация должна получить лицензию. Определенные виды лицензируемой П.д. коммерческие организации могут осуществлять только как исключительные (например, деятельность по организации биржевой торговли), или они признаются несовместимыми с определенными другими видами П.д. (например, банковская деятельность). На отдельные виды П.д. может быть установлена монополия государственных предприятий (например, производство и торговля оружием). Некоммерческие организации ограничены в праве П.д.: ее осуществление допустимо постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и ее характер должен соответствовать этим целям (п. 3 ст. 50, п. 1 ст. 2 ГК РФ). Некоторые виды П.д. могут осуществлять только юридические лица, но не граждане (например, дилерскую деятельность на рынке ценных бумаг, банковскую).

Гражданин вправе заниматься П.д. без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего деятельность без образования юридического лица, признается предпринимателем с момента государственной регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства. К деятельности индивидуального предпринимателя применяются правила ГК РФ, которые регулируют деятельность коммерческих организаций, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения (п. 3 ст. 23 ГК РФ). Таким образом, по общему правилу все предприниматели обладают равным правовым статусом.

ГК РФ закрепил презумпцию П.д. гражданина. Она состоит в том, что гражданин, осуществляющий П.д. с нарушением требований о регистрации, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем. Суд может применить к таким сделкам правила об обязательствах, связанных с осуществлением П.д. С позиций же уголовного и административного права такая П.д. является незаконным предпринимательством.

Для занятия П.д. гражданин должен обладать полной дееспособностью. Соответственно, не могут быть предпринимателями граждане, признанные судом недееспособными или ограниченными в своей дееспособности. Предпринимательская дееспособность гражданина возникает по достижении им 18 лет. Из этого общего правила есть ряд исключений (вступление в брак до 18 лет, эмансипация).

Для отдельных категорий граждан законодательством установлен запрет на занятие самостоятельной П.д. При этом в одних случаях закон исходит из несовместимости предпринимательства, с общественным положением лица. Согласно ФЗ РФ от 31 июля



1995 г. № 119-ФЗ "Об основах государственной службы Российской Федерации" государственные служащие не вправе заниматься П.д. лично или через посредников. Самостоятельной П.д. не вправе также заниматься депутаты всех уровней, военнослужащие, судьи, работники прокуратуры, сотрудники органов внутренних дел, органов федеральной безопасности, налоговой полиции, нотариусы. В других случаях запрет на П.д. является результатом наказания. Например, в соответствии с УК незаконное предпринимательство в сфере торговли наказывается наряду с лишением свободы или штрафом еще и лишением права заниматься П.д. в торговле на срок до 5 лет. В ряде случаев от гражданина требуется наличие определенных профессиональных навыков и профессиональной подготовки (например, на частную сыскную деятельность необходимо специальное разрешение – лицензия).

Индивидуальный предприниматель, который не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, может быть признан несостоятельным (банкротом) по решению суда. С момента вынесения такого решения утрачивает силу его регистрация.

До принятия ФЗ о регистрации юридических лиц государственная регистрация индивидуальных и коллективных (коммерческих организаций) предпринимателей регулируется Положением о государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности, утвержденным Указом Президента РФ от 8 июня 1994 г. № 1482.

Наряду с гражданами и юридическими лицами ГК РФ особо выделяет иностранцев. Последние участвуют в П.д. главным образом в форме осуществления инвестиций на территории РФ (см. *Иностранные инвестиции*).

Ответственность за различные правонарушения (помимо гражданских) в сфере П.д. предусмотрена в УК. КоАП, ТК, Законе РСФСР от 22 марта 1991 г. № 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" и т. п. Так, УК в главе "Преступления в сфере экономической деятельности" предусматривает такие составы преступлений, как воспрепятствование законной предпринимательской деятельности, незаконное предпринимательство, лжепредпринимательство, монополистические действия и ограничение конкуренции, незаконное использование товарного знака, заведомо ложная реклама и др.

*Андреев В.К., Додонов В.Н.*

## **Предпринимательское право**

**ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО** – комплексная отрасль законодательства (законодательный массив), регулирующего предпринимательскую деятельность.

Основу этого законодательства составляет гражданское законодательство, регулирующее отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием (п. 1 ст. 2 ГК РФ). Поэтому взаимоотношения предпринимателей, и прежде всего их договоры и возникающие на этой основе обязательства составляют предмет гражданского права. Наряду с этим предпринимательскую деятельность регулируют нормы финансового и налогового, трудового, земельного, уголовного и большинства других отраслей законодательства, нормы которых охватываются понятием публичного права. Таким образом, речь идет о комплексном (разноотраслевом) правовом регулировании некоторой группы общественных отношений, которую следовало бы именовать законодательством о предпринимательстве (или о предпринимательской деятельности). Поскольку юридическая природа этого регулирования неоднородна и отражает различия частноправовой и публично-правовой регламентации, охватываемые понятием "предпринимательское право" нормы юридически разнородны и не могут составлять единой правовой отрасли, занимающей самостоятельное место в системе правовых отраслей. Это не препятствует их объединению в законодательную отрасль (которая состоит из системы нормативных актов, а не норм права, и в силу этого допускает различные группировки и классификации) под условным общим

названием "П.п.". Точно так же в правовой системе отсутствуют такие «отрасли», как, например, жилищное, банковское или транспортное право, в действительности представляющие собой комплексные отрасли законодательства.

Законодательство о предпринимательстве может составлять предмет отдельной учебной дисциплины. Предпринимательское право не следует смешивать с торговым (коммерческим) правом, ибо последнее всегда развивалось как часть (подотрасль) частного права, а в законодательной сфере торговые кодексы (в тех государствах, где они имеются, например в Германии и во Франции) всегда рассматривались как специальные законы по отношению к гражданским кодексам. Нормы финансового, налогового и других отраслей публичного права никогда не входили и не входят в содержание торгового права. Выделение "предпринимательского права" в американском праве имеет иное основание, ибо этому правопорядку не свойственно формальное деление права на публичное и частное и разделение права по отраслям в понимании континентального европейского правопорядка. Попытки переноса этого подхода на почву правопорядка РФ не учитывают его национальных особенностей как традиционной части европейского континентального права, система которого строится на несколько иных подходах.

П.п. не тождественно и хозяйственному праву, концепция которого в РФ всегда связывалась с правовым оформлением административно-командной, планово-централизованной системы управления экономикой, утратившей свое значение при переходе к рыночной организации хозяйства.

*Суханов Е.А.*

## **Предпринимательство**

*см. Предпринимательская деятельность .*

## **Предприятие**

ПРЕДПРИЯТИЕ – имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 132 ГК РФ). В упомянутой статье понятие П. используется в значении объекта прав, и его следует отличать от унитарного предприятия как коммерческой организации (ст. 113–115 ГК РФ). Такая двойственность термина "П." объясняется тем, что по советской традиции под П. понимался не объект, а субъект права (юридическое лицо производственной сферы). О живучести именно таких представлений о П. говорит употребление в правовых актах термина "П." в значении субъекта (например, "малые предприятия"). В русской дореволюционной литературе понятие "П." употреблялось и в третьем значении – предпринимательская деятельность.

П. в целом как имущественный комплекс признается недвижимостью. Этот комплекс может представлять собой цех, другое внутренне обособленное подразделение коммерческой организации, предназначенное для выполнения какой-то функции по осуществлению предпринимательской деятельности.

В составе П. как имущественного комплекса можно выделить следующие виды имущества: недвижимые вещи, движимые вещи, права требования и долги, а также исключительные права. В отличие от ст. 128 ГК РФ эти объекты прав, называемые имуществом, подвергнуты детальной классификации. В частности, можно выделить основные и оборотные средства, нематериальные активы, т. е. разделы бухгалтерского баланса, который коммерческая организация обязана составлять в соответствии с ФЗ о бухгалтерском учете. В соответствии с § 8 гл. 30 ГК РФ состав и стоимость продаваемого П. определяются в договоре продажи на основании полной инвентаризации П., а до подписания договора должны быть составлены и рассмотрены сторонами: акт инвентаризации, бухгалтерский баланс, заключение независимого аудитора о составе и стоимости П., а также перечень всех долгов, включаемых в состав П., характера, размера и сроков их требований

(ст. 561 ГК РФ). Примером передачи права требования П. может служить договор финансирования под уступку денежного требования (гл. 43 ГК РФ).

Таким образом, П. представляет собой своеобразный объект прав, который как имущественный комплекс, используемый в предпринимательской деятельности, может выступать лишь в определенном организационно-имущественном единстве. В то же время в качестве объекта купли-продажи, залога, аренды и других сделок могут выступать отдельные элементы этого комплекса. Исключительные права, в частности права на фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и другие средства индивидуализации продавца и его товаров, работ и услуг, а также принадлежащие ему на основании лицензии права использования таких средств переходят к покупателю, если иное не предусмотрено договором продажи П. (п. 2 ст. 559 ГК РФ).

П. как своеобразный объект прав необходимо отличать от сложной вещи (ст. 134 ГК РФ). В состав сложной вещи не могут входить права требования, долги или исключительные права. В отличие от неделимой вещи, раздел которой в натуре невозможен без изменения ее назначения (ст. 133 ГК РФ), П. может быть разделено на самостоятельные юридические лица или из него может быть выделено новое юридическое лицо. И конечно, часть П. может быть продана, заложена и т. п.

П. как своеобразный объект прав используется только в Предпринимательской деятельности. Он может принадлежать как коммерческой, так и некоммерческой организации (например, мастерская по изготовлению предметов культа или лавка по торговле ими, принадлежащие религиозной организации). В качестве П. может выступать и имущественный комплекс, принадлежащий индивидуальному предпринимателю.

Договор продажи предприятия предусмотрен ГК РФ как один из видов договора купли-продажи.

*Андреев В.К.*

## **Председатель правительства**

**ПРЕДСЕДАТЕЛЬ ПРАВИТЕЛЬСТВА РФ** – одно из высших должностных лиц государства. Возглавляет Правительство РФ. Входит в состав Совета Безопасности, Совета обороны и ряда иных важных координационно-совещательных органов, возглавляемых Президентом РФ. Назначается на должность Президентом РФ с согласия ГД. Может уйти либо быть отправлен в отставку Президентом РФ в составе всего Правительства РФ. Не позднее недельного срока после назначения П.П. РФ представляет Президенту РФ предложения о структуре федеральных органов исполнительной власти. П.П. РФ в соответствии с Конституцией РФ, ФЗ и указами Президента РФ определяет основные направления деятельности Правительства РФ и организует его работу.

*Авакьян С.А.*

## **Представитель власти**

**ПРЕДСТАВИТЕЛЬ ВЛАСТИ** – по смыслу УК должностное лицо правоохранительного или контролирующего органа, а также иное должностное лицо, наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости. В административном праве П.в. – должностное лицо, наделенное по занимаемой должности полномочиями предъявлять юридически властные требования (предписания, указания) и применять меры административной ответственности к органам, должностным лицам и гражданам, не находящимся по службе в их подчинении.

П.в. в сфере охраны общественного порядка выступают работники милиции, т. е. лица рядового и начальствующего состава милиции: состоящие на службе в кадрах органов МВД и имеющие специальные звания милиции, военнослужащие, т. е. лица рядового, сержантского, офицерского состава внутренних войск, армии и флота, исполняющие

обязанности по охране общественного порядка, народные дружинники (граждане, являющиеся членами добровольных народных дружин). При исполнении обязанностей по охране общественного порядка и общественной безопасности они наделены правом отдавать гражданам и должностным лицам обязательные для распоряжения и предъявлять необходимые для охраны правопорядка требования (могут состоять в указании следовать определенным маршрутом или прекратить движение, предъявить документы, соблюдать определенные меры безопасности и т. п. Злостное неповиновение их законным требованиям или распоряжениям образует состав административного правонарушения. предусмотренный ст. 165 КоАП).

К П.в. относятся сотрудники:

- налоговой службы, налоговой полиции, торговой инспекции, службы по обеспечению государственной монополии на алкогольную продукцию;
- валютного контроля, стандартизации, метрологии и сертификации;
- государственного пожарного надзора, санитарно-эпидемиологического надзора и других надзорных структур.

В пределах своей компетенции они вправе давать гражданам и должностным лицам указания и предписания. Невыполнение их или ненадлежащее выполнение влекут административную ответственность по ст. 165(5), 165(9) КоАП. В соответствии с законодательством прокуроры и судьи являются П.в. Проявление неуважения к суду и невыполнение законных требований прокурора влекут административную ответственность по ст. 165(1), 165(10) КоАП. Должностные лица местного самоуправления наделяются полномочиями П.в., принятые или решения в пределах их полномочий, обязательны для исполнения всеми расположенными на территории муниципального образования предприятиями, учреждениями и организациями, а также гражданами. Невыполнение решений органов и должностных лиц местного самоуправления, принятых в пределах их полномочий, влечет административную ответственность по ст. 193(3) КоАП.

*Колодкин Л.М.*

## **Представительная власть**

**ПРЕДСТАВИТЕЛЬНАЯ ВЛАСТЬ** – совокупность полномочий, делегированных народом или его частью своим выборным представителям, объединенным в специальном коллегиальном учреждении (парламенте, муниципальном совете), на строго определенный срок, а также совокупность самих представительных органов власти. Понятие "П.в." характеризует не столько функциональное назначение, сколько природу власти, способ ее осуществления. П.в. нельзя отождествлять с законодательной властью, поскольку не всякая П.в. включает законодательные полномочия (так, осуществляющие П.в. муниципальные советы не могут законодательствовать), и наоборот, не всякая законодательная власть осуществляется органами П.в. (например, законодательная власть абсолютного монарха). Кроме того, П.в. помимо нормотворческих включает в себе контрольные, а иногда распорядительные и иные полномочия. Характер П.в. во многом определяется видом (принципом) представительства. В науке конституционного права различаются сословное, национальное (народное), корпоративное, конфессиональное, региональное и этническое представительство.

*Додонов В.Н.*

## **Представительная демократия**

**ПРЕДСТАВИТЕЛЬНАЯ ДЕМОКРАТИЯ** – понятие конституционного права, имеющее следующие составные части: систему избираемых представительных органов государственной власти или местного самоуправления, а также выборных должностных лиц государства или местного самоуправления (депутат, губернатор, глава муниципального

образования); систему демократических институтов, отражающая связи и взаимоотношения избранных с избирателями, населением. Имеются в виду регулярные встречи депутатов и должностных лиц с населением, информирование о своей деятельности и мероприятиях соответствующего представительного органа, исполнительного аппарата. Это также связи депутатов и должностных лиц с партиями политическими и движениями, опора на общественность и т. д.: систему демократических форм работы, применяемых внутри представительных органов, деятельности выборных должностных лиц и приданного им аппарата. Например, это работа представительного органа на сессиях, заседаниях, проводимых публично и гласно, с широкой дискуссией по обсуждаемым вопросам, депутатскими запросами и сообщениями представителей исполнительной власти, созданием депутатских объединений, комитетов и комиссий, парламентскими слушаниями и др.

*Авакьян С.А.*

## **Представительство**

ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО – 1) правоотношение, содержание которого составляет право одного лица (представителя) действовать в интересах и за счет другого лица (представляемого), возникающее в силу односторонней сделки (выдачи доверенности), двусторонней (заключения договора), либо в силу закона. Институт П. известен ряду отраслей права и международному праву, в связи с чем его иногда называют межотраслевым институтом. Из п. 1 ст.182 ГК РФ следует, что необходимый и специфический признак гражданско-правового П. - выступление одного лица от имени и в интересах другого в пределах предоставленных полномочий. В то же время п. 1 не содержит самого понятия П. Это связано с тем, что в науке гражданского права оно до сих пор не выработано. Если в гражданском праве П. связано с совершением юридических действий от имени представляемого, порождающих для него обязательные юридические последствия, то в уголовном, гражданском и арбитражном процессе представителями именуется лица, которые оказывают представляемому юридическую помощь, действуя при этом от собственного имени, хотя и в интересах представляемого.

Представитель в гражданском процессе выступает от имени представляемого лишь в случае, когда совершает юридические действия, порождающие для представляемого определенные юридические последствия(например, заключение мирового соглашения). Во всех иных случаях (составление процессуальных документов, выступление с речью в суде и др.) судебные представители действуют от собственного имени в интересах представляемого. Вопрос о том, следует ли рассматривать гражданско-процессуальное П. как одну из разновидностей общегражданского П. или как самостоятельный вид П., является дискуссионным. Но в связи с тем, что внутренние отношения представительства (между представителем и представляемым) в гражданском процессе регулируются нормами материального, а внешние (между представителем и судом (арбитражным судом)) – нормами процессуального права, следует признать, что гражданско-процессуальное П. являет собой институт, содержащий нормы и материального и процессуального права.

2) Обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту (ст. 55 ГК РФ). П. отличается от филиала тем, что последний выполняет вне места расположения юридического лица не одну, а все его функции или их часть, в том числе представляет интересы. В то же время в правовом статусе филиала и П. есть много общего. И те и другие не являются юридическими лицами, наделяются имуществом юридическим лицом, их создавшим, и действуют на основании утвержденных им положений. Руководители П. назначаются юридическим лицом и действуют на основании его доверенности. П. должны быть указаны в учредительных документах создавшего их юридического лица.

## Предупреждение

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ – 1) согласно ст. 90 УК одна из принудительных мер воспитательного воздействия, которая может быть назначена лицу, не достигшему 18 лет, впервые совершившему преступление небольшой или средней тяжести. П. состоит в разъяснении вреда, причиненного его деянием, и последствий повторного совершения преступлений, предусмотренных УК;

2) вида административного взыскания, предусмотренного ст. 24 КоАП. П. применяется к лицам, виновным в совершении незначительных административных проступков и может налагаться только в случаях, когда оно предусмотрено в санкции нормы, устанавливающей ответственность административную. Чаще всего П. предусматривается в качестве альтернативы штрафу. К нему могут быть присоединены дополнительные меры административного взыскания в виде возмездного изъятия и конфискации. П. оформляется постановлением по делу об административном правонарушении.

Лицо, подвергнутое П., в течение года считается наказанным в административном порядке, а повторное в течение года совершение однородного правонарушения рассматривается в качестве обстоятельства, отягчающего административную ответственность (п. 2 ст. 35 КоАП). П. следует отграничивать от устного замечания в порядке ст. 22 КоАП, которое не является мерой административного взыскания и не влечет указанных последствий.

*Колодкин Л.М.*

## Предупреждение преступности

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ ПРЕСТУПНОСТИ – буквально означает предохранение людей, общества, государства от преступлений. П.п. представляет собой сложный комплекс разнообразных мер упреждающего воздействия на все, что порождает, воспроизводит это социально негативное явление. определяет его неблагоприятные тенденции, качественно-количественные характеристики. Соответственно, по уровню, масштабу, содержанию выделяются разнообразные виды и формы П.п.: общесоциальное и специально-криминологическое предупреждение, профилактика, предотвращение и пресечение преступлений и др. П.п. – наиболее действенный путь борьбы с преступностью прежде всего потому, что обеспечивает выявление и устранение (нейтрализацию, блокирование) его корней. В значительной мере это упреждение самой возможности совершения преступлений. В процессе П.п. криминогенные факторы могут подвергаться направленному и ненаправленному воздействию тогда, когда они еще не набрали силы и поэтому легче поддаются устранению.

Наряду с этим арсенал средств П.п. позволяет прерывать замышляемую или уже начатую преступную деятельность, не допускать наступления вредных последствий посягательств на общественные отношения. Предупреждение преступности дает возможность решать задачи борьбы с нею наиболее гуманными способами, с наименьшими издержками для общества, в частности без включения на "полную силу" сложного механизма уголовной юстиции и без применения такой острой формы государственного принуждения, как уголовное наказание. Наконец, П.п., воздействуя на самые разнообразные криминогенные факторы, имеет изначально комплексный характер, обеспечивает использование не только правовых, но и экономических, социально-политических, организационных, технических и других средств.

В соответствии с этим правовая основа П.п. включает в себя нормы различных отраслей права. Базисное значение имеет ряд положений Конституции РФ. При проведении предупредительных мероприятий недопустимо умаление достоинства личности (ст. 21); никто не вправе проникать в жилище против воли проживающих в нем лиц иначе как в случаях, установленных законом, или на основании судебного решения (ст. 25); никто не

может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда (ст. 35) и т. д. Для организации и осуществления виктимологической профилактики основополагающее значение имеет ст. 52 Конституции РФ, устанавливающая, что права потерпевших от преступлений и злоупотреблений властью охраняются законом. Значение уголовного права для правового регулирования П.п. заключается прежде всего в том, что его нормами определяется круг деяний, запрещенных под угрозой уголовной ответственности. Весь процесс исполнения наказаний, который регулируется уголовно-исполнительным правом, способствует П.п. Для предупреждения рецидива преступлений особое значение имеют нормы уголовно-исполнительного законодательства, регламентирующие порядок освобождения из мест лишения свободы, трудовое и бытовое устройство освобожденных, административный надзор за освобожденными.

Уголовно-процессуальный закон, определяя общую задачу П.п., устанавливает конкретные процессуальные меры предупредительного характера в виде представлений органа дознания, следователя, прокурора, частных определений (постановлений) суда. Ярко выраженную криминологическую функцию выполняют административно-правовые средства борьбы с пьянством, наркотизмом, проституцией, нарушениями правил торговли, посягательствами на права потребителей, экологическими правонарушениями и др. Нормы рассмотренных отраслей права несут основную нагрузку в деле юридического упорядочения (правового-регулирования) процесса. Далее следуют нормы гражданского права (например, ст. 30 ГК РФ, предусматривающая ограничение дееспособности граждан, злоупотребляющих спиртными напитками или наркотическими средствами), семейного (например, ст. 69, 73 СК, регламентирующие основания, порядок и последствия лишения либо ограничения родительских прав), а также трудового, финансового, земельного и других отраслей (подотраслей) права.

Общесоциальное П.п. осуществляется в ходе позитивного развития общества, совершенствования его экономических, политических, социальных и иных институтов, обеспечивающего устранение из жизни кризисных явлений и диспропорций. Цель П.п. здесь не ставится. Но эти преобразования сокращают масштабы таких явлений, как нищета, безработица, детская беспризорность, бытовая неустроенность, которые, как известно, интенсивно продуцируют преступность. Общесоциальное П.п. способно также эффективно воздействовать на детерминанты преступности, проявляющиеся в сфере культуры и нравственных отношений. Действует оно и в правовой сфере. Это, например, совершенствование законодательства, имеющего предмет правового регулирования разнообразные общественные отношения (трудовые, семейные и т. д.), которые, будучи нормативно неупорядоченными, могут играть криминогенную роль.

В отличие от общесоциальных, специально-криминологические меры осуществляются целенаправленно в интересах П.п. Таковы, например, профилактические операции, проводимые органами внутренних дел, или административный надзор за определенными категориями лиц, освобожденных из мест лишения свободы. Специальная предназначенность – главная особенность этого вида П.п.

Принято различать профилактику, предотвращение и пресечение преступлений. Профилактика – это меры по выявлению, устранению (нейтрализации, блокированию, ограничению сферы действия), причин, условий, других детерминант преступлений. Под предотвращением понимается деятельность, направленная на недопущение замышляемых или подготавливаемых преступлений. Это качественно иная ситуация в генезисе преступного поведения: опасность преступления возникает из-за того, что лицо уже выбрало его объект, провело на нем «разведку», начало изготавливать соответствующие технические приспособления и т. д. Очевидно, что и меры будут разными. В частности, если в первом случае уместны профилактические беседы работников милиции, оказание помощи в трудоустройстве, лечении от алкоголизма, то во втором – использование лиц, сотрудничающих с милицией на конфиденциальной основе. Наконец, пресечение – это действия, обеспечивающие прекращение уже начатых преступлений на стадии покушения

либо последующих эпизодов (при длящихся или серийных преступлениях). Здесь ситуация ближе всего к достижению преступного результата, и содержание мер по отвлечению вреда или опасности будет уже иным, например, устройство засады, задержание преступника с поличным и т. п.

В зависимости от масштаба применения меры П.п. делятся на общегосударственные (федеральные программы); относящиеся к большим социальным группам; относящиеся к отдельным объектам или микрогруппам; индивидуальные. П.п. применительно к социальным группам – это меры, затрагивающие, например, несовершеннолетних, безработных, беженцев и вынужденных мигрантов. П.п. на отдельном объекте, в микрогруппе – это выявление и устранение обстоятельств, способствующих правонарушениям на конкретном предприятии, в зоне отдыха, данном учебном коллективе, или, например, переориентация молодежной группировки с антиобщественной направленностью поведения. Индивидуальные меры предназначены для оказания предупредительного воздействия на конкретных лиц, их ближайшее окружение.

Меры П.п. могут быть экономическими, политическими, социальными, организационно-управленческими, культурно-воспитательными, правовыми и иными. Насыщение рынка товарами массового спроса, повышения уровня доходов населения, целевые ассигнования на улучшение работы по устранению обстоятельств, способствующих определенной разновидности преступности, – это экономические меры П.п. Пример политических мер П.п. – решение органов власти о разграничении полномочий федерального центра и субъектов Федерации в области общественной безопасности, охраны правопорядка. К социальным мерам относится, к примеру, защита интересов малообеспеченных слоев населения, жизненное устройство беженцев, вынужденных переселенцев, безработных. В качестве организационно-управленческих мер П.п. можно указать на его программно-целевое планирование или координацию субъектов П.п. Культурно-воспитательные меры включают разнообразные усилия по утверждению в жизни общества законов высокой нравственности, устранению явлений моральной безнормативности и деградации, эффективному противостоянию массовой культуре, пропаганде эгоцентризма, зоологического индивидуализма, насилия, «суперменства», жестокости, сексуальной распущенности. Типичный пример правовых (не только по форме, но и по содержанию) мер предупреждения преступности – применение норм уголовного закона с "двойной превенцией" (ст. 116, 119, 218, 222, 224, 240 и др. УК). Наряду с перечисленными мерами П.п. можно, например, назвать предупредительные меры демографического, экологического, технического характера.

Решение задач П.п. может быть, как свидетельствует отечественный и зарубежный опыт, организовано по-разному. При всех вариантах различий наиболее значимы два из них. Это, во-первых, создание структур (служб, подразделений), специализирующихся только на предупредительной деятельности. В некоторых зарубежных странах создаются организационные структуры, специализирующиеся исключительно на виктимологической профилактике. Во-вторых, задачи П.п. могут возлагаться на субъектов, которые в том или ином объеме выполняют иные функции. В РФ предпочтение отдано второму варианту (за некоторыми исключениями, относящимися к органам внутренних дел). Оптимальная организация П.п. немыслима без ее всестороннего, качественного информационного обеспечения. Наряду с правовой и собственно криминологической это информация экономическая, политическая, социальная, демографическая, социально-психологическая, технологическая, медицинская, педагогическая и др. Неотъемлемый элемент организации П.п. – его планирование, осуществляемое в разных формах и на различных уровнях. Специальные разделы, касающиеся мер П.п., включаются в федеральные программы РФ по усилению борьбы с преступностью.

Имеется опыт подготовки и реализации региональных и отраслевых программ. По отдельным (иногда типовым) планам проводятся комплексные операции по П.п. различных видов. Мероприятия по П.п. отражаются (порой в особых разделах) в текущих планах работы



правоохранительных органов, их служб, а также в индивидуальных планах сотрудников. Эффективность предупредительной деятельности находится в прямой зависимости от уровня взаимодействия широкого круга ее субъектов. Практика выработала различные формы взаимодействия специализированных и неспециализированных, государственных и негосударственных субъектов П.п. Это взаимный обмен криминологической и иной информацией, совместное планирование мероприятий, проведение совещаний, деловых встреч для согласования усилий по П.п., взаимное консультирование по этим вопросам, совместная (так называемая эстафетная) работа и др. Контроль как элемент организации П.п. включает систематическое наблюдение и проверку исполнения соответствующих планов, программ, решений. Наконец, важный момент организации П.п. – его кадровое и иное ресурсное обеспечение. Определенные резервы содержит последовательная специализация структурных подразделений или хотя бы отдельных сотрудников, сочетаемая с профильным обучением, переподготовкой и повышением квалификации. Должны быть созданы необходимые организационные и финансовые условия для привлечения к решению разнообразных и сложных задач П.п. различных экспертов из числа специалистов в области экономики, политологии, социальной работы, психологии, педагогики и других отраслей знаний.

Наряду с правовыми и организационными основами П.п. базируется на определенных тактических принципах и положениях. Многообразные приемы предупредительной деятельности, осуществляемой различными субъектами, могут быть сгруппированы в рамках методов П.п. К ним прежде всего относится метод убеждения в самом широком смысле этого слова. Убеждают (и переубеждают) угроза уголовным наказанием, выступления сотрудников правоохранительных органов в СМИ, профилактические беседы работников милиции с лицами, освобожденными из мест лишения свободы, и др. Цели П.п. достигаются также путем выявления и устранения объективных (внешних) причин и условий, способствующих совершению преступлений. Первостепенное значение здесь имеет оказание лицам, подвергающимся предупредительному воздействию, реальной социальной помощи в решении вопросов жизненного устройства. Наконец, в порядке, предусмотренном законом, в качестве метода П.п. используется принуждение.

К неспециализированным государственным субъектам П.п. относятся прежде всего органы законодательной и исполнительной власти РФ и ее субъектов. Они формируют законодательную и иную нормативно-правовую основу П.п., устанавливая компетенцию, права и обязанности других субъектов этой деятельности осуществляют ее финансовое, материально-техническое, кадровое и иное ресурсное обеспечение, планирование, контроль в данной области, а также непосредственно проводят на различных уровнях целенаправленные мероприятия по П.п. Особую роль в деле П.п. играют многочисленные органы государственного контроля: Государственной налоговой службы, Антимонопольного комитета, Госстандарта, Госторгинспекции, Государственной инспекции по контролю за ценами, по обеспечению государственной монополии на алкогольную продукцию, санэпиднадзора, лесной и рыбной охраны и др. Наряду с органами власти значительный вклад в дело П.п. призвано вносить местное самоуправление путем использования своих полномочий по управлению муниципальной собственностью, утверждению и исполнению местного бюджета, решению иных вопросов местного значения, но прежде всего и главным образом по осуществлению охраны общественного порядка.

Определенную роль в П.п. играют учреждения культуры, здравоохранения, образования и т. д. Неспециализированными субъектами П.п. являются также различные общественные формирования: политические партии, движения, фонды, религиозные организации. Например, все активнее проявляют себя религиозные конфессии, представители которых занимаются воспитательно-профилактической работой с осужденными, проводят благотворительные акции. Определенные задачи в сфере специально-криминологического П.п. решают также уличные, квартальные, домовые комитеты, родительские советы школ, попечительские, благотворительные организации. В

отличие от них к специализированным субъектам П.п. относятся такие структуры, для которых предупредительная деятельность является единственной либо профилирующей, основной (одной из основных). Это прежде всего правоохранительные органы.

Суды всей своей деятельностью так или иначе способствуют П.п. и других правонарушений. Одна из целей применения наказания к преступникам состоит в том, чтобы не допустить совершения ими новых преступлений (специальная или частная превенция). Наряду с этим наказание предохраняет других лиц от совершения преступлений (общая превенция). Осуществляя правосудие по уголовным делам, суд исследует как причины и условия преступления, непосредственно входящие в характеристику объективной и субъективной сторон деяния. так и криминогенные факторы, проявившиеся иным путем, в частности в виде обстоятельств, влияющих на степень и характер ответственности. Суд, рассматривая уголовное дело, не ограничивает П.п. собственным исследованием причин и условий преступления – он также контролирует профилактическую работу других специализированных и неспециализированных субъектов П.п., оценивает ее с точки зрения законности, а также полноты, своевременности, эффективности. Суд должен выяснить, какие меры приняты по представлению следователя (прокурора). При установлении фактов игнорирования этих документов, их несвоевременного или формального рассмотрения суд выносит частные определения (постановления) в адрес тех организаций, предприятий, учреждений, которым направляется представление, либо в вышестоящие органы.

Аналогичным образом реагирует суд на факты невыполнения (формального, некачественного исполнения) органами дознания, следователями их юридической обязанности выявлять причины и условия, способствующие совершению преступлений. Велика роль суда в П.п. путем реализации норм уголовного законодательства с "двойной превенцией". Так, назначая наказание за угрозу убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, суд, несомненно, способствует предупреждению других, как правило более опасных преступлений (в данном случае убийств), которые с высокой долей вероятности могли бы быть совершены в случае реального исполнения запугиваний, обещаний расправиться и т. п. Аналогичным образом срабатывает механизм специально-криминологического предупреждения при рассмотрении судами дел частного обвинения, а также о вовлечении несовершеннолетних в преступную деятельность, о незаконном ношении, хранении, приобретении, изготовлении или сбыте оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ и других преступлениях. П.п. осуществляется судами не только путем уголовного, но и административного, а также гражданского судопроизводства. В последнем случае определенную роль играют арбитражные суды, особенно в части выявления и устранения обстоятельств, способствующих уголовно-наказуемым посягательствам на экономические отношения.

Особая роль органов внутренних дел в решении этой задачи определяется разнообразием компетенции, широким спектром полномочий по осуществлению оперативно-розыскной, административно-юрисдикционной, уголовно-процессуальной и иных видов деятельности. Криминальная милиция, действующие в ее составе оперативно-розыскные аппараты уголовного розыска, по борьбе с экономическими преступлениями, с организованной преступностью и коррупцией вносят решающий вклад в дело предотвращения замышляемых и подготавливаемых, пресечения начатых преступлений. Наряду с этим они проводят работу, направленную на выявление и оперативное устранение (блокирование, нейтрализацию) причин и условий. способствующих совершению преступлений различных видов. Значительный удельный вес занимают предупредительные функции в деятельности подразделений криминальной милиции по борьбе с незаконным оборотом наркотиков. Сугубо профилактические функции выполняют подразделения по предупреждению правонарушений несовершеннолетних.

Наряду с оказанием непосредственного воспитательно-профилактического воздействия на «трудных» подростков. состоящих на учете в милиции, указанные подразделения проводят большую работу по оздоровлению их социальной среды, выявлению и

устранению вредных влияний со стороны неблагополучных семей, сверстников и т. д. Участковые инспектора милиции осуществляют практически все функции милицейской профилактики. В оперативном реагировании как на преступления, так и на действия, ситуации, чреватые угрозой их совершения, большую роль играют дежурные части милиции. Большим предупредительным потенциалом обладает патрульно-постовая служба, обеспечивающая общественный порядок на улицах. Осуществляя патрулирование, они выявляют места возможного совершения преступлений, появления и укрытия преступников. концентрации лиц с антиобщественной направленностью поведения и в зависимости от обстановки либо сами непосредственно пресекают противоправные действия, либо немедленно сигнализируют в дежурные части, оперативно-розыскные и другие службы. На П.п., связанных с оружием и боеприпасами, их незаконным оборотом. направлена деятельность такого звена милиции общественной безопасности, как подразделения лицензионно-разрешительной работы.

Паспортно-визовая служба способствует П.п., связанных с пребыванием в РФ иностранных граждан. Широкий комплекс мер. направленных на предупреждение автотранспортных преступлений, осуществляет ГИБДД: контроль за техническим состоянием автотранспортных средств, соблюдением правил дорожного движения, обеспечение допуска к управлению транспортом специально подготовленных лиц, разъяснительная работа с населением и многое другое. Наряду с этим сотрудники ГИБДД участвуют в проведении мероприятий по предупреждению других преступлений. включая организованную и профессиональную преступность (изымая при проверках автотранспорта похищенное имущество, наркотики. используемое в преступных целях оружие, боеприпасы и т. д.). Полностью подчинена задачам П.п., прежде всего краж, бандитских и разбойных нападений, деятельность подразделений вневедомственной охраны. Они обследуют объекты хранения имущества, проверяют их укрепленность, обеспечивают физическую и техническую охрану, оперативно реагируют на сигналы о противоправном проникновении в жилища и служебные помещения. Следственные аппараты органов внутренних дел выявляют причины и условия, способствующие совершению преступлений и вносят представления об их устранении. Наряду с этим они ведут предупредительную работу в непроцессуальных формах, например, принимают участие в правовом просвещении и воспитании. Подразделения противопожарной службы ведут работу по предупреждению поджогов, фактов неосторожного обращения с огнем. В отраслевых службах органов внутренних дел создаются специализированные подразделения (группы) по профилактике преступлений либо предупредительные функции возлагаются на специально выделенных сотрудников. На воздушном, водном и железнодорожном транспорте, режимных объектах и территориях П.п. в полном объеме занимаются органы внутренних дел на транспорте и спецмилиция.

Место и роль прокуратуры в ряду субъектов специально-криминологического предупреждения определяются прежде всего ее статусом как единой федеральной централизованной системы органов, осуществляющих от имени РФ надзор за исполнением действующих на ее территории законов. Первостепенное значение в этом плане имеет прокурорский надзор за исполнением законов федеральными министерствами и ведомствами, представительными (законодательными) и исполнительными органами субъектов РФ, местным самоуправлением, органами контроля, военного управления их должностными лицами, а также за соответствием закону издаваемых ими правовых актов. Выявляя и пресекая (путем опротестования, возбуждения уголовного или административного преследования) нарушения законодательства о собственности, приватизации, землепользовании, налогах, внешнеэкономической, кредитно-финансовой деятельности, прокуратура способствует введению в правовое русло и стабилизации базовых экономических отношений, устранению криминально-опасных ситуаций, ограничению сферы действия причин и условий, способствующих хищениям, хозяйственным, должностным и иным преступлениям.

П.п. способствует также прокурорский надзор за исполнением законов органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, дознание и предварительное следствие. Прокурор наблюдает за исполнением этими органами их обязанностей по профилактике, предотвращению и пресечению преступлений и реагирует на нарушения закона, которые могут выражаться в активных действиях противоправного характера (например, нарушения прав граждан при проведении профилактических мероприятий) либо в форме бездействия (непринятие необходимых мер). Значительный объем предупредительной работы как в процессуальных, так и непроцессуальных формах выполняется при расследовании уголовных дел о преступлениях, отнесенных к компетенции прокуратуры, а также любых других, принятых к ее производству. Для П.п. в форме рецидива большое значение имеет прокурорский надзор за законностью деятельности администрации органов и учреждений, исполняющих наказания и назначенные судом меры принудительного характера в местах содержания заключенных под стражей, а также за исполнением милицией, законодательства об административном надзоре за определенными категориями лиц, освобожденных из мест лишения свободы. В процессе судебного разбирательства уголовных дел прокурор выявляет обстоятельства, способствовавшие совершению преступления: оценивает обоснованность, полноту, законность предупредительных мер, принятых на стадии предварительного расследования. Он также осуществляет надзор за применением судом мер наказания, имеющих предупредительное значение. На прокуратуру возлагается координация деятельности всех правоохранительных органов по борьбе с преступностью, включая П.п.

Органы Федеральной службы безопасности наряду с проведением разведывательной и контрразведывательной работы и расследованием дел о преступлениях против основ конституционного строя и безопасности государства осуществляют предупреждение наиболее опасных преступлений в сфере экономики, пресекают проявления организованной преступности.

Органы Федеральной службы налоговой полиции вносят весомый вклад в решение жизненно важной для общества и государства задачи прекращения массового, беспрецедентного по масштабам и негативным последствиям уклонения физических и юридических лиц от уплаты налогов. Оперативно-розыскные, процессуальные и иные возможности налоговой полиции используются для предупреждения не только налоговых преступлений, но и связанных с ними проявлений организованной экономической преступности и коррупции.

Органы таможенной службы проводят работу по предупреждению разграбления богатств страны путем криминального экспорта, многочисленных злоупотреблений в сфере внешнеэкономической деятельности, контрабанды, уклонений от уплаты таможенных платежей и других преступлений, связанных с нарушением таможенного законодательства.

П.п. осуществляется также специализированными негосударственными структурами и отдельными гражданами. Прежде всего следует назвать структуры (лица), занимающиеся частной детективной и охранной деятельностью. Многие из оказываемых ими услуг (изучение рынка, сбор информации для деловых переговоров, выявление некредитоспособных или ненадежных деловых партнеров, сбор сведений по уголовным делам, защита жизни и здоровья граждан, охрана имущества собственников, обеспечение порядка в местах проведения массовых мероприятий и др.) способствуют решению задач П.п.

К сожалению, частный сыск и охрана на деле оказались не свободными от ряда издержек, имеющих не антикриминогенное, а противоположное содержание (на деле способствующих совершению преступлений). Из числа общественных структур к специализированным субъектам П.п. традиционно относились общественные пункты охраны порядка, добровольные народные дружины (ДНД), комиссии предприятий по борьбе с пьянством, советы профилактики трудовых коллективов, общественные помощники прокуроров, следователей, внештатные сотрудники милиции. К настоящему времени

некоторые из названных формирований (например, советы профилактики) прекратили свое существование, деятельность других (например, ДНД) значительно сузилась и во многом наполнилась новым содержанием, организуется и стимулируется по-новому. Ведется поиск качественно новых форм привлечения граждан к охране правопорядка. Это, например, создание (по опыту ряда стран) локальных общественных формирований (объединение мелких предпринимателей для борьбы с вымогательством: ассоциация родителей, старших братьев и сестер, создаваемая в целях пресечения сексуальных посягательств на детей и подростков), структур, сориентированных на предупредительную работу с жертвами преступлений из числа владельцев автотранспорта, садовых участков, дач и др. Что касается граждан, то отнесение их к числу субъектов П.п. (как это делалось в прошлом), вряд ли оправдано. В качестве таковых они могут рассматриваться лишь как носители конкретных прав и обязанностей в связи с исполнением некоторых социальных ролей, например родителей, опекунов, членов специализированных общественных формирований.

Индивидуальная профилактика направлена на выявление и устранение криминогенных факторов, непосредственно связанных с поведением, образом жизни, средой. Индивидуально-профилактические меры осуществляются в отношении освобожденных из мест лишения свободы, осужденных к мерам наказания, не связанным с лишением свободы, совершающих административные правонарушения, и других категорий лиц, чье поведение, антиобщественные связи, неблагоприятные условия нравственного формирования и развития личности свидетельствуют о возможности их становления (или возврата) на преступный путь. Такие лица ставятся на профилактический учет милиции. Установление специальных правил поведения, ограничение прав лиц, подвергающихся индивидуально-профилактическому воздействию, возможно на основаниях и в порядке, предусмотренных законом.

Причины, условия и иные детерминанты преступного поведения нередко проявляются (безотносительно к антиобщественному поведению конкретных лиц) в различных сферах социальной жизни: семейно-бытовой, досуговой, производственно-трудовой, в сфере частного предпринимательства, приватизации, кредитно-финансовых отношений, внешнеэкономической деятельности и т. д. В целях выявления криминогенных факторов в названных и других сферах осуществляются меры общей профилактики. Для решения задач общей профилактики преступлений анализируются качественно-количественные показатели преступности и других правонарушений, сведения об их причинах и условиях, проводятся прикладные криминологические исследования на отдельных объектах (в регионах, отраслях хозяйства), целевые профилактические операции; о криминогенных факторах, путях и средствах их устранения (нейтрализации, блокирования) информируются органы власти, местного самоуправления, управления коммерческими и некоммерческими организациями; разрабатываются и осуществляются финансово-экономические, организационные, технические и иные меры предупреждения преступлений; проводится работа по повышению юридической культуры граждан.

Профилактика виктимологическая включает деятельность правоохранительных органов, различных социальных институтов, направленную на выявление, устранение, нейтрализацию факторов, обстоятельств, ситуаций, формирующих виктимное поведение; выявление групп криминального риска, конкретных лиц повышенной степенью виктимности и воздействия на них и социальную среду в целях восстановления или активизации их защитных свойств; разработку и реализацию средств защиты граждан от преступлений (см. *Виктимология* ).

*Алексеев А.И.*

## **Предъявительская ценная бумага**

ПРЕДЪЯВИТЕЛЬСКАЯ ЦЕННАЯ БУМАГА – 1) см. *Бумаги на предъявителя* ; 2) ценные бумаги, срок исполнения по которым обозначен как срок "по предъявлении" или "до

востребования".

## Президент государства

ПРЕЗИДЕНТ ГОСУДАРСТВА (лат. *praesidens* – сидящий впереди) – в государствах с республиканской формой правления (см. *Республика*) единоличный орган государственной власти П.г. является высшим должностным лицом государства. Зачастую – верховным главнокомандующим вооруженными силами государства. Статус П.г. обусловлен его предназначением.

В мировой практике существуют следующие варианты П.г.:

- а) глава исполнительной власти;
- б) П.г. – глава государства;
- в) глава государства и глава исполнительной власти;
- г) глава государства, глава исполнительной власти и глава правительства.

В качестве главы исполнительной власти П.г. включается в систему органов исполнительной власти, он – высшее звено данной системы. В качестве главы государства П.г. стоит несколько особняком от законодательной, исполнительной и судебной властей. Поскольку он может обеспечивать согласованно функционирование и взаимодействию других ветвей власти, многие исследователи делают вывод, что он представляет отдельную ветвь государственной власти – президентскую власть.

Роль П.г. зависит от того, какая форма правления в государстве избрана. Если это президентская республика, то налицо сильная или даже сверхсильная президентская власть, включая:

- руководство осуществлением внутренней и внешней политики;
- формирование правительства и определение направлений его работы, назначение и освобождение высших должностных лиц системы исполнительной власти, представление парламента кандидатур для назначения на ряд высших должностей и судей высших судов государства;
- представление в парламент законопроектов, подписание и обнародование законов, право вето и право роспуска парламента;
- собственное правотворчество;
- обеспечение безопасности и обороноспособности государства включая функции верховного главнокомандующего и руководителя совета безопасности, назначение высшего военного командования.

Если это парламентарная республика, П.г. не обладает реальной сильной властью, в большей мере осуществляет представительские функции, если и назначает ряд высших должностных лиц или подписывает акты, то скорее в порядке формальной и заранее подготовленной процедуры.

Чаще всего П.г. избирается населением путем прямых выборов. Однако могут быть также:

- косвенные выборы П.г. – коллегией выборщиков, которые избираются населением (например США);
- выборы парламентом государства (например, Израиль, Греция и др.);
- выборы специальной избирательной коллегией (собранием), в которую (которое) обычно включаются наряду с членами парламента также представители территорий, на которые делится государство, делегируемые их законодательными собраниями или органами управления (например, П.г. ФРГ избирается Федеральным собранием, П.г. Италии – избирательной коллегией, в которую наряду с депутатами обеих палат парламента входят представители органов управления областей).

Как правило, для П.г. устанавливается более высокий возрастной ценз. Например, в США и РФ – 35, ФРГ – 40, Италии – 50 лет. В некоторых странах устанавливается и верхний возрастной предел, обычно не более 65 лет. Срок полномочий П.г. не одинаков в различных странах, обычно предпочтение отдается 4, 5, 6 или 7 годам. В некоторых странах П.г.

избирается лишь на 1 срок. Однако чаще разрешается избрание на 2 срока вообще (например, США) или же на 2 срока подряд (например, РФ).

Только в некоторых странах предусмотрен пост вице-президента (например, США, Индия, Бразилия, Коста-Рика, Колумбия). В РФ этот пост существовал с 1991 по 1993 г. Вице-президент выполняет поручения П.г., а также замещает его в случае невозможности осуществлять полномочия. В других странах функции президента в случае его кончины, отставки, невозможности выполнять обязанности по состоянию здоровья или при отрешении от должности возлагаются на премьер-министра либо на председателя парламента или на председателя верхней палаты парламента.

П.г. обладает личной неприкосновенностью. Прежде чем привлечь П.г. к ответственности за конкретное правонарушение, надо решить вопрос о дальнейшем пребывании на посту П.г. Для этого предусматривается такая мера конституционной ответственности президента, как отрешение от должности (см. *Импичмент*).

*Авакьян С.А.*

## Президент РФ

ПРЕЗИДЕНТ РФ – глава государства. Пост Президента РФ был учрежден путем проведения референдума РФ 17 марта 1991 г. По введенной тогда модели Президент являлся высшим должностным лицом РСФСР и главой исполнительной власти в РСФСР. Президентом мог быть избран не более чем на 2 срока подряд гражданин РСФСР не моложе 35 и не старше 65 лет, обладающий избирательным правом. Срок полномочий – 5 лет.

По действующей Конституции РФ (ст. 81) П. РФ избирается на 4 года. Им может быть избран только гражданин РФ не моложе 35 лет (верхнего предела нет), постоянно проживающий в РФ не менее 10 лет. Одно и то же лицо не может занимать должность П. РФ более 2 сроков подряд (это значит, что после перерыва оно снова может претендовать на избрание).

Порядок выборов Президента определяется ФЗ РФ от 17 мая 1995 г. № 76-ФЗ "О выборах Президента Российской Федерации". В соответствии с Конституцией РФ выборы П. РФ назначает СФ. Выдвижение кандидата производится на съезде (конференции) избирательного объединения (т. е. партии, движения) или избирательного блока (т. е. объединения нескольких партий, движений) тайным голосованием. Кроме того, непосредственно граждане могут образовать инициативную группу избирателей в количестве не менее 100 человек для выдвижения кандидата на должность П. РФ. Как избирательное объединение, избирательный блок, так и инициативные группы избирателей обязаны собрать в поддержку своего кандидата не менее 1 млн. подписей избирателей. Кандидаты регистрируются ЦИК. Выборы П. РФ считаются состоявшимися, если в них приняло участие не менее половины избирателей, внесенных в списки. Победившим объявляется кандидат, набравший более половины голосов избирателей, принявших участие в голосовании. Если в бюллетень включено более двух кандидатов и ни один из них не избран, ЦИК назначает повторное голосование по двум кандидатам, получившим наибольшее число голосов. Победившим во втором туре считается кандидат, получивший большее число голосов избирателей по отношению к своему сопернику при условии, что число голосов избирателей, поданных за победителя, больше числа голосов, поданных против всех кандидатов. Если выборы не выявили победителя, СФ назначает повторные выборы. Все избирательные действия повторяются, но сроки сокращаются на треть.

Избранный П. РФ вступает в должность на 30-й день со дня официального объявления ЦИК о результатах выборов. При этом он приносит присягу народу (ст. 82 Конституции): "Клянусь при осуществлении полномочий Президента Российской Федерации уважать и охранять права и свободы человека и гражданина, соблюдать и защищать Конституцию Российской Федерации, защищать суверенитет и независимость, безопасность и целостность государства, верно служить народу". Присяга приносится в торжественной обстановке в

присутствии членов СФ, депутатов ГД и судей КС. В соответствии со ст. 92 Конституции РФ П. РФ приступает к исполнению полномочий с момента принесения им присяги и прекращает их исполнение с истечением срока его пребывания в должности с момента принесения присяги вновь избранным П. РФ.

Официальная резиденция П. РФ – Московский Кремль. Указом от 15 февраля 1994 г. установлен штандарт (флаг) П. РФ как один из символов его власти.

В РФ избрана модель сильного П. РФ, а по форме правления ее можно считать президентской республикой. В соответствии с Конституцией РФ (ст. 80) П. РФ является гарантом Конституции РФ, прав и свобод человека и гражданина. Он принимает меры по охране суверенитета РФ, ее независимости и целостности, обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие органов государственной власти. В соответствии с Конституцией РФ определяет основные направления внутренней и внешней политики государства. Как глава государства представляет РФ внутри страны и в международных отношениях.

Наиболее ярко модель сильного П. РФ видна в следующих факторах:

а) П. РФ избирается народом;

б) П. РФ как бы стоит над всеми властями. Это хорошо видно из сопоставления ряда норм. Согласно ст. 10 Конституции РФ государственная власть в РФ осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. По ст. 11 государственную власть в РФ осуществляют П. РФ, ФС, Правительство РФ, суды РФ. Следовательно, П. РФ также осуществляет государственную власть. Но какую из трех? Законодательную осуществляет парламент. Исполнительную – Правительство РФ. Судебная власть, естественно, принадлежит судам. Остается сделать вывод о том, что у П. РФ – своя форма власти. Авторы ряда комментариев к Конституции РФ называют ее президентской;

в) исходя из сказанного можно сделать вывод, что только П. РФ наделяется задачей обеспечения согласованного функционирования и взаимодействия всех иных органов государственной власти – и РФ, и субъектов РФ (ст. 80, 85 Конституций). Никакие другие органы подобными возможностями по отношению к П. РФ не располагают;

г) П. РФ в целом независим от других органов власти. Парламентские и судебные сдержки и противовесы в отношении президентской власти существуют, но в минимальных размерах. ГД может возбудить обвинение П.

РФ в государственной измене или ином тяжком преступлении, а СФ по этому основанию – отрешить Президента от должности. Однако трудно представить, чтобы П. РФ стало лицо, способное на такие поступки. Отрешения же П. РФ от должности по причинам нарушения Конституции РФ, законов или данной им присяги теперь не предусмотрено. Нормативные акты П. РФ можно оспорить в КС, а ненормативные – в ВС или ВАС. Но это не приостанавливает их действия, да и бывает редко;

д) в свою очередь, возможности самого П. РФ, особенно по отношению к парламенту, весьма внушительны – послания ФС, внесение проектов законов, которые могут быть определены П. РФ как первоочередные, право вето в отношении ФЗ, предложение кандидатур должностных лиц, назначаемых палатами, наконец, право роспуска ГД;

е) по существующей конструкции у П. РФ есть право на свое законотворчество, т. е. на принятие актов (прежде всего указов), которые в отсутствие ФЗ наравне с ними регулируют общественные отношения и действуют до тех пор, пока не появятся соответствующие ФЗ; ряд вопросов вообще регулируется либо самостоятельно П. РФ, либо по его поручению Правительством РФ;

ж) П. РФ держит в руках все нити внутренней и внешней политики государства;

з) Правительство РФ вполне можно назвать Правительством П. РФ, поскольку оно слагает полномочия перед вновь избранным П. РФ, полностью им формируется. П. РФ направляет деятельность Правительства и в любой момент вправе отправить в отставку. Он может отменять постановления и распоряжения Правительства РФ, противоречащие Конституции РФ. ФЗ и указам самого П. РФ. Ряд членов Правительства РФ и руководителей



иных федеральных органов исполнительной власти, занимающих ключевые посты, работает под непосредственным руководством П. РФ (министры иностранных дел, обороны, внутренних дел, руководители федеральных служб безопасности, охраны и др.). П. РФ устанавливает всю систему федеральных органов исполнительной власти;

и) П. РФ заботится о безопасности и определяет военную доктрину государства. Он является председателем Совета Безопасности РФ, Верховным Главнокомандующим. Ему подчинены все Вооруженные Силы РФ, а также высшее военное командование. П. РФ объявляет военное или чрезвычайное положение, по его распоряжению начинаются и прекращаются военные действия. применяются другие чрезвычайные меры.

Соответственно, у П. РФ – обширные полномочия. Для удобства восприятия их можно разделить на несколько групп.

В части формирования других государственных органов и назначения высших должностных лиц П. РФ:

- назначает с согласия ГД Председателя Правительства РФ;
- по предложению Председателя Правительства РФ назначает на должность и освобождает от должности его заместителей, федеральных министров;
- принимает решение об отставке Правительства РФ;
- представляет ГД кандидатуру для назначения на должность Председателя ЦБ;
- ставит перед ГД вопрос об освобождении его от должности;
- представляет СФ кандидатуры для назначения на должности судей КС, ВС РФ, ВАС;
- назначает судей других федеральных судов;
- представляет СФ кандидатуру Генерального прокурора РФ, вносит в СФ предложение об освобождении его от должности;
- формирует и возглавляет Совет Безопасности РФ, Совет обороны РФ;
- формирует Администрацию П. РФ;
- назначает и освобождает полномочных представителей (например, в субъектах РФ, в ФС, КС) П. РФ;
- назначает и освобождает высшее командование Вооруженных Сил РФ;
- назначает и отзывает после консультаций с соответствующими комитетами и комиссиями палат ФС дипломатических представителей РФ в иностранных государствах и международных организациях.

В части руководства внутренней политикой страны и взаимоотношений с другими государственными органами исходным является то, что П. РФ, как уже говорилось, определяет основные направления внутренней и внешней политики государства. П. РФ обращается к ФС с ежегодными посланиями о положении в стране, об основных направлениях внутренней и внешней политики государства. Осуществляя внутреннюю политику, П. РФ подготавливает и вносит в ГД законопроекты по всем вопросам жизни страны, если считает, что их основой должны быть ФЗ. Согласно Конституции РФ может назначить референдум РФ, который обычно посвящается наиболее важным вопросам жизни государства. Назначает выборы ГД, распускает ГД в случаях и порядке, предусмотренном Конституцией РФ. Подписывает и обнародует ФЗ, может наложить вето, что потребует повторного рассмотрения в ФС. Норма о том, что П. РФ руководит деятельностью Правительства РФ, теперь в Конституцию РФ не включена. Однако в целом в конституционных положениях просматривается зависимость Правительства РФ от П. РФ.

Отношения с судебными органами строятся на основе конституционного принципа независимости судей. П. РФ предлагает СФ кандидатуры в состав высших судов РФ и назначает судей иных федеральных судов. У П. РФ есть право обращения в суды в целях защиты интересов государства и обеспечения законности. Он формирует региональную политику как часть внутренней политики РФ. В дополнение к этому он может использовать согласительные процедуры. Президент вправе приостанавливать действие актов органов исполнительной власти субъектов РФ, если они противоречат Конституции РФ, ФЗ, международным обязательствам РФ или нарушают права и свободы человека и

гражданина, – до решения этого вопроса соответствующим судом.

В области внешней политики, помимо определения ее основ и решения кадровых вопросов, П. РФ осуществляет руководство непосредственным ее проведением; ведет переговоры и подписывает международные договоры РФ; подписывает ратификационные грамоты, принимает верительные и отзывные грамоты аккредитуемых при нем дипломатических представителей.

Для обеспечения обороны и безопасности государства, стабильного общественного порядка в стране П. РФ формирует Совет Безопасности РФ и является его председателем, а также председателем Совета обороны РФ. П. РФ является Главнокомандующим Вооруженными Силами РФ (а в них включаются не только армия, но и воинские части системы МВД, ФСБ, ФПГ, назначает и освобождает высшее командование Вооруженных Сил РФ. К ведению П. РФ отнесено утверждение военной доктрины РФ. П. РФ объявляет состояние войны, общую и частичную мобилизацию, военное положение на всей территории РФ или в отдельных ее местностях. Он отдает приказ Вооруженным Силам РФ на ведение военных действий, вводит в действие нормативные акты военного времени, формирует и упраздняет органы государственного управления военного времени в соответствии с законом РФ о военном положении. П. РФ издает указы о призыве граждан РФ на военную службу при обстоятельствах и в порядке, предусмотренных ФКЗ, вводит на территории РФ или в отдельных ее местностях чрезвычайное положение с незамедлительным сообщением об этом СФ и ГД. В области обеспечения конституционного статуса личности П. РФ – не только гарант прав и свобод человека и гражданина (ст. 80 п. 2 Конституции РФ):

- он осуществляет ряд специальных полномочий;
- решает вопросы гражданства РФ и предоставления политического убежища;
- награждает государственными наградами РФ, присваивает почетные звания РФ, высшие воинские и специальные звания;
- осуществляет помилование.

Осуществляя свои полномочия, П. РФ издает два вида актов – указы и распоряжения.

П. РФ обладает неприкосновенностью. Понимать это надо в ряде аспектов:

- никто не может применять в отношении П. РФ физическое или психическое насилие;
- его нельзя ни задержать, ни обыскать, ни арестовать, ни привлечь к любому виду правовой ответственности, пока он состоит в должности П. РФ;
- наконец, П. РФ нельзя ни свергнуть, ни отстранить от исполнения обязанностей.

П. РФ с момента избрания предоставляется государственная охрана в местах его постоянного и временного пребывания. В течение срока полномочий П. РФ охрана предоставляется членам его семьи, проживающим совместно с ним или сопровождающим его. По истечении срока полномочий П. РФ предоставляется персональная охрана пожизненно.

Конституция РФ (ст.92)предусматривает три возможности досрочного прекращения полномочий П. РФ:

а) отставка (т. е. добровольный уход с поста с подписанием письменного заявления, извещающего об оставлении должности);

б) стойкая неспособность по состоянию здоровья осуществлять принадлежащие ему полномочия (хотя деталей в Конституции РФ не содержится, все-таки можно полагать, что понадобится специальное авторитетное медицинское заключение);

в) отрешение от должности.

Выборы П. РФ должны состояться не позднее 3 месяцев с момента досрочного прекращения полномочий (ст. 92 ч. 2 Конституции РФ). Во всех случаях, когда П. РФ не в состоянии выполнять свои обязанности, их временно исполняет Председатель Правительства РФ. При этом он не имеет права распускать ГД, назначать референдум, а также вносить предложения о поправках и пересмотре положений Конституции РФ.

*Авакьян С.А.*

## Президентская республика

ПРЕЗИДЕНТСКАЯ РЕСПУБЛИКА – разновидность республиканской формы правления (см. *Республика* ), характеризующаяся тем, что избираемый, как правило, всенародно президент юридически и фактически является главой государства и исполнительной власти (в отличие от парламентарной республики и полупрезидентской республики, в которых президент является только главой государства).

В П.р. президенту принадлежат – по принципу жесткого разделения властей – многие важные функции и полномочия в управлении государством:

– он определяет на основе конституции и законов государства, а на практике нередко даже предопределяет реальные линии внутренней и внешней политики государства;

– самостоятельно формирует состав правительства. будучи юридически обязанным считаться с мнением парламента в крайнем случае лишь относительно кандидатуры председателя правительства, а по остальным кандидатурам – по своему усмотрению;

– в П.р. правительство ответственно перед президентом и ему подотчетно.

В П.р. президент – главное лицо всей системы исполнительной власти государства, включая как ее центральные, так и региональные звенья. Кроме того, президент предопределяет все шаги государства в области обороны, безопасности страны, являясь верховным главнокомандующим вооруженных сил, руководителем совета безопасности, совета обороны и иных аналогичных структур. Обладает правом влиять на характер законотворчества внесением законопроектов, участием в их обсуждении, подписанием и обнародованием законов, вето на принятый парламентом закон и т. д. Сместить (отрешить от должности) президента в П.р. достаточно сложно, если вообще возможно.

Классический образец П.р. представляют США. Для этой модели характерен жесткий баланс властных полномочий президента и законодательной власти, получивший название "системы сдержек и противовесов". Для абсолютного большинства латиноамериканских, африканских и азиатских П.р. характерно сосредоточение в руках президента исключительно широких властных полномочий в ущерб другим ветвям власти, в силу чего они нередко именуются в науке конституционного права "суперпрезидентскими\* республиками.

*Авакьян С.А.*

## Президентское правление

см. *Федеральная интервенция* .

## Президиум суда

ПРЕЗИДИУМ СУДА – судебная инстанция в составе судов среднего звена общей юрисдикции (ВС республики в составе РФ, краевой, областной суд, суд города федерального значения – Москвы и Санкт-Петербурга, суд автономной области, суд автономного округа) и ВС, в компетенцию которой входит пересмотр судебных решений по гражданским и уголовным делам, вступивших в законную силу (см. *Надзорное производство* ). П.с. среднего звена общей юрисдикции рассматривают дела по протестам Председателя ВС, Генерального прокурора РФ и их заместителей, председателя областного и равного ему суда, соответствующего прокурора на вступившие в законную силу решения, приговоры и определения районных и городских народных судов, постановления судей этих судов, кассационные определения (см. *Кассация* ) судебных коллегий по гражданским и уголовным делам соответствующего областного или равного ему суда.

Президиум ВС по протестам Председателя этого суда, Генерального прокурора РФ и их заместителей вправе пересматривать решения, приговоры, определения и постановления районных и городских судов, судебных коллегий и президиумов областных и равных им судов, а также решения, приговоры, определения ВС и постановления судей этого суда.

Президиум ВАС рассматривает дела в порядке надзора по протестам на вступившие в законную силу судебные акты арбитражных судов РФ. Президиумы перечисленных судов в установленном законом порядке разрешают вопросы о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам вступивших в законную силу постановлений по гражданским делам и о возобновлении по вновь открывшимся обстоятельствам уголовных дел. Наряду с рассмотрением протестов по гражданским и уголовным делам П.с. разрешают ряд вопросов организации деятельности суда. Президиумы краевого, областного, городского судов, суда автономной области и автономного округа образуются в составе председателя и заместителей председателя, входящих в состав П.с. по должности, других судей соответствующего суда и утверждаются Президентом РФ по представлению Председателя ВС при наличии положительного заключения соответствующей квалификационной коллегии судей.

Президиум ВС состоит из 13 судей, в том числе Председателя и заместителей Председателя, и утверждается СФ по представлению Президента РФ, основанному на представлении Председателя ВС, при наличии положительного заключения квалификационной коллегии судей ВС. Заседания П.с. среднего звена общей юрисдикции проводятся не реже 2 раз в месяц, а Президиума ВС – не реже раза в месяц и правомочны при наличии большинства членов П.с. Постановления принимаются большинством голосов членов Президиума, участвовавших в голосовании, и подписываются председателем суда.

*Корневский Ю.В.*

## **Презумпция невиновности**

**ПРЕЗУМПЦИЯ НЕВИНОВНОСТИ** (лат. *praesumptio* – предположение) – положение, согласно которому обвиняемый считается невиновным, пока его вина не будет доказана в установленном законом порядке. П.н. – общепризнанный принцип, закреплена во Всеобщей декларации прав человека и Международном пакте о гражданских и политических правах, суть которого заключается в том, что каждый человек, обвиняемый в совершении преступления, имеет право считаться невиновным до тех пор, пока его виновность не будет установлена путем гласного судебного разбирательства, при котором ему обеспечиваются все возможности для защиты. П.н. закреплена и в Конституции РФ (ч. 1 ст. 49).

Конституция РФ предписывает суду обязательную проверку выводов органов предварительного расследования о предполагаемой вине того или иного лица в совершенном преступлении и запрещает отождествлять эти предположения с достоверно установленной судом виной данного лица. В соответствии с Конституцией РФ только УПК может устанавливать порядок и основания признания лица виновным в совершении преступления. В УПК П.н. закреплена не только как принцип уголовного процесса, но и в его отдельных нормах детально раскрыто ее содержание.

Так, одна из задач уголовного судопроизводства – обеспечение правильного применения закона с тем, чтобы:

– ни один невиновный не был привлечен к уголовной ответственности и осужден (ст. 2 УПК);

– никто не может быть привлечен в качестве обвиняемого иначе как на основании и в порядке, установленных законом (ст. 4 УПК);

– никто не может быть признан виновным в совершении преступления, а также подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в соответствии с законом (ст. 13 УПК);

– суд, прокурор, следователь и лицо, производящее дознание, обязаны принять все предусмотренные законом меры для всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела, выявить как уличающие, так и оправдывающие обвиняемого, а также смягчающие и отягчающие ответственность обстоятельства и не вправе перелгать обязанность доказывания на обвиняемого (ст. 20 УПК);

– признание обвиняемым своей вины может быть положено в основу обвинения лишь при подтверждении признания совокупностью имеющихся доказательств (ст. 77 УПК);

– обвинительный приговор не может быть основан на предположениях и постановляется лишь при условии, если в ходе судебного разбирательства виновность подсудимого в совершении преступления доказана (ст. 309 УПК), и т. д.

Принцип П.н. предполагает, что все сомнения, которые не представляется возможным устранить, должны истолковываться в пользу обвиняемого (подсудимого). Это положение прямо закреплено в ч. 2 ст. 49 Конституции РФ. Из этого положения однозначно вытекает, что прекращение уголовного дела при недоказанности участия обвиняемого в совершении преступления одновременно означает официальное признание органом предварительного расследования от имени государства его невиновности и реабилитацию, т. е. влечет те же последствия, что и при вынесении судом оправдательного приговора.

*Аликперов Х.Д.*

## **Преимущественное право покупки**

**ПРЕИМУЩЕСТВЕННОЕ ПРАВО ПОКУПКИ** – 1) право любого участника общей собственности требовать от собственника, выразившего намерение продать свою долю, продажи этой доли ему по цене, за которую она предложена к приобретению третьему лицу, и на прочих равных условиях. П.п.п. установлено и регламентируется ст. 250 ГК РФ. При продаже доли в праве общей собственности постороннему лицу остальные участники долевой собственности имеют П.п.п., кроме случая продажи с публичных торгов. Публичные торги для продажи доли в праве общей собственности при отсутствии согласия на это всех участников долевой собственности могут проводиться в случаях обращения взыскания на долю в праве общей собственности по долгам сособственника, а также в иных случаях, предусмотренных законом. Продавец обязан известить в письменной форме остальных участников долевой собственности о намерении продать свою долю постороннему лицу с указанием цены и других условий. Если остальные участники откажутся от покупки или не приобретут продаваемую долю в праве собственности на недвижимое имущество – в течение месяца, а на движимое – в течение 10 дней со дня извещения, продавец вправе продать свою долю любому лицу. При продаже доли с нарушением П.п.п. любой другой участник долевой собственности имеет право в течение 3 месяцев требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя. Уступка П.п.п. доли в праве общей собственности не допускается. Правила о П.п.п. применяются также при отчуждении доли в праве общей собственности по договору мены.

2) Право вкладчика товарищества на вере, участника общества с ограниченной ответственностью, акционера закрытого акционерного общества или члена кооператива требовать от другого вкладчика (участника, акционера, члена), выразившего намерение продать свой вклад (долю, акции или пай), продажи указанного предмета ему по цене, за которую он предложен к приобретению третьему лицу и на прочих равных условиях. П.п.п. вкладчиками товарищества на вере доли, отчуждаемой другим вкладчиком, пропорционально размерам их долей, если уставом общества или соглашением вкладчиков не предусмотрен иной порядок осуществления этого права (п. 2 ст. 85 ГК РФ). То же правило действует в ООО (п. 2 ст. 93 ГК РФ). В случае если участники общества не воспользуются своим преимущественным правом в течение месяца со дня извещения либо в иной срок, предусмотренный уставом общества или соглашением, доля участника может быть отчуждена третьему лицу. П.п.п. акционерами ЗАО акций, продаваемых другими акционерами этого общества, установлено п. 2 ст. 97 ГК РФ. П.п.п. членами кооператива пая, продаваемого другим членом этого кооператива, установлено п. 2 ст. 111 ГК РФ.

*Белов В.А.*

## **Прекращение производства по делу**

**ПРЕКРАЩЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ** – по процессуальному праву РФ окончание производства по делу без вынесения решения в силу того, что процесс возник при отсутствии у лица права на обращение в суд либо когда по иным основаниям дело не может быть разрешено судом по существу. Исчерпывающий перечень оснований П.п. по д. предусмотрен в законе.

Согласно ст. 219 ГПК производство по гражданскому делу прекращается если:

- дело не подлежит рассмотрению в судах;
- заинтересованным лицом, обратившимся в суд, не соблюден установленный для данной категории дел порядок предварительного внесудебного разрешения спора и возможность применения этого порядка утрачена;
- имеется вступившее в законную силу, вынесенное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда, или определение суда о принятии отказа истца от иска либо об утверждении мирового соглашения сторон;
- истец отказался от иска;
- стороны заключили мировое соглашение и оно утверждено судом;
- между сторонами заключен договор о передаче данного спора на разрешение третейского суда;
- после смерти гражданина, являвшегося одной из сторон по делу, спорное правоотношение не допускает правопреемства (ст. 219 ГПК).

Арбитражный суд прекращает производство по делу, если:

- спор не подлежит рассмотрению в арбитражном суде;
- имеется вступившее в законную силу принятое по спору между теми же лицами о том же предмете и по тем же основаниям решение суда общей юрисдикции арбитражного суда;
- имеется вступившее в законную силу принятое по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, когда арбитражный суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда, возвратил дело на новое рассмотрение в третейский суд, принявший решение, но рассмотрение дела в том же третейском суде оказалось невозможным;
- организация – лицо, участвующее в деле, – ликвидирована;
- после смерти гражданина – лица, участвующего в деле, спорное правоотношение не допускает правопреемства;
- истец отказался от иска, и отказ принят арбитражным судом;
- заключено мировое соглашение, и оно утверждено арбитражным судом (ст. 85 АПК).

О прекращении производства по делу выносится определение суда (арбитражного суда), которое может быть обжаловано заинтересованным лицом. Если определение суда вступило в законную силу, вторичное обращение в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям не допускается.

*Прокудина Л.А.*

## **Прелиминарный мирный договор**

**ПРЕЛИМИНАРНЫЙ МИРНЫЙ ДОГОВОР** (лат. *pre* – перед чем-либо) – формальное соглашение между воюющими государствами относительно прекращения военных действий и заключения полномасштабного мирного договора, если в этом соглашении устанавливались условия прекращения огня. фиксировались позиции, занимаемые воюющими на данный момент в соответствии с принципом "*uti possi cletis* " (лат. "как владеете"), в общей форме очерчивались предполагаемые территориальные изменения и новые границы, оговаривалась судьба военнопленных и интернированного мирного населения, намечались принципы наказания военных преступников – возмещения военных расходов(контрибуция)и ответственности за причиненный ущерб. Характерен для

дипломатической практики XVIII–XIX вв. П.м.д. в современных международных отношениях не применяется и заменен соглашениями о безоговорочной капитуляции или о перемирии, но и в прежней практике заключение П.м.д. не рассматривалось как обязательная стадия прекращения войны.

*Волосов М.Е.*

## **Премия**

**ПРЕМИЯ** – денежная выплата работнику (как правило, в рамках премиальной системы оплаты труда), стимулирующая заинтересованность в результатах труда. Основой правового регулирования этой системы оплаты труда служат ст. 83 и 84 КЗоТ, которые относят установление конкретных показателей и условий премирования к области локального регулирования. Положения о премировании принимаются администрацией предприятия по согласованию с профкомом. Исключения составляют лишь отдельные случаи централизованного решения вопросов о премировании работников государственных предприятий.

Обычные критерии премирования в производственной сфере следующие:

- выполнение производственных заданий;
- сбережение сырья, материалов, энергии;
- рост производительности труда;
- повышение качества продукции;
- освоение новой техники и технологий.

Работники службы технического контроля премируются в зависимости от показателей качества продукции, а руководящие работники и специалисты – по конечным результатам работы предприятия. В большинстве случаев П. исчисляется исходя из заработной платы, в которую включаются не только тарифная ставка, оклад, но и надбавки. Особый вид премирования – вознаграждение по итогам годовой работы (ст. 84 КЗоТ). Размер такого вознаграждения определяется с учетом результатов труда работника и продолжительности непрерывной работы на предприятии. Конкретные положения могут предусматривать включение в этот непрерывный стаж, помимо работы на данном предприятии, иных периодов (служба в армии, работа на выборных должностях, отпуск по уходу за ребенком и др.). Как правило, полное вознаграждение выплачивается работникам, проработавшим календарный год (с 1 января по 31 декабря) независимо от наличия трудовых правоотношений на момент выплаты.

В положениях предусматриваются случаи, когда право на полное вознаграждение сохраняется за работниками, уволившимися в течение календарного года по уважительной причине (призыв в армию, поступление на учебу, уход на пенсию, рождение ребенка и др.). Остальным вознаграждение выплачивается пропорционально отработанному времени. В положениях устанавливаются также условия лишения (уменьшения) либо увеличения размера вознаграждения в зависимости от дисциплинарных проступков или заслуг работника в календарном году. Вне трудового права находится вопрос о государственных П., регулируемый специальными актами Президента РФ и Правительства РФ (в области науки и техники, образования, литературы и искусства) (о понятии страховой П. см. *Страхование*).

*Бараташвили В.В.*

## **Премьер-министр**

см. *Глава правительства*.

## **Преобладающее общество**

**ПРЕОБЛАДАЮЩЕЕ ОБЩЕСТВО** – акционерное общество, либо общество с ограниченной ответственностью, являющееся собственником более 20 % голосующих акций или более 20 % долей в уставном капитале другого общества (зависимого) (п. 1 ст. 106 ГК РФ, п. 4 ст. 6 ФЗ РФ от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ "Об акционерных обществах"). В отличие от отношений материнского и дочернего обществ отношения П.о. и зависимого АО не предполагают ни определяющего влияния одного общества на решения другого, ни ответственности одного общества по долгам другого. Признание П.о. означает его обязанность незамедлительно опубликовать сведения об этом в порядке, предусмотренном законами о хозяйственных обществах. В ФЗ РФ от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" установлено, что общество, которое приобрело более 20 % голосующих акций АО или уставного капитала другого ООО, обязано незамедлительно опубликовать сведения об этом в органе печати, в котором публикуются данные о государственной регистрации юридических лиц. Статья 106 ГК РФ разрешает определять ФЗ пределы взаимного участия хозяйственных обществ в уставных капиталах друг друга и число голосов, которыми одно из таких обществ может пользоваться на общем собрании участников или акционеров другого общества.

*Белов В.А.*

## **Преступление**

**ПРЕСТУПЛЕНИЕ** – виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное УК под угрозой наказания (ст. 14 УК). Под П. понимается только деяние, т. е. поведение человека, объективированное в определенной форме. Ни мысли, ни намерения или желания, которые не нашли своего внешнего выражения, не воплотились в общественно опасном поступке, – не могут признаваться П. Деяние как акт человеческого поведения может выражаться в двух формах: действии (активное поведение субъекта) или бездействии (пассивное поведение, состоящее в несовершении лицом того действия, которое оно обязано было и могло совершить).

Деяние не может рассматриваться как преступное, если человек был лишен свободы выбора в результате физического или психического принуждения (ст. 40 УК) либо действия непреодолимой силы.

Деяние может выражаться как в совершении телодвижения, так и в использовании сил природы, животных, физических лиц. Действие имеет свое начало и конец, что важно для установления в деянии лица признаков оконченного П., приготовления, покушения или добровольного отказа от совершения П. Конечный момент действия – это либо наступление преступного результата, указанного в законе, либо последний акт ряда телодвижений, которые в своей совокупности образуют уголовно наказуемое действие (если в законе не указано последствий).

Законодательное определение понятия П. исходит из того, что любое П. характеризуется совокупностью ряда обязательных признаков. Такими признаками являются:

- а) общественная опасность;
- б) уголовная противоправность;
- в) виновность;
- г) наказуемость деяния.

Общественная опасность деяния – материальный признак П., раскрывающий его социальную сущность. Общественная опасность означает, что деяние вредоносно для общества, иными словами, общественная опасность деяния состоит в том, что оно причиняет или создает угрозу причинения существенного вреда общественным отношениям. Если же деяние формально подпадает под признаки, содержащиеся в нормах УК, но в силу малозначительности не способно причинить такой вред, то оно в силу ч. 2 ст. 14 УК не признается П. Примерный перечень общественных отношений, которым наносят вред П.



содержит ч. 1 ст. 2 УК. Это прежде всего – права и свободы человека и гражданина, собственность, общественный порядок и общественная безопасность, окружающая среда, конституционный строй РФ, мир и безопасность человечества.

Общественная опасность как материальный признак понятия П. различается по характеру и степени. Характер общественной опасности – ее качественный показатель. Она зависит от содержания общественных отношений, на которые посягают П., вредных последствий (материальный, физический, моральный вред), специфики способа посягательства (насильственные, корыстные), формы вины (умышленная, неосторожная), характера мотива и целей П. Степень общественной опасности – это ее количественный показатель. Она определяется сравнительной ценностью объектов, тяжестью причиненных последствий, опасностью способа совершения П., уровнем вины (предумысел, аффектированный умысел, грубая неосторожность), низменности мотивов и целей П., сравнительной опасностью П. в зависимости от специфики места и времени его совершения и другими обстоятельствами.

Уголовная противоправность означает, что общественно опасное деяние предусмотрено уголовным законом в качестве П. Деяние объявляется преступным и наказуемым повелением уголовного закона. Уголовная противоправность состоит в запрещенности П. соответствующей нормой Особенной части УК под угрозой применения к виновному наказания. И поныне действует классический принцип римского права "*Nullum crimen sine lege*" ("нет П. без указания на то в законе"). Применение уголовного закона по аналогии не допускается (ч. 2 ст. 3 УК). Уголовная противоправность деяния – юридическое выражение его общественной опасности. Указанные два признака П. позволяют считать законодательное определение понятия П. формально-материальным. Уголовная противоправность – это формальный (нормативный), общественная опасность – материальный признак. В то же время это две неразрывные характеристики (социальная и юридическая) П. Третий важнейший признак П. - виновность лица, совершившего общественно опасное и уголовно противоправное деяние. Виновность как конструктивный признак П. непосредственно вытекает из принципа вины, закрепленного в ч. 1 ст. 5 УК: "Лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина".

Уголовное законодательство РФ последовательно основано на принципе субъективного вменения. Объективное вменение не допускается (ч. 2 ст. 5 УК). Какие бы общественно опасные последствия ни были причинены деянием лица, как бы ни был опасен характер совершаемых им действий, лицо не может быть привлечено к уголовной ответственности, если совершило деяние невиновно. Виновным может быть признано только вменяемое лицо, достигшее возраста уголовной ответственности. Поэтому не могут рассматриваться в качестве П. действия малолетних, а также общественно опасные поступки невменяемых. Неотъемлемый, специфический признак П. - его наказуемость. Наказание – необходимое правовое последствие П. Уголовно-правовая норма, содержащая описание конкретного вида П., всегда предусматривает определенное наказание за его совершение. Таким образом, П. - это общественно опасное, уголовно противоправное, виновное и наказуемое деяние (действие или бездействие), совершенное лицом, вменяемым и достигшим определенного возраста.

Категоризация П. - деление их на виды в зависимости от характера и степени общественной опасности. Законодательное выражение категоризация получила с помощью двух признаков – формы вины и наказания в виде лишения свободы, предусмотренного за данное преступление в санкции Особенной части УК. Ст. 15 УК выделяет четыре категории П.: небольшой тяжести, средней, тяжести, тяжкие, особо тяжкие. П. небольшой тяжести признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК, не превышает 2 лет лишения свободы. П. средней тяжести признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное

наказание не превышает 5 лет лишения свободы.

Тяжкими признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает 10 лет лишения свободы. Особо тяжкими признаются умышленные деяния, за совершение которых предусмотрено максимальное наказание в виде лишения свободы на срок свыше 10 лет или более строгое наказание. Категория П. имеет важное правовое значение. Тяжесть П. учитывается, в частности, при определении вида рецидива (простой, опасный, особо опасный – ст. 18 УК), при определении вида и размера наказания, решении вопросов освобождения от уголовной ответственности (ст. 75–78, 84 УК) или от наказания (ст. 79–83, 85 УК) при исчислении сроков судимости (ст. 86 УК). Уголовная ответственность наступает за приготовление только к тяжкому или особо тяжкому П. (ст. 30 УК). Только сплоченная организованная группа (организация), созданная для совершения тяжких или особо тяжких П., признается преступным сообществом (ст. 35, 210 УК). Конфискация имущества может быть применена только при совершении корыстного тяжкого или особо тяжкого П. (ст. 52 УК). Только при осуждении за тяжкое или особо тяжкое П. суд вправе применить дополнительное наказание в виде лишения воинского, специального или почетного звания, а также классного чина или государственных наград (ст. 48 УК).

Пожизненное лишение свободы как альтернатива смертной казни может быть применено за совершение особо тяжких П., посягающих на жизнь (ст. 57 УК). При осуждении лица к лишению свободы вид исправительного учреждения назначается с учетом категории совершенного П. (ст. 58 УК). С категоризацией П. непосредственно связано назначение наказания по совокупности П. (ст. 69 УК), применение принудительных мер воспитательного воздействия к несовершеннолетним (ст. 90 УК), привлечение к уголовной ответственности за укрывательство преступлений (ст. 316 УК).

*Жевлаков Э.Н., Побегайло Э.Ф.*

## **Преступления в сфере экономики**

ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ ЭКОНОМИКИ – группа в значительной мере сходных по объекту посягательства преступлений, объединенная законодателем в разделе VIII УК, который состоит из трех глав: гл. 21 "Преступления против собственности", гл. 22 "Преступления в сфере экономической деятельности", гл. 23 "Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях". В гл. 21 включены составы таких преступлений, как кража, мошенничество, присвоение или растрата, грабеж, разбой, вымогательство и др. В гл. 22 – воспрепятствование законной предпринимательской деятельности, незаконное предпринимательство, банкротство преднамеренное и фиктивное, легализация имущества, приобретенного незаконным путем (легализация преступных доходов), лжепредпринимательство, монополистические действия и ограничение конкуренции, обман потребителей, налоговые преступления, незаконное получение кредита и др. (в данной главе содержится наибольшее число составов – 32). Глава 23 содержит составы четырех преступлений: злоупотребления полномочиями, злоупотребления полномочиями частными нотариусами и аудиторами, превышение полномочий служащими частных охранных или детективных служб и коммерческий подкуп.

Выполняя свою функцию, нормы уголовного права защищают от П. в с.э. отношения в области предпринимательской деятельности, налогообложения, валютного и таможенного регулирования, реализации прав собственности и прав потребителя и т. д. На протяжении последних лет в РФ П. в с.э. (включая кражи, которых только в 1998 г. совершено более 1 млн. 200 тыс.) составляют почти половину от всех выявленных преступлений. Надолго этих преступлений приходится большая часть причиняемого всеми учтенными преступлениями и правонарушениями ущерба. К П. в с.э., в частности, относят: мошенничества на "рынке ценных бумаг", где число обманутых вкладчиков исчисляется миллионами, а ущерб достигает 2 млрд. руб., уголовные правонарушения в сфере

внешнеэкономической деятельности, преступления в банковской и кредитно-финансовой сферах, в области добычи драгоценных камней и драгоценных металлов и др. Прогнозы роста экономической преступности сопутствуют обоснованным предположениям и об увеличении ее латентности (в три раза). Вместе с тем МВД делает вывод, что ввиду приоритетности борьбы с этими преступлениями сократится число краж, а количество вымогательств, случаев обмана потребителей, уклонения от уплаты таможенных платежей и некоторых других преступлений возрастать не будет. На противодействие П. в с.э. направлено значительное число мероприятий, включенных в федеральные целевые программы по усилению борьбы с преступностью. По многим направлениям борьбы с экономической преступностью в правоохранительных органах созданы ведомственные и межведомственные комиссии и рабочие группы.

*Яни П.С.*

## **Преступления должностные**

**ПРЕСТУПЛЕНИЯ ДОЛЖНОСТНЫЕ** – преступления, совершаемые должностными лицами с использованием своего служебного положения. Объект преступлений этой группы может быть различным (интересы государственной и муниципальной службы, конституционные права и свободы граждан, отношения по осуществлению правосудия). В УК РСФСР эта группа уголовно наказуемых деяний была объединена в гл.7 Особенной части, которая так и называлась "Должностные преступления". В ней содержались составы таких преступлений. как злоупотребление властью или служебным положением, превышение власти или служебных полномочий, халатность, получение и дача взятки, посредничество в взятничестве. должностной подлог, а также нарушение антимонопольного законодательства (в последнем случае статья введена в 1992 г. и представляет собой яркий пример «мертвой» нормы).

Кроме того, ответственность за некоторые П.д. была установлена в других главах УК РСФСР (например, такое П.д., как привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности, относится также к преступлениям против правосудия и, соответственно, было помещено в гл. 8). Практически все названные деяния оказались криминализованными и в УК, ответственность за них также установлена статьями не одной, а нескольких глав. Основная часть П.д. содержится в гл. 30 "Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления", злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285), превышение должностных полномочий (ст. 286), отказ в предоставлении информации ФС или Счетной палате РФ (ст. 287), незаконное предпринимательство (ст. 289), получение взятки (ст. 290), дача взятки (ст. 291), должностной подлог (ст. 292), халатность (ст. 293). Посредничество во взятничестве ныне признается не самостоятельным преступлением, а соучастием в даче либо получении взятки.

## **Преступления международного характера**

**ПРЕСТУПЛЕНИЯ МЕЖДУНАРОДНОГО ХАРАКТЕРА** – предусмотренные международными договорами общественно опасные деяния (действия или бездействие), не относящиеся к международным преступлениям, которые посягают как на внутригосударственный, так и на международный правопорядок. По своей юридической природе они в большинстве своем могут быть отнесены к общеуголовным преступлениям. осложненным "иностранном элементом". В зависимости от того. какой признак преступления затрагивается, "иностранные элементы" можно условно подразделить на отдельные группы. Первая относится к субъекту П.м.х., т. е. исполнители и их соучастники являются гражданами нескольких стран.

К примеру, одни лица выращивали и продавали наркосодержащие растения в

Колумбии, другие перевозили их для переработки в героин в соседнюю Мексику, третьи распространяли изготовленный наркотик в странах Европы и т.п. Вторая группа "иностранных элементов" может быть отнесена к объекту преступного посягательства, который не всегда совпадает местом совершения преступления. Классический пример – изготовление поддельных американских долларов в Италии, сбыт их иностранным туристам во Франции, Испании и других странах. При этом экономический ущерб причиняется денежному обращению США. Названные преступления нередко именуется транснациональными. И наконец, третья группа объединяет "иностранные элементы", связанные с объективной стороной преступления, которая изначально юридически закреплена в международных договорах, конвенциях в силу их международной опасности. Примером может служить ответственность за пытки, которые не имеют других "иностранных элементов" кроме того, что государство обязано применять репрессивные меры, являясь участником специального международного договора. По этому признаку рассматриваемые деяния называют конвенционными.

Особенности П.м.х.: в отличие от международных преступлений ответственность несут не государства, а физические лица: объектом преступного посягательства в данном случае выступают не международный мир и безопасность человечества, а лишь нормальные отношения, межгосударственное сотрудничество, права человека и другие охраняемые международным правом общечеловеческие ценности; уголовная ответственность за эти преступления наступает на основе международных договоров, но по национальным нормам уголовного, уголовно-процессуального и уголовно-исполнительного законодательства. Поэтому, если самолет захвачен преступниками в РФ и угнан в Швецию, вступают в силу нормы Гагской конвенции о борьбе с незаконным захватом воздушных судов 1970 г. По запросу компетентных органов РФ шведская сторона может принять решение о выдаче преступников. Тогда виновные привлекаются к уголовной ответственности по нормам УК и УПК. В случае отказа в выдаче угонщики самолета должны быть осуждены по законам Швеции.

По своему характеру и содержанию П.м.х. неоднородны. У большинства из них "иностранные элементы" четко выражены. Другие находятся как бы на грани с общеуголовными преступлениями, не посягающими непосредственно на международный правопорядок. Однако предварительное расследование, судебное разбирательство, исполнение приговора требуют взаимной помощи государств. К примеру, субъект после разбойного нападения скрывается в другой стране, которая в соответствии с международным договором оказывает правовую помощь в его розыске, задержании, сборе доказательств. Отсюда вытекают различные подходы к перечню и квалификации некоторых преступлений. Например, Интерпол относит к числу П.м.х. кражу и перепродажу произведений искусства, автомобилей и других ценностей, сопровождающиеся пересечением государственных границ. В таких случаях в этой международной организации официально признано присутствие следующих признаков преступления:

- а) вид совершенного преступления;
- б) опасность преступления для внутренних интересов более чем одного государства;
- в) характеристика преступника или хотя бы одного из его сообщников, разъезжающего по разным странам;
- г) поведение исполнителей преступления или его сообщников.

Первый и второй признаки по своей сущности связаны с объектом и объективной стороной преступления, его международным, "иностранным элементом", а третий и четвертый – с субъективной стороной поведения преступников, преследующих международные цели и мотивы. По этим признакам к П.м.х. относят, например, кражи из гостиниц разных стран, другие общеуголовные преступления, совершенные «разъездными», "международными преступниками", а также лицами, чья преступная деятельность затрагивает юрисдикцию двух и более государств (членов международных преступных группировок, занимающихся в разных странах рэкетом, кражами, мошенничеством,

перепродажей краденого имущества или скрывающихся за границами своего государства от уголовной ответственности). В названных случаях отсутствует такой признак, как конвенционность, поэтому перечисленные преступления нельзя отнести к числу П.м.х.

В зависимости от объекта преступного посягательства, степени международной опасности и других признаков П.м.х. можно условно подразделить на следующие основные группы.

Преступления против стабильности международных отношений:

- международный терроризм; захват заложников;
- захват, угон самолетов и других авиатранспортных средств и иные деяния, совершаемые на борту воздушного судна и в международных аэропортах;
- хищения ядерного материала, вербовка, использование, финансирование и обучение наемников, а также участие наемника в военных действиях;
- незаконное радиовещание, пропаганда войны.

Деяния, наносящие ущерб экономическому, социальному и культурному развитию государств:

- фальшивомонетничество;
- легализация преступных доходов;
- незаконный оборот наркотических средств и психотропных веществ;
- контрабанда;
- нелегальная эмиграция и посягательства на культурные ценности народов.

Преступные посягательства на личные права человека:

- рабство, работорговля;
- торговля женщинами и детьми, эксплуатация проституции третьими лицами;
- распространение порнографии;
- пытки и другие жестокие, бесчеловечные или унижающие достоинство виды обращения и наказания, насильственные исчезновения и др.

Преступления, совершаемые в открытом море:

- пиратство (морской разбой);
- разрыв или повреждение подводного кабеля или трубопровода;
- столкновение морских судов;
- неоказание помощи на море;
- загрязнение моря вредными веществами;
- нарушение правового режима континентального шельфа и специальной экономической зоны;
- нарушение правил морских промыслов.

Военные преступления международного характера:

- применение запрещенных средств и методов ведения войны;
- насилие над населением в районе военных действий;
- незаконное ношение или злоупотребление знаками Красного Креста и Красного

Полумесяца;

- мародерство;
- дурное обращение с военнопленными;
- небрежное исполнение обязанностей в отношении раненых и больных военнопленных;
- совершение действий, направленных во вред другим военнопленным, и т. п.

Приведенная классификация носит условный характер. При постоянном росте международной преступности и неутешительных прогнозах специалистов в этой области перечень П.м.х. не может быть исчерпывающим.

*Панов В.П.*

## **Преступления против военной службы**

см. *Воинские преступления* .

## **Преступления против государственной власти**

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ – преступления, объединенные в разделе X УК, состоящем из четырех глав: гл. 29 "Преступления против основ Конституционного строя и безопасности государства", гл. 30 "Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления", гл. 31 "Преступления против правосудия" и гл. 32 "Преступления против порядка управления". В гл. 29 включены составы таких преступлений, как государственная измена, шпионаж, вооруженный мятеж, диверсия, возбуждение национальной, расовой или религиозной вражды, разглашение государственной тайны и др.

В гл. 30 находятся составы преступлений, многие из которых по УК РСФСР были отнесены к группе должностных. Ныне уголовная ответственность установлена за злоупотребление должностными полномочиями, превышение должностных полномочий, присвоение полномочий должностного лица, незаконное предпринимательство, получение взятки, служебный подлог, халатность и др.

Глава 31 содержит составы ряда преступлений, посягающих на деятельность судебной и правоохранительной системы.

В числе этих преступлений:

– воспрепятствование осуществлению правосудия и производству предварительного расследования, посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование;

– неуважение к суду;

– привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности;

– незаконное освобождение от уголовной ответственности;

– незаконные задержание, заключение под стражу или содержание под стражей;

– фальсификация доказательств;

– провокация взятки или коммерческого подкупа;

– вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта;

– заведомо ложный донос;

– разглашение данных предварительного расследования;

– побег из места лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи;

– укрывательство преступлений и др.

К преступным деяниям, перечисленным в гл.32, относятся:

– посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа;

– применение насилия в отношении представителя власти, незаконное пересечение государственной границы РФ;

– приобретение или сбыт официальных документов и государственных наград;

– похищение или повреждение документов, штампов, печатей;

– подделка, изготовление или сбыт поддельных документов, государственных наград, штампов, печатей, бланков;

– уклонение от прохождения военной и альтернативной гражданской службы, самоуправство и др.

За многие из преступлений, составы которых содержатся в разделе X УК, ответственность остается очень строгой, наказание может быть назначено вплоть до 20 лет лишения свободы, а наиболее тяжкие деяния караются смертной казнью либо пожизненным лишением свободы.

*Яни П.С.*

## **Преступления против гражданской авиации**

**ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ГРАЖДАНСКОЙ АВИАЦИИ** – преступления международного характера, посягающие на безопасность международной авиации и правопорядок, установленный в международных аэропортах. Получили распространение в конце 50-х гг.: в 1963 г. была принята Токийская конвенция о правонарушениях и некоторых других действиях на борту воздушного судна. Ее проект был разработан Международной организацией гражданской авиации (ИКАО); вступила в действие в 1969 г. В Конвенции дано определение захвата воздушного судна: "Лицо, находящееся на борту воздушного судна, незаконно, с помощью силы или угрозы применения силы совершило акт вмешательства, захвата или иным образом неправомерно осуществляет контроль над воздушным судном в полете". Однако подобные деяния не квалифицировались как преступления, а государствам давались лишь соответствующие рекомендации.

В 1970 г. заключается Гагская конвенция о борьбе с незаконным захватом воздушных судов. Государства-участники, в том числе и СССР, обязались применять к преступникам строгие меры уголовного наказания. Наказанию подлежат и соучастники. Ответственность должна наступать как за оконченное преступление, так и за покушение в самых различных формах. Недостаток Конвенции – ограничение круга преступлений захватом и угоном воздушного судна.

В 1971 г. принимается Монреальская конвенция о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности гражданской авиации. В ней перечень уголовно наказуемых деяний на борту воздушного судна значительно расширен:

а) совершение акта насилия в отношении лица, находящегося на борту воздушного судна в полете, если такой акт может угрожать безопасности этого воздушного судна;

б) разрушение воздушного судна, находящегося в эксплуатации, или причинение этому судну повреждения, которое выводит его из строя или может угрожать его безопасности в полете;

в) совершение действий, приводящих к помещению на воздушное судно, находящееся в эксплуатации, каким бы то ни было способом устройства или вещества, которое может разрушить, вывести из строя или причинить повреждение воздушному судну, могущих угрожать его безопасности в полете;

г) разрушение или повреждения аэронавигационного оборудования или вмешательство в его эксплуатацию, если такой акт может угрожать безопасности воздушного судна в полете;

д) сообщение заведомо ложных сведений и создание тем самым угрозы безопасности воздушного судна в полете (ст. 1).

Следует отличать угон воздушного судна без соответствующего разрешения, незаконное управление им в полете и приземление на территории государства его регистрации как общеуголовное преступление против общественной безопасности от угона как международного уголовного преступления. В последнем случае угон включает незаконный захват и другие акты незаконного вмешательства в деятельность гражданской авиации. Условно можно выделить три группы международных преступников, совершающих угоны самолетов:

а) угонщики заставляют изменять курс и совершить посадку на территории другого государства, пытаясь спастись от преследования властей за совершенные преступления или от своих коллег;

б) преступники требуют выкуп от конкретного пассажира, летящего данным рейсом, либо от государства, какой-либо организации или других лиц за то, что пассажиры останутся живыми, а самолет – невредимым. Другими словами, угон сопровождается вымогательством. Такое преступление в последние годы получает все большее распространение;

в) преступники преследуют цель спровоцировать международный конфликт или другие осложнения во взаимоотношениях между государствами.

Такие деяния с террористическими намерениями – самые опасные преступления международного характера. Борьбу с ними возглавили ИКАО, Международная федерация

ассоциаций линейных пилотов (ИФАЛПА), а также Международная ассоциация воздушного транспорта (ИАТА). Объективная сторона угона трактуется в ст. 1 Гаагской конвенции как незаконный захват воздушного судна путем насилия или угрозы применения насилия, или другой формы запугивания, либо попытка совершить любое такое действие, а равно соучастие в совершении подобных действий. При этом место взлета или место посадки воздушного судна должно находиться вне его территориальной регистрации. Любое государство, на территории которого оказался угонщик, может заключить его под стражу или применить другие меры пресечения; произвести предварительное расследование фактов и сообщить результаты расследования заинтересованным государствам. Если государство отказывает в выдаче преступников, оно обязано возбудить уголовное преследование.

Для разграничения уголовной юрисдикции в отношении рассматриваемых преступлений большое значение имеет ст. 3 Чикагской конвенции о международной гражданской авиации 1944 г., подразделившая все воздушные суда на две группы:

– гражданские – занесенные в реестр государств воздушные суда в целях воздушных перевозок, авиационных работ, оказания медицинской помощи населению и т. п.;

– государственные – используемые на военной, таможенной и полицейской службах.

Названные конвенции распространяются только на гражданские воздушные суда. В случае совершения преступления на борту государственного судна применяется принцип национальной юрисдикции (исключительный принцип флага). Поэтому угонщики государственных воздушных судов подлежат обязательной выдаче государству, в котором прошло регистрацию судно.

В 1988 г. Монреальская конвенция была дополнена Протоколом о борьбе с незаконными актами насилия в аэропортах, обслуживающих международную гражданскую авиацию, а ст. 1 Конвенции дополнена специальным пунктом следующего содержания: "Любое лицо совершает преступление, если оно незаконно и преднамеренно с использованием любого устройства, вещества или оружия:

а) совершает акт насилия в отношении лица в аэропорту, обслуживающем международную гражданскую авиацию, который причиняет или может причинить серьезный вред здоровью или смерти;

б) разрушает или серьезно повреждает оборудование или сооружения аэропорта, обслуживающего международную гражданскую авиацию, либо расположенные в аэропорту воздушные суда, не находящиеся в эксплуатации, или нарушает работу служб аэропорта, если такой акт угрожает или может угрожать безопасности в этом аэропорту".

На государство – участника Монреальской конвенции возложено обязательство устанавливать свою юрисдикцию над упомянутыми преступлениями, когда преступник находится на его территории и оно не выдает его. В рамках ИКАО разрабатываются новые универсальные инструменты, обеспечивающие безопасность гражданской авиации от террористических и других незаконных посягательств. Так, государства согласовали ответные меры на акты незаконного вмешательства, порядок обмена информацией, обучение и подготовку личного состава по вопросам безопасности, меры безопасности на земле и на борту воздушного судна и т. п. Разработанные рекомендации обобщены в изданном ИКАО "Руководстве по безопасности для защиты гражданской авиации от актов незаконного вмешательства". УК содержит только одну норму "Угон воздушного или морского судна" (ст. 199). Преступлением признается угон воздушного или морского судна, а равно захват такого судна с целью угона. К числу отягчающих признаков отнесены насилие или угроза насилием, опасным для жизни и здоровья, причинение вреда здоровью или ущерба в крупном размере, а также неосторожное причинение смерти человека. Воздушный кодекс возлагает на командира воздушного судна обязанность принимать все необходимые меры к лицам, которые своими действиями создают угрозу безопасности полета, вплоть до применения оружия.

*Панов В.П.*



## **Преступления против жизни и здоровья**

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЖИЗНИ И ЗДОРОВЬЯ – преступления, предусмотренные УК и непосредственно посягающие на безопасность жизни и здоровья человека. В ст. 3 Всеобщей декларации прав человека говорится, что каждый человек имеет право на жизнь, свободу и личную неприкосновенность, Это положение воспроизведено в ст. 20–23 Конституции РФ. Ответственность за преступления против жизни и здоровья предусмотрена в гл. 16 УК(ст. 105–125).

УК предусматривает ответственность за следующие преступления против жизни:

- убийство (ст. 105);
- убийство матерью новорожденного ребенка (ст. 106);
- убийство, совершенное в состоянии аффекта (ст. 107);
- убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст. 108);
- причинение смерти по неосторожности (ст. 109);
- доведение до самоубийства (ст. 110).

Объект данных криминальных посягательств – общественные отношения, обеспечивающие безопасность жизни человека.

УК предусматривает ответственность за следующие преступления против здоровья:

- умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 111);
- умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью (ст.112);
- причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью в состоянии аффекта (ст. 113);
- причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст. 114);
- умышленное причинение легкого вреда здоровью (ст. 115);
- побои (ст. 116);
- истязание (ст. 117);
- причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью по неосторожности (ст. 118);
- заражение венерической болезнью (ст. 121);
- заражение ВИЧ-инфекцией (ст. 122).

Объект этих преступлений – общественные отношения, обеспечивающие безопасность здоровья человека.

Помимо указанных преступлений в гл. 16 УК предусматривается также ответственность за преступления, ставящие в опасность жизнь и здоровье. К их числу относятся:

- угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью (ст. 119);
- принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации (ст. 120);
- незаконное производство аборта (ст. 123);
- неоказание помощи больному (ст. 124);
- оставление в опасности (ст. 125).

Объект этих преступлений – общественные отношения, обеспечивающие безопасность жизни и (или) здоровья человека.

*Побегайло Э.Ф.*

## **Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях**

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ИНТЕРЕСОВ СЛУЖБЫ В КОММЕРЧЕСКИХ И ИНЫХ ОРГАНИЗАЦИЯХ – преступления, которые совершаются имеющими особые служебные

полномочия работниками коммерческих и иных организаций, а также некоторыми иными категориями лиц, не являющихся государственными служащими (ст. 201–204 УК). Так, ст. 201 УК предусматривает ответственность за злоупотребление полномочиями, т. е. использование лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, своих полномочий вопреки законным интересам этой организации и в целях извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц либо нанесения вреда другим лицам, если это деяние повлекло причинение существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства. Если злоупотребление повлекло тяжкие последствия, то наказание может достигать 5 лет лишения свободы.

Перечень коммерческих и некоммерческих организаций содержится в гражданском законодательстве.

Согласно примечанию к ст. 201 УК субъектом ответственности признается лицо, постоянно, временно либо по специальному полномочию выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные обязанности (см. *Должностное лицо*) в коммерческой организации независимо от формы собственности, а также в некоммерческой организации, не являющейся государственным органом, органом местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждением.

Статья 202 УК устанавливает наказуемость использования частным нотариусом или частным аудитором своих полномочий вопреки задачам своей деятельности и в целях извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц либо нанесения вреда другим лицам, если это деяние причинило существенный вред правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства. Если эти действия направлены против заведомо несовершеннолетнего или недееспособного лица либо неоднократно, виновный может быть осужден к лишению свободы на срок до 5 лет. За превышение руководителем или служащим частной охранной или детективной службы полномочий, предоставленных им в соответствии с лицензией, если это деяние совершено с применением насилия или с угрозой его применения, наказание предусмотрено ст. 203 УК. Причинение этими действиями тяжких последствий наказывается лишением свободы на срок от 4 до 8 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет. Важной особенностью гл. 23 УК является установленное примечанием ст. 201 УК правило: если деяние причинило вред интересам исключительно данной коммерческой организации, уголовное преследование осуществляется по заявлению этой организации или с ее согласия. Если же вред причинен интересам других организаций, а также интересам граждан, общества или государства, уголовное преследование осуществляется на общих основаниях.

Уголовное преследование включает в себя не только возбуждение уголовного дела и привлечение к уголовной ответственности, но и осуждение. Стало быть, в том случае, когда пострадавшая сторона будет настаивать на возбуждении уголовного дела, а затем воспротивится осуждению лица, следственные органы будут обязаны возбудить (при наличии всех иных оснований) уголовное дело, а суд – прекратить его.

Гражданское законодательство предусматривает лицо (физическое), которое в силу закона или учредительных документов юридического лица выступает от его имени (ст. 53 ГК РФ). Таким лицом, как правило, является руководитель организации. Вместе с тем именно руководитель и совершает зачастую противоправные деяния, элементы которых соответствуют признакам составов преступлений, означенных в гл. 23 УК. Кого же в данном случае можно признать правомочным сделать заявление о возбуждении преследования? В рассматриваемой ситуации участники или акционеры организации в установленном законом и учредительными документами порядке должны назначить новое лицо, которое будет представлять их интересы. И уже этот руководитель будет, таким образом, вправе сделать соответствующее заявление от имени юридического лица. Поэтому заявление части акционеров или участников с просьбой об уголовном преследовании руководителя

организации не может иметь правового значения для возбуждения дела. Возбуждение же уголовного дела о хищении и т. п. производится в общем порядке и согласия пострадавшей стороны не требует (см. также *Коммерческий подкуп* ).

*Яни П.С.*

## **Преступления против личности**

**ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЛИЧНОСТИ** – общественно опасные деяния, предусмотренные уголовным законом и непосредственно посягающие на безопасность жизни, здоровья, свободу, честь и достоинство, половую неприкосновенность, конституционные права и свободы человека и гражданина, интересы семьи и несовершеннолетних. Глава 2 Конституции РФ гарантирует право каждого человека на жизнь, охрану собственного достоинства, свободу и личную неприкосновенность, а также неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту чести и доброго имени (ст. 20–23). Охрана личности от преступных посягательств – важнейшая задача уголовного законодательства. Особенная часть УК открывается разделом VII "Преступления против личности", который состоит из пяти глав (16–20), предусматривающих ответственность за криминальные посягательства на те или иные блага и интересы человека.

Родовой объект П.п.л. – общественные отношения, обеспечивающие безопасность личности. Он включает ряд указанных в законе видовых объектов, с учетом которых все преступления против личности можно классифицировать на следующие группы:

- преступления против жизни и здоровья – гл. 16 УК (ст. 105–125);
- преступления против свободы, чести и достоинства личности – гл. 17 УК (ст. 126–130);
- преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности – гл. 18 УК (ст. 131–135);
- преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина – гл. 19 УК (ст. 136–149);
- преступления против семьи и несовершеннолетних – гл. 20 УК (ст. 150–157).

Исходя из особенностей непосредственного объекта преступления внутри некоторых из названных групп могут быть выделены определенные подгруппы родственных по характеру преступлений. Прежде всего это относится к преступлениям против жизни и здоровья, которые подразделяются на:

- а) преступления против жизни (ст. 105–110);
- б) преступления против здоровья (ст. 111–118, 121, 122);
- в) преступления, ставящие в опасность здоровье и жизнь (ст. 119, 120, 123–125).

Преступления против свободы, чести и достоинства личности включают две подгруппы преступлений:

- а) против личной свободы (ст. 126–128);
- б) против чести и достоинства (ст. 129–130).

В преступлениях против конституционных прав и свобод человека могут быть выделены преступления:

- а) против политических прав и свобод (ст. 141–142, 149);
- б) против социальных прав и свобод (ст. 136, 144–147);
- в) против личных прав и свобод (ст. 137–140, 148).

Преступления, выделенные в гл. 20, подразделяются на две группы:

- а) преступления против несовершеннолетних (ст. 150–152, 156);
- б) преступления против семьи (ст. 153–155, 157).

*Побегайло Э.Ф.*

## **Преступления против мира**

см. *Международные преступления* .

## **Преступления против общественной безопасности и общественного порядка**

**ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОБЩЕСТВЕННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ И ОБЩЕСТВЕННОГО ПОРЯДКА** – преступления, выделенные в разделе IX УК, который включает в себя главы: "Преступления против общественной безопасности"; "Преступления против здоровья населения и общественной нравственности"; "Экологические преступления"; "Преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта"; "Преступления в сфере компьютерной информации". Данный раздел в Особенной части УК – самый крупный, он включает 69 статей.

В соответствии с задачами, которые ставились при разработке УК, раздел отражает социально-политические, экономические и криминологические изменения, произошедшие в пореформенный период развития РФ, опыт законодателя зарубежных государств в борьбе с преступностью, иерархию социальных ценностей, принятых в правовом демократическом государстве и международных правовых актах, преемственность прежнего уголовного законодательства в сочетании с новизной. С учетом этих задач в УК сгруппированы все преступления данного вида, введен ряд новых или существенно измененных статей, предусматривающих, в частности, ответственность за такие опасные преступления, как терроризм, бандитизм, захват заложников, организацию незаконных вооруженных формирований, пиратство, вандализм, надругательство над телами умерших, осквернение мест захоронения.

Расширен перечень преступлений, выражающихся в нарушении правил безопасности при проведении определенных работ:

- горных, строительных, на взрывоопасных объектах, на объектах атомной энергетики, противопожарных;
- предусмотрена ответственность за незаконное обращение с радиоактивными материалами;
- за незаконный оборот наркотических средств и психотропных веществ.

Впервые в УК появилась статья об ответственности за незаконную выдачу либо подделку рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ.

Установлена уголовная ответственность за занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью лицом, не имеющим разрешения, если это повлекло вред здоровью человека или его смерть.

УК преследует хулиганство, вовлечение в занятие проституцией, незаконное распространение, изготовление и рекламирование порнографических материалов, содержание притонов для потребления наркотиков, психотропных веществ или для занятия проституцией, жестокое обращение с животными и др.

Установлена ответственность за выпуск или продажу товаров, выполнение работ или оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности и причиняющих вред здоровью человека. Введена ответственность за организацию религиозных сект, обществ и иных объединений, деятельность которых сопряжена с насилием над гражданами, с причинением вреда их психическому или физическому здоровью или с побуждением их к отказу от исполнения гражданских обязанностей либо со склонением к совершению противоправных деяний.

Впервые в УК введена глава "Экологические преступления" с учетом того, что эти деяния достигли высокой степени общественной опасности и распространенности.

Преступления против безопасности движения и эксплуатации всех видов транспорта объединены в одну главу УК. При этом практически все статьи УК РСФСР об ответственности за эти преступления подверглись изменениям. Введена ответственность за

оставление места дорожно-транспортного происшествия лицом, управлявшим транспортным средством и нарушившим правила движения или эксплуатации транспортных средств, если это причинило здоровью потерпевшего тяжкий или средней тяжести вред или повлекло его смерть (ст. 265 УК). Уголовно наказуемы теперь и недоброкачественный ремонт транспортных средств, путей сообщения, сигнализации, другого оборудования, обеспечивающего безопасность движения и эксплуатации транспорта, а также разрешение на эксплуатацию неисправных транспортных средств, если эти деяния повлекли причинение крупного ущерба или хотя бы средней тяжести вреда здоровью. Повышена ответственность пешеходов, велосипедистов и других участников дорожного движения.

К особенностям УК относится то, что он допускает определенный компромисс с преступником. В целях повышения эффективности борьбы с криминалом, стимулирования лиц, совершивших преступления, к сотрудничеству с правоохранительными органами, смягчения или устранения причиненного преступлением вреда, прекращения длящегося преступления законодатель позволяет освободить лицо от уголовной ответственности или от наказания либо значительно смягчает наказание за совершенное преступление. В частности, такие «поощряющие» нормы содержатся в рассматриваемом разделе УК в приложении к ст. 205 – о терроризме, 206 – о захвате заложников, 208 – о создании незаконного вооруженного формирования или участия в нем, 222 – о хищении и распространении оружия, боеприпасов и взрывчатых веществ, 223 – о незаконном изготовлении оружия. Если лицо прекратило преступную деятельность, устранило ее последствия и в его действиях нет признаков состава другого преступления, оно за перечисленные деяния может быть освобождено от уголовной ответственности.

*Жевлаков Э.Н.*

## **Преступления против человечества/человечности**

*см. Международные преступления .*

## **Преступления с двумя формами вины**

ПРЕСТУПЛЕНИЯ С ДВУМЯ ФОРМАМИ ВИНЫ – умышленное преступление, в результате совершения которого причиняются тяжкие последствия, которые по закону влекут более строгое наказание и которые не охватываются умыслом лица, уголовная ответственность за такие последствия наступает только в случае, если лицо предвидело возможность их наступления, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на их предотвращение, или в случае, если лицо не предвидело, но должно было и могло предвидеть возможность наступления этих последствий (ст. 27 УК). В целом такое преступление признается совершенным умышленно". Речь идет о неоднородном психическом отношении виновного к содеянному – умыслу как конструктивному элементу основного состава и неосторожности в отношении квалифицирующих последствий.

В подобных ситуациях нередко говорят о сложной, двойной или смешанной форме вины, однако формулировка закона ("сочетание или наличие в одном преступлении двух форм вины") выглядит предпочтительнее. Дело в том, что закон выделяет только две формы вины (умысел и неосторожность) и не знает других ее форм. Две формы вины могут параллельно сосуществовать только в квалифицированных составах преступления. Такие ситуации имеют место в случаях, когда при совершении умышленного преступления наряду с прямыми (ближайшими) последствиями наступают еще и производные (отдаленные), более тяжкие последствия, не охватываемые умыслом виновного. Так, при умышленном причинении тяжкого вреда здоровью, повлекшего по неосторожности смерть потерпевшего (ч. 4 ст. 111 УК), в отношении первого (прямого) последствия имеет место умысел (прямой либо косвенный). Лицо сознает, что его действия способны причинить тяжкий вред здоровью потерпевшего, предвидит последствия, указанные в ч. 1 ст. 111 УК, и желает (при

прямом умысле) либо сознательно допускает (при косвенном умысле) наступление этих последствий либо относится к ним безразлично. Однако лицо не сознает, что по своему характеру его действия способны причинить смерть потерпевшему. не предвидит этого последствия, хотя должно было и могло его предвидеть (преступная небрежность), либо хотя и предвидит возможность наступления смерти, но самонадеянно рассчитывает на ее предотвращение (преступное легкомыслие).

*Побегайло Э.Ф.*

### **Преступная небрежность**

**ПРЕСТУПНАЯ НЕБРЕЖНОСТЬ** – один из видов неосторожной формы вины, определение которого содержится в ч. 3 ст. 26 УК: "Преступление признается совершенным по небрежности, если лицо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия". Характерная черта П.н. выражается в том, что виновный не предвидит даже абстрактной возможности наступления общественно опасных последствий своего поведения. Этим П.н. отличается от всех других форм и видов вины. Например, медицинская сестра по невнимательности дает больному вместо лекарства сильный яд; лицо производит чистку пистолета, не осмотрев его, в результате происходит выстрел и причиняется смерть другому человеку. При П.н. виновный не проявляет необходимой внимательности, предусмотрительности, не соблюдает правил предосторожности. Именно по этим причинам он не предвидит вредных последствий своего деяния, которые должен был и мог предвидеть.

Объективный критерий ответственности при П.н. – обязанность, или долженствование лица предвидеть общественно опасные последствия своих действий или бездействия (в законе это выражено словами "должно было"); субъективный критерий – возможность такого предвидения (в законе это выражено словом "могло"). С точки зрения объективного критерия мерилom здесь является способность среднего человека: то что способен предвидеть такой человек, то обязан (должен) предвидеть каждый. Речь идет о мерах предусмотрительности, которую должны соблюдать лица той профессии, специальности или деятельности, к которой принадлежит или которой занимается виновный, либо о той мере должной предусмотрительности, которая предъявляется к любому члену общества. С точки зрения субъективного критерия речь идет о том, могло ли именно данное лицо в силу своих личных качеств и деловой квалификации, а также той обстановки, в которой совершено деяние, предвидеть общественно опасные последствия своих действий (бездействия) и предотвратить их. Решающее значение при этом принадлежит субъективному критерию.

*Побегайло Э.Ф.*

### **Преступника личность**

**ПРЕСТУПНИКА ЛИЧНОСТЬ** – одна из ключевых проблем криминологии. Данные многочисленных криминологических исследований позволяют выделить следующую структуру П.л., в которую входят действительно социально значимые и социально обусловленные признаки, являющиеся «ядром» личности, лежащие в основе ее поведения. Это следующие блоки характеристик:

- ценностно-нормативная сфера сознания (взгляды, представления, убеждения, установки, ценностные ориентации и установки);
- потребностно-мотивационная сфера;
- потребности, интересы, мотивация поведения в различных ситуациях;
- социальные позиции личности, ее роли и деятельность.

Ценностные ориентации – это целостная система мировоззренческих, политических, нравственных и правовых воззрений, убеждений человека, которые определяют принципы

его жизни, ее цели. понимание успеха, счастья; это интеграция личностных убеждений и волевой направленности, проявляемой в деятельности.

Криминологические исследования П.л. показали: наиболее значимыми, занимающими высшие места в системе ценностных ориентации у него являются те, которые отражают личные или групповые интересы. Это ничем не ограниченное проявление собственного «Я», достижение как можно более высокого материального благополучия, возможность жить, игнорируя интересы других лиц, нормы общественной морали и права. В 90-х гг. криминологи начинают отмечать сформированность ценностных ориентации преступников уже в достаточно раннем возрасте, сознательный выбор ими криминального поведения как средства достижения желаемого образа жизни, как вида деятельности. Свидетельствуют об этом и данные современных социологических опросов: 26 % опрошенных молодых людей своей единственной реальной ценностью назвали деньги. 40 % заявили, что они готовы добиваться цели, используя любые средства. Существенно деформировано у лиц, совершающих преступления, отношение к закону, правовым предписаниям.

Потребностно-мотивационная сфера П.л. формирует конкретную побудительную силу действия, поведения, направленного на реализацию ценностей личности. Выявление мотивационно-потребностной сферы П.л., мотивов конкретного преступного поведения позволяет получить "эмоционально окрашенный" портрет преступника.

Криминология выделяет мотивы:

- общественно-политические;
- социально-экономические (корыстные);
- агрессивные, легкомысленно-индивидуалистические.

Возможен комплекс мотивов. В последние годы на первое место выходит корыстная мотивация (в сочетании с насильственно-эгоистической). Растет национальная мотивация – посягательство на жизнь, честь, достоинство и имущество людей иной национальности.

Социальные позиции и роли личности отражают комплекс связей личности в социальных отношениях и содержание требований, предъявляемых к ней обществом, группой. У преступников чаще наблюдается деформация позиций в основных сферах жизни и деятельности, рассогласование ролей, т. е. конфликт норм и ожиданий, негативное влияние прежних социальных ролей и занимаемых позиций (например, длительное вхождение в криминогенную досуговую группу существенно затрудняет последующую социальную адаптацию в трудовом коллективе).

Разработка и выделение структуры П.л. находит свое наиболее полное выражение в типологии, основывающейся на существенных признаках, причинно связанных с преступным поведением. Обычно выделяются «случайные» преступники, чье преступное поведение обуславливается влиянием крайне неблагоприятной социальной ситуации и не связано с наличием стойких негативных личностных характеристик, и преступники, отличающиеся устойчивой системой противоправных взглядов, убеждений, реализуемых в поведении. При более детальной классификации выделяются следующие типы преступников:

- а) случайные;
- б) ситуационные;
- в) неустойчивые;
- г) злостные;
- д) особо опасные.

В 80-90-х гг. выделен социальный тип криминогенной личности, выражающий определенную целостность личностных характеристик. Внутри его выделяют подтипы. Раскроем их.

Последовательно-криминогенный подтип характеризуется тем, что личность подобного преступника формируется в среде, где принято систематическое нарушение норм морали и права; эта среда оказывает решающее воздействие на формирование устойчивой ценностно-нормативной системы личности. Преступление вытекает из привычного стиля

поведения и обусловлено личностными характеристиками преступника: поведение преступника активно и практически не связано с обстоятельствами и конкретной ситуацией жизни. Личность способна целенаправленно выбирать преступные варианты поведения, создавать ситуацию совершения преступления, приспособлять (при необходимости) конкретную среду в собственных интересах; ее преступное поведение относительно автономно.

Ситуативно-криминогенный подтип отличается тем, что личность формируется в противоречивых условиях, отмечаемых нарушениями непреступного характера, ненадлежащим выполнением общественно приемлемых социальных ролей, норм и требований, предъявляемых обществом. Совершение преступления в существенной мере обусловлено неблагоприятной в нравственно-правовом, социально-экономическом плане ситуацией; решающим является взаимодействие характеристик личности и социальной среды. Преступление становится как бы итогом длительного воздействия неблагоприятной окружающей среды, ее норм и предшествующего образа жизни индивида. Ценностно-нормативная система личности относительно неустойчива: наряду с преобладанием общественно негативных взглядов, представлений, убеждений присутствуют и ориентации на общественные ценности, но при противоречии личных и общественных интересов лицо действует противоправно.

Ситуативный подтип характеризуется относительно позитивной с точки зрения интересов общества ценностно-нормативной системой личности при наличии неустойчивой и неявно выраженной ориентации на возможное нарушение предписаний общественной морали и права в определенной сложной ситуации; дефектами правового сознания, связанными или с недостаточно полным знанием законов, или же с некоторым нигилистическим отношением к их исполнению. Формируется в достаточно благополучной среде, прямо не ориентирующей на аморальное или противоправное поведение. Преступление совершается под решающим влиянием ситуации, возникшей чаще всего не по вине самой личности.

*Юцкова Е.М.*

## **Преступное легкомыслие**

**ПРЕСТУПНОЕ ЛЕГКОМЫСЛИЕ** – один из видов неосторожной формы вины, определение которого содержится в ч. 2 ст. 26 УК: "Преступление признается совершенным по легкомыслию, если лицо предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение этих последствий".

В УК РСФСР этот вид неосторожной вины именовался "преступной самонадеянностью". П.л. (самонадеянность) имеет место тогда, когда лицо, совершившее общественно опасное деяние, во-первых, осознавало фактические признаки совершаемого им действия или бездействия, а также должно было и могло осознавать его общественно опасный характер; во-вторых, предвидело возможность наступления общественно опасных последствий; в-третьих, без достаточных к тому оснований рассчитывало на предотвращение этих последствий; в-четвертых, расчет этот носил легкомысленный характер.

Первое и второе условие характеризуют интеллектуальный, третье и четвертое – волевой момент П.л. Виновный осознает фактическую сторону своего деяния, понимает, что нарушает правила предосторожности, но сознание общественной опасности своего поведения при этом отсутствует. Будучи уверен в предотвращении опасных последствий, он уверен и в том, что его деяние не причинит вреда. Такой характер, например, носит переправа в ветреную погоду людей на лодке через реку в расчете на благополучный исход, но происходит трагедия (лодка перевернулась, люди утонули). При П.л. лицо предвидит возможность наступления общественно опасных последствий своего деяния. Однако это предвидение, как правило, носит абстрактный характер. Вредные последствия предвидятся



им как возможные в аналогичных случаях, но маловероятные в данном случае, тем более что сам субъект предпринимает меры для их недопущения.

Однако, предвидя определенную степень возможности наступления вредных последствий, виновный должен был и мог осознавать общественно опасный характер своих действий, быть более предусмотрительным. Волевой момент преступной самонадеянности характеризуется легкомысленным расчетом на предотвращение общественно опасных последствий. Виновный при этом рассчитывает не на случайное стечение обстоятельств, а на вполне конкретные, реальные обстоятельства, способные, по его мнению, противодействовать наступлению преступного результата. Субъект может рассчитывать как на себя, на свои личные качества (физическую силу, выносливость, знания, опыт, профессиональные навыки, ловкость, умение и пр.), так и на действия других лиц, механизмов, различные предохранительные устройства, силы природы и т. п. Однако расчет виновного на эти конкретные обстоятельства оказывается самонадеянным, ошибочным вследствие легкомыслия субъекта, переоценивающего свои способности, опыт, силу, возможности других лиц. Легкомыслие виновного, способного действовать иначе, чем он действовал на самом деле, и есть основание его ответственности за причиняемые общественно опасные последствия.

*Побегайло Э.Ф.*

### **Преступное сообщество**

ПРЕСТУПНОЕ СООБЩЕСТВО (преступная организация) – по ст. 35 УК сплоченная организованная группа (организация), созданная для совершения тяжких или особо тяжких преступлений, либо объединение организованных групп, созданное в тех же целях. Лицо, создавшее преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее им, подлежит уголовной ответственности в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК, а также за все совершенные преступным сообществом (преступной организацией) преступления, если они охватывались его умыслом. Другие участники преступного сообщества (преступной организации) несут уголовную ответственность за участие в них в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК, а также за преступления, в подготовке или совершении которых они участвовали (см. также Организация преступного сообщества).

### **Преступная детерминация**

ПРЕСТУПНОСТИ ДЕТЕРМИНАЦИЯ (лат. *determinare* – определять, отделять, отграничивать) – взаимовлияние и взаимодействие различных форм связей, обуславливающих обстоятельства, условия, причины, порождающие преступность, позволяющие ей сохранить определенное состояние и влияющие на изменения ее качественных и количественных характеристик. П.д. в качестве обязательного компонента включает причинность (см. *Преступности причины*).

П.д. – одна из форм проявления объективных закономерностей в развитии общества: ее появление порождено взаимообусловленностью, взаимодействием и взаимовлиянием обстоятельств и условий функционирования общества в конкретных исторических условиях. Все эти факторы оказывают определенное влияние на возможность различных проявлений преступности, и число их возрастает с увеличением противоречий и сложностей в обществе. Причем преступность определяется также и внутренними факторами развития ее самой, многообразием и своеобразием проявления ее форм. Как социальное явление преступность в той или иной мере связана со всеми сферами жизнедеятельности человека. Все процессы, так или иначе определяющие какую-либо сторону жизнедеятельности общества – политическую, экономическую, демографическую, идеологическую и т. п., - в той или иной мере детерминируют существование и изменение преступности. П.д. определяется

взаимодействием различных факторов объективного и субъективного характера. В последние годы воздействие субъективного фактора становится все более значимым. Можно отметить, что в настоящее время стирается грань в оценке законопослушного и антиобщественного поведения: преступление, особенно корыстное, не всегда осуждается. Высокий уровень криминальности среди населения или просто балансирование на грани криминального поведения становится привычным и создает условия для подражания.

*Серебрякова В.А.*

## **Преступности причины**

ПРЕСТУПНОСТИ ПРИЧИНЫ – одна из центральных проблем криминологии: понятие общего (философского) уровня, раскрывающееся в рамках такой связи явлений (процессов), в которой одно из них (причина) при определенных условиях порождает другое (следствие). По оценкам некоторых ученых-криминологов, преступность продуцируется, воспроизводится в результате сложного взаимодействия более 250 факторов, которые обычно градуируются по сферам жизни общества.

В экономических (и тесно связанных с ними распределительных) отношениях современной РФ имеется множество диспропорций, кризисных процессов, являющихся мощными криминогенными факторами. Глубокий экономический кризис, переживаемый обществом, обусловлен прежде всего самой сутью переходного периода. Прежняя плановая экономика разрушена, а цивилизованная рыночная – пока не создана. Наряду с объективными факторами, коренящимися в самой природе рыночных отношений и специфике переходного периода, на усилении их криминогенного потенциала сказались серьезные ошибки и просчеты, допущенные при проведении экономических реформ. Перераспределение собственности (приватизация) осуществлялось в значительной мере бесконтрольно, далеко не всегда эквивалентно, а нередко было откровенно криминальным; торговля – на грани вседозволенности; государством утрачен ряд жизненно важных для бюджета монополий и др.

Преступность интенсивно продуцируется также диспропорциями, возникающими в социальной сфере. Общество резко расслоено, а в некоторых отношениях и поляризовано, прежде всего в имущественном плане. Наряду с этим действует и ряд других деструктивных факторов: националистического, сепаратистского толка, межконфессиональных трений, обострения проблемы "отцов и детей" и т. д. Противодействие преступности ослаблено из-за того, что в стране еще социально не оформился "средний класс" – основа стабильного бытия и развития, носитель здорового общественного сознания с приоритетом таких ценностей, как упорный труд во благо всех и каждого, честный бизнес, рачительное хозяйствование, законопослушание и правопорядок. Возникли и непрерывно увеличиваются такие неблагополучные в криминогенном отношении социальные группы, как безработные, беженцы и вынужденные мигранты, беспризорники, нищие. Все заметнее воздействует на социальную сферу пьянство и алкоголизм; то же самое следует сказать и о наркомании, проституции и других так называемых фоновых явлениях преступности.

Усиливается действие криминогенных факторов, коренящихся в сфере политических отношений. К политической сфере (а не социальной) должны быть отнесены причины и условия преступности, возникающие на почве межнациональных конфликтов. Широкое криминогенное значение имеют слабость власти, ее плохая организация, отчуждение от народа, разногласия между различными ветвями и уровнями, а главное – "дурной пример", который показывают "государственные мужи", а иногда и высшие должностные лица своими корыстными притязаниями, коррумпированностью, циничным игнорированием требований закона и элементарных этических норм, бесконечными скандалами криминального свойства. Все это дискредитирует государство как политическую структуру общества, вызывает глубокий кризис доверия населения к власти. практически сводит на нет исходящие от нее призывы к законопослушанию, соблюдению социальной дисциплины, обеспечению

правопорядка и законности.

В причинном комплексе преступности большое место занимают явления и процессы, относящиеся к духовно-нравственной сфере. Суть проблемы состоит прежде всего в том, что прежние нравственные ценности и ориентиры в значительной степени отвергнуты, а новой прочной системы морального регулирования пока не создано; более того – "освободившееся место" заполняется не только сомнительными, суррогатными, но и откровенно аморальными «ценностями». Это – резко усилившийся поток массовой культуры, назойливая пропаганда эгоцентризма, зоологического индивидуализма, «суперменства», насилия, жестокости, сексуальной свободы, порнографии, других антиценностей, тесная связь которых с противоправным поведением давно известна. Нравственному оскудению общества способствует бедственное положение культуры, образования, литературы, искусства, которые лишились прежней государственной поддержки. В массовой психологии все сильнее утверждаются бездуховность, ориентация на материальное благополучие, достигаемое любой ценой.

Определенное влияние на преступность оказывают негативные факторы, действующие в правовой области. Прежний правопорядок, основанный на монополии государства в социально-экономической сфере, партийно-политической диктатуре, тотальном ущемлении гражданских прав и свобод, ушел в прошлое, а новый, ориентированный на ценности демократического общества и правового государства, находится в процессе становления. Ранее существовавшие формы и методы социально-правового контроля над преступностью ослаблены, а система нового контроля еще только формируется. Долгое время налицо был большой разрыв между фактическими отношениями реформируемого общества и состоянием их правового регулирования. Ослаблению борьбы с преступностью способствовали некоторые поспешные, принятые под модными лозунгами, без серьезного анализа социально-правовых реальностей законодательные решения об отмене уголовной ответственности за систематическое занятие бродяжничеством и попрошайничеством, немедицинское потребление наркотиков и некоторые другие деяния. Большой вред нанесло значительное ослабление, а местами и полное свертывание работы по предупреждению преступности, выявлению и устранению ее причин и условий. Это коснулось как широкой социальной профилактики, так и криминологического предупреждения, осуществляемого прежде всего правоохранительными органами. Невысокая результативность оперативно-розыскной деятельности, низкое качество предварительного следствия, ослабление прокурорского надзора, конъюнктурные шараханья судебной практики, другие сбои в правоохранительной деятельности также способствуют воспроизводству преступности.

*Алексеев А.И.*

## **Преступность**

**ПРЕСТУПНОСТЬ** – сложное социально-правовое явление, включающее в себя совокупность всех преступлений (уголовно наказуемых деяний), совершенных в конкретном обществе (государстве) за тот или иной период времени, и характеризующееся соответствующими количественными и качественными показателями. Указание на то, что П. социальна, имеет принципиально важное значение. Оно отвергает весьма распространенные суждения, будто преступное начало заложено в самом человеке, в каких-то категориях людей, выделенных по расовым, биологическим и т. п. признакам. Социальная природа П. проявляется прежде всего в том, что она представляет собой продукт общества, а не является чем-то навязанным ему извне. Она состоит из актов поведения социального существа – человека. Социальна не только сама П., социальны и ее корни, истоки, а также последствия. Изменения П. находятся в прямой зависимости от состояния общества, происходящих в нем процессов. Феномен П. - весьма информативный показатель положения дел в обществе и прежде всего кризисных явлений, неблагополучия, диспропорций, проблемных и

конфликтных ситуаций в самых различных сферах социальной жизни.

П. складывается из индивидуальных актов нарушения социальных запретов, но не любых, включая, например, моральные, а только тех, которые сформулированы в уголовном законе. В этом ее отличие от "отклоняющегося поведения", моральных проступков, административных и других правонарушений некриминального свойства.

Один из важнейших показателей, используемых специалистами для характеристики П. как негативного социально-правового явления. – ее состояние, определяемое абсолютным числом совершенных преступлений (и лиц, их совершивших) на определенной территории за определенное время. Однако с учетом того, что некоторые преступления остаются невыявленными (латентными), на практике состояние П. определяется по данным уголовной статистики – количеством только зарегистрированных преступлений (в том числе и оставшихся нераскрытыми), а также числом лиц, совершивших преступления.

Для сравнения напряженности криминальной ситуации в разных странах, регионах, городах, населенных пунктах используется показатель уровня (коэффициента) П., т.е. соотношение числа зарегистрированных преступлений с количеством населения из расчета обычно на 10 или 100 тыс. жителей. Наряду с общим уровнем П. в аналитических целях могут определяться коэффициенты по ее отдельным видам, разновидностям, формам, например уровень П. несовершеннолетних, рецидивной, убийств, краж и т. д.

Изменения П. во времени фиксируются с помощью такого ее показателя, как динамика. В динамике может оцениваться и состояние П., и ее уровень. Например, число зарегистрированных в РФ преступлений с 2173,1 тыс. в 1991 г. возросло до 2760,7 тыс. в 1992 г. (напомним, это год начала "шоковой терапии" в экономике), коэффициент П. в расчете на 100 тыс. жителей за это время увеличился с 1467 до 1857. Рассчитывается динамика не только П. в целом, но и ее отдельных видов, например тяжких насильственных преступлений, краж и т. д.

Рассмотренные показатели П. относятся к разряду количественных. Основной качественный показатель П. - это ее структура, раскрывающая внутреннее содержание данного социально-негативного явления, соотношение различных форм или отдельных видов П. в общем числе зарегистрированных преступлений. Структурные элементы П., в зависимости от целей анализа и других обстоятельств, могут выделяться по самым разнообразным группировочным признакам. Это, например, умышленная и неосторожная, групповая, рецидивная, корыстная и насильственная, экономическая, экологическая П. Большое практическое значение имеет анализ структуры П. в разрезе сфер социальной жизни (бытовая, досуговая П., П. в различных отраслях хозяйства, на транспорте, в Вооруженных Силах РФ и т. д.); разграничение П. по видам расселения людей (городская, сельская П., П. крупных городов, городов-курортов и т. д.), а также по регионам страны. Сравнительно недавно специалистами стал использоваться такой качественный показатель П., как ее характер, определяемый количеством (долей) наиболее опасных преступлений и особенностями личности соответствующих категорий преступников. По существу, это модификация понятия структуры П., в которой дополнительно стали выделяться некоторые виды (элементы), ранее неизвестные или остававшиеся в тени, например, организованная и профессиональная П., «индексная» П. (ее «ядро», наиболее опасная часть).

Характеристика П. как явления была бы неполной без рассмотрения ее по-следствий – того суммарного вреда, который она причиняет общественным отношениям. В практических целях для определения реальных последствий П. учитывается прежде всего число лиц, погибших в результате любых преступлений – не только умышленных, но и неосторожных убийств, нарушений правил безопасности на производстве, транспорте и т. д. За последнее время в РФ число таких лиц составляет 60–70 тыс. в год. Для определения последствий П. принимается в расчет и число лиц, которым причинен преступлениями вред здоровью, ставших жертвами сексуальных преступлений, а также сумма материального ущерба от преступных посягательств на все виды (формы) собственности. Если некоторые из перечисленных показателей достаточно четко фиксируются в уголовной статистике

(например, число погибших в результате преступлений), то обсчет других производится приблизительно, как правило на основе выборочных и косвенных данных, поэтому, скажем, исчислить весь материальный ущерб от П. практически невозможно. Хотя в некоторых странах так называемая цена П., включая расходы на содержание правоохранительных органов, определяется. Так, в США она составляет около 100 млрд. долл. ежегодно.

Криминальная ситуация в РФ, если оценивать ее по состоянию, динамике и другими показателями П., никогда не была благополучной или хотя бы стабильно умеренной. Данное обстоятельство необходимо подчеркнуть, поскольку в последнее время в общественное сознание внедряются представления, основанные на идеализации различных сторон прошлого страны, особенно до 1917 г. Как правило, всегда довольно значительными были число регистрируемых преступлений и уровень П., наблюдался устойчивый ее рост, увеличивалась суммарная общественная опасность. Например, только серьезные преступления с 1890 по 1913 г. увеличились на 72,1 %, опережая темпы роста-населения в 3 раза. По неполным данным всеми судами страны ежегодно возбуждалось от 3,5 до 4 млн. уголовных дел, по которым осуждалось не менее 2 млн. человек. В структуре П. царской России до 2/3 составляли имущественные преступления. Имелась организованная, а также профессиональная П.

Разруха, которую принесла первая мировая война, крушение сложившегося уклада жизни в связи с потрясениями 1917 г., последовавшая за ними гражданская война способствовали обострению криминальной ситуации. Достоверных статистических данных о П. того времени не существует, но необходимо отметить, что сложившиеся условия вынуждали миллионы людей вставать на преступный путь. Например, к началу 20-х гг. в России насчитывалось до 6 млн. беспризорных подростков, для которых совершение краж, грабежей и других преступлений стало привычным. Коэффициент судимости в 1924 г. составил 2910 преступлений на 100 тыс. населения (это намного больше, чем сейчас). В дальнейшем уровень П., по данным уголовной статистики, стал снижаться. В 1929 г. в РСФСР за все преступления было осуждено немногим более 900 тыс. человек.

Необходимо, однако, иметь в виду, что в жизни общества стали все больше проявляться закономерности и тенденции, свойственные тоталитарным режимам с их всеобъемлющим контролем за поведением людей, полной экономической зависимостью граждан от государства. идеологическим единомыслием, приматом государства над личностью. К тому же многочисленные преступления правящей верхушки оставались безнаказанными. Этим и некоторыми другими причинами объяснялся сравнительно невысокий уровень регистрируемой П., что в целом характерно для всех тоталитарных государств. Вторая мировая война и особенно послевоенная разруха дали некоторую вспышку П., прежде всего имущественной. Но уже в 1956 г. в СССР было зарегистрировано всего 293 преступления на 100 тыс. населения. В РСФСР коэффициент П. был выше среднесоюзного на 25–30 %. С начала 80-х гг. начинается рост П., причем порой он был весьма ощутимым: на 1/4 – в 1983 г., почти на 1/3 – в 1989 г. (Для сравнения: среднемировой прирост П. составляет около 5 % в год.) В 90-е гг. фиксировалось незначительное снижение количества регистрируемых преступлений, затем наблюдался их небольшой рост, снова снижение и т. д.

Но характер криминальной ситуации, степень ее напряженности определяются не этими колебаниями состояния регистрируемой П. Гораздо важнее тот факт, что за последние годы она приобрела качественно новые (можно сказать, злокачественные) характеристики. Это прежде всего резкий рост, усиление позиций организованной П.

Основные признаки этой наиболее опасной формы П.:

- предумышленность, тщательное планирование преступной деятельности, носящей постоянный характер и становящейся своеобразной профессией;
- устойчивость преступных групп, отлаженная система связей их участников, распределение между ними ролей, иерархическая система взаимоотношений;
- наличие в обороте огромных денежных сумм, коррумпированные связи;

- целенаправленная разработка мер защиты от разоблачения и противодействия правоохранительным органам;
- глубокая конспирация, наличие специфических правил, норм поведения.

В отличие от других стран организованная П. в РФ не только эксплуатирует различные виды подпольного и полуполегалного бизнеса – игорный, проституцию, порно- и наркобизнес, незаконную торговлю оружием и т. п., - но и контролирует крупные производственные объекты, органы управления экономикой, целые отрасли хозяйства, например, внешнеэкономической деятельности. С развитием предпринимательства, сосредоточением в частном секторе экономики огромных материальных и денежных ресурсов постоянным объектом преступных посягательств со стороны криминальных группировок стали коммерческие структуры, их собственность. В целях завладения имуществом, деньгами используются разнообразные способы – от разового вымогательства до обложения коммерческих структур регулярно взимаемой преступной данью, профессионального рэкета, крупных финансовых афер и дерзких бандитских нападений. В противозаконный бизнес вовлечены многие предприниматели. В результате возникла широкая сеть криминальных коммерческих структур, ориентированных на получение сверхприбылей преступным путем.

Усиливается криминальный профессионализм, вооруженность и техническая оснащенность преступников, агрессивность, дерзость и жестокость их действий. Есть все основания говорить о непрерывной эскалации преступного насилия в стране. Ежегодно регистрируется около 30 тыс. умышленных убийств. Участились случаи наемных убийств, проявлений терроризма, захвата заложников, посягательств на жизнь людей, совершаемых путем взрывов, поджогов и другими общеопасными способами. Наблюдается сращивание общеуголовной П. с политическим экстремизмом, национализмом. В ряде мест лидеры организованной П., не довольствуясь коррумпированными связями, сами стремятся войти в структуры власти.

Дать объективную характеристику П. в РФ нельзя без адекватной оценки ее невыявленной части (уровня латентности). Дело в том, что общее число регистрируемых преступлений, равно как и коэффициент П., могут породить опасную иллюзию, будто криминальная ситуация в стране относительно благополучна. Действительно, коэффициент П. в РФ, по данным уголовной статистики, в 5 с лишним раз меньше, чем в Великобритании или Швеции. Однако при оценке реального уровня П. надо исходить не из числа преступлений, учтенных уголовной статистикой, а из огромного количества латентных, по разным причинам незарегистрированных уголовно наказуемых деяний. Недаром специалисты говорят о криминальном айсберге, в котором соотношение видимой ("надводной") и невидимой ("подводной") частей определяется как 1: 7 или 1: 8.

Причины, по которым значительная доля П. остается вне уголовной регистрации и, соответственно, за пределами сферы действия уголовной юстиции, разнообразны. Сказываются, например, низкий уровень правовой культуры части населения, страх жертв перед преступниками, неверие граждан в возможности правоохранительных органов (для чего есть определенные основания, если учесть низкий уровень раскрываемости преступлений), усложненность уголовно-процессуальных процедур, манипуляции недобросовестных работников милиции, направленные на сокрытие преступлений (особенно трудно раскрываемых) от учета, «затор» в правоохранительной системе, связанный с ее ограниченными возможностями по противодействию П., и др. Очевидно, что многие из этих факторов в РФ переходного периода действуют с несравненно большей силой, чем в других странах. А значит, и уровень латентной П. намного выше. Так, по мнению специалистов, в сфере экономики выявляется и регистрируется всего 3–5 % фактически совершаемых там преступлений, из реально имеющих фактов взяточничества – около 1 %, латентность обмана потребителей в 130 раз превышает число регистрируемых преступлений этого вида. Именно с учетом поправок на латентность проблема борьбы с П. устойчиво оценивается населением (при социологических опросах) как одна из наиболее острых и значимых (см. также *Преступности причины* ).

## **Преступность беловоротничковая**

ПРЕСТУПНОСТЬ БЕЛОВОРТНИЧКОВАЯ (англ. *white-collar crime*) – понятие, предложенное американским криминологом Э. Сатерлендом в 1940 г. ("белый воротничок" – синоним служащего). В своих работах Сатерленд выступил с критикой того, что уголовная статистика, доктрина уголовного права и криминологическая наука в США и других странах Запада, сосредоточивая внимание на «традиционных» видах преступлений (убийства, вооруженные ограбления, кражи и т. п.), оставляют в стороне явно преступную деятельность представителей «высших» классов. Сам Сатерленд первоначально определил "преступника в белом воротничке" как "лицо, занимающее высокое социально-экономическое положение, которое нарушает законы, призванные регулировать его профессиональную деятельность".

В последствии трактовка П.б. была значительно расширена и конкретизирована в трудах Сатерленда и его последователей. К П.б. ныне относятся действия не только дельцов, чиновников, врачей, но и целых корпораций. В сферу П.б. входят прежде всего различные финансовые манипуляции корпораций и их служащих, в том числе уклонение от уплаты налогов и нарушения «антитрестовского» (антимонопольного) законодательства, позволяющие взвинчивать цены и извлекать огромные доходы за счет общества и потребителей. Одна из опаснейших форм П.б. – производство фармацевтическими компаниями и назначение врачами по сговору с ними бесполезных либо даже вредных лекарств, проведение ненужных хирургических операций. П.б. – это и нарушения корпорациями законов об охране окружающей среды, подкуп ими официальных лиц с целью получения выгодных контрактов, другие формы коррупции. К П.б. относятся многообразные способы обмана потребителей в области производства товаров, торговли и сферы услуг. Преступления "белых воротничков" лишь в самых редких случаях становятся объектом уголовной репрессии, даже когда они прямо и недвусмысленно предусмотрены уголовным законом. Предпринимаемые правоохранительными органами расследования обычно заканчиваются не судебным разбирательством, а привлечением виновных к административной ответственности либо возмещением ими части убытков в порядке удовлетворения гражданских исков.

Концепция Сатерленда и его последователей встретила критическую оценку со стороны ряда юристов Запада, сторонников чисто формального определения преступления (П. Таппен и др.) в рамках, установленных действующим уголовным законодательством.

### **Лит.:**

*Жидков О.А.* США: антитрестовское законодательство на службе монополий. М., 1976;

*Никифоров В.С., Решетников Ф.М.* Современное уголовное право. М., 1990;

*Решетников Ф.М.* Современная американская криминология. М., 1965.

*Решетников Ф.М.*

## **Преступность бытовая**

ПРЕСТУПНОСТЬ БЫТОВАЯ – криминальные акты на почве столкновения интересов лиц, связанных между собою личностно-бытовыми и общественно-бытовыми отношениями. Под личностно-бытовыми понимаются отношения между супругами, сожителями, родственниками, квартирантами, соседями и иными лицами, общение между которыми обусловлено совместным проживанием. Общественно-бытовые отношения складываются между теми, кто выполняет работу по обслуживанию кого-либо, и лицами, которых обслуживают, а также между клиентами в связи с этим обслуживанием (например, между продавцом и покупателем или между покупателями, спорящими об очередности обслуживания). Необходимый и достаточный признак бытового преступления – бытовой конфликт, острое противоречие между преступником и жертвой.

Статистическая отчетность РФ не содержит показателей, позволяющих четко очертить массив бытовых преступлений. Выборочные исследования показывают, что П.б. составляет от 30 до 80 % всех регистрируемых преступлений. Наиболее существенные криминологические характеристики П.б.: преобладание в ней насильственных преступлений, совершение их преимущественно в семье в отношении женщин, детей, стариков и инвалидов, высокий уровень латентности и связанная с этим многократность совершения однотипных преступных посягательств в отношении одних и тех же жертв.

Супруги (жены и мужья) составляют, по данным выборочных исследований, около 35 % потерпевших от бытовых насильственных преступлений, а сожительницы и сожители – около 30 %. Потерпевшие женского пола составляют 80 % от всех жертв преступного насилия в семье. Родители, братья, сестры, иные родственники – около 15 % всех жертв бытовых насильственных преступлений, тогда как соседи – 10 %. В совокупности все жертвы бытовых насильственных преступлений, не связанные узами брака, родства и свойства с преступниками составляют примерно 20 %. Около 80 % бытовых преступлений совершается в состоянии опьянения. Прирост П.б. в основном обеспечивается увеличением количества преступлений, совершенных в нетрезвом виде. При этом доля потерпевших, так же находившихся в состоянии опьянения, достигает 40 %. Большая часть из них употребляла спиртные напитки с будущим преступником. Это относится и к женщинам – жертвам семейного насилия.

Структура П.б. меняется незначительно. Корыстные бытовые преступления составляют в ней относительно небольшую долю – в пределах 10 %. Но убийства родственников с целью завладения имуществом превратились в тревожное социальное явление. Как новое криминальное явление следует отметить распространение убийств квартирантами хозяев квартир. Доля их невелика (не превышает 5 %), но ранее такие убийства исчислялись единицами. Это во многом связано с массовой миграцией, вызванной распадом СССР, национально-региональными конфликтами, увеличением контингента мелких предпринимателей. Формирование сообществ лиц, не имеющих законного жилья и легальных источников доходов, привело к росту П.б. в их среде. В основном это тоже насильственные преступления. Новым криминальным явлением в П.б. стал заметный рост случаев расправ с "семейными дебоширами", учиняемых их жертвами или родственниками этих жертв. При бытовых убийствах ревность в чистом виде встречается в 15 % случаев – стремление избавиться от потерпевшего – в 20 %. хулиганские побуждения – в 10 %. Как правило, бытовые насильственные преступления многомотивны. Это связано с тем, что в большинстве своем (до 80 %) они – итог длительных межличностных конфликтов, порождающих неприязнь между конфликтующими сторонами.

*Антонов-Романовский Г.В.*

## **Преступность групповая**

**ПРЕСТУПНОСТЬ ГРУППОВАЯ** – вид преступности, который в науке криминологии определяется как совокупность преступлений, совершенных группами лиц на той или иной территории в определенный промежуток времени. Определение П.г. основывается, с одной стороны, на криминологическом понятии преступности, а с другой – на уголовно-правовом понятии группового преступления (см. *Соучастие в преступлении*). П.г. в криминологии не отождествляется с организованной преступностью. Последней присущи криминологические признаки, связи между образующими ее элементами, которые выходят за рамки П.г. По экспертным оценкам, доля организованной преступности в П.г. составляет от 5 до 20 % (такой разброс в оценках объясняется различием методик исследования и регионов, в которых они проводились). П.г. можно охарактеризовать как питательную среду, создающую благоприятные условия для организованной преступности.

Нередко преступные группы (в полном составе или какая-то часть их участников) перерастают в организованные. В этих случаях участие в П.г. является как бы



первоначальным этапом, подготовкой к участию в организованной преступной группе. Таким образом, основным признаком, по которому проводится отличие, – степень организованности. С точки зрения уголовно-правовой характеристики П.г. образуют преступления, совершенные группой лиц (ч. 1 ст. 35 УК) или группой лиц по предварительному сговору (ч. 2 ст. 35 УК). Преступление признается совершенным организованной группой, если оно совершено устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений (ч. 3 ст. 35 УК). Преступление признается совершенным преступным сообществом (преступной организацией), если оно совершено сплоченной организованной группой (организацией), созданной для совершения тяжких или особо тяжких преступлений, либо объединением преступных групп, созданным в тех же целях (ч. 4 ст. 35 УК).

Повышенная общественная опасность П.г. (по сравнению с преступлениями, совершенными в одиночку) обуславливается следующими обстоятельствами:

- объединение усилий нескольких лиц облегчает совершение преступления и причиняет больший вред личности, обществу, государству;
- как правило, такие преступления труднее раскрыть;
- в совершение преступления вовлекается большое число лиц, в том числе несовершеннолетних.

Борьба с П.г. приобретает особое значение в силу распространенности групповых посягательств: поданным криминологических исследований, они составляют 1/3 преступлений и имеют тенденцию к росту.

В целях углубленного изучения и разработки мер по борьбе с П.г. преступные группы классифицируются:

- на устойчивые и случайные;
- вооруженные и невооруженные;
- на группы из 2 человек, 3 и т. д.;
- на рецидивные, первичные, смешанные;
- на П.г. взрослых, несовершеннолетних и смешанную;
- на группы соисполнителей и группы соучастников, роли которых распределены (исполнители, организаторы, подстрекатели, пособники);
- на группы, совершающие кражи, грабежи, разбои, изнасилования и какие-либо иные виды преступлений;
- на группы, объединившиеся добровольно, группы, созданные с применением насилия, угроз, шантажа, служебной или материальной зависимости и др.

Большой степенью общественной опасностью обладают устойчивые группы по сравнению со случайными, вооруженные – с невооруженными: рецидивные – с первичными и т. д. Меньшую опасность представляют группы, которые первоначально складывались как «протестные» (т. е. антиобщественные, но не преступные), а впоследствии под влиянием отдельных участников или сложившихся обстоятельств стали совершать преступления из озорства, ложно понимаемого чувства товарищества и т. д. Чаще всего такие группы образуются на добровольной основе. В них не всегда имеется лидер. Как правило, они быстро распадаются. Что касается отдельных видов преступлений, то участие в их совершении преступных групп колеблется в широких пределах. Так, относительно небольшой удельный вес составляют групповые убийства, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (14–15 %). Однако доля П.г. резко возрастает при совершении таких преступлений, как присвоение или растрата, кража, грабеж, разбой (50–75 %). Доля П.г. несовершеннолетних колеблется от 70 до 80 %.

Криминологическая характеристика личности участников преступных групп весьма разнородна: они могут различаться по возрасту, по наличию или отсутствию судимости, по образованию, по семейному положению и т. д. При этом роли участников преступных групп могут быть различными, например одни руководили совершением преступления, а другие являлись рядовыми исполнителями или даже пособниками. В зависимости от роли

определяется и степень общественной опасности личности участников преступных групп. Наибольшую опасность, как правило, представляют лидеры. Для них характерна ярко выраженная антиобщественная направленность, обладание навыками в совершении преступлений, следование "воровским традициям". Но вместе с тем социальная психология выделяет у них и такие черты, как инициатива и активность, наличие организаторских способностей, общительность, умение расположить к себе, компетентность в решении вопросов групповой деятельности и др. Причины и условия П.г. на общесоциальном уровне совпадают с причинным комплексом, который детерминирует неблагоприятные тенденции-преступности в целом (см. *Преступности, причины*). Вместе с тем имеются причины и условия, специфические для П.г., например отрицательное влияние одних членов преступной группы на других, вовлечение в преступную группу или удержание в ней путем насилия или угроз его применения, а также с использованием тех или иных порочащих моментов биографии или даже путем искусственного создания "компрометирующих материалов". Групповые преступления несовершеннолетних часто обуславливаются их стремлением к общению, неуверенностью, а в ряде случаев и неспособностью совершить преступления в одиночку.

При совершении преступных акций группой расширяются возможности криминальной деятельности, облегчается выполнение самих преступных действий и сокрытие следов преступления. Специфические причины П.г. обуславливают возможности применения для их профилактики некоторых специальных мер.

Основные направления профилактики П.г.:

– предотвращение создания групп с антиобщественной направленностью путем их разложения;

– предупреждение преступной деятельности группы;

– пресечение подготавливаемых или начавшихся преступлений;

– предупреждение повторных преступлений со стороны одной и той же группы (см. также *Предупреждение преступности*).

*Журавлев М.П.*

## **Преступность женская**

ПРЕСТУПНОСТЬ ЖЕНСКАЯ – преступность взрослых женщин (с 18 лет и старше; антиобщественная деятельность несовершеннолетних женского пола имеет существенные особенности, во многом сближающие их с соответствующим поведением несовершеннолетних мужского пола). На протяжении длительного исторического периода П.ж. держится на уровне в несколько раз (5–9 раз) меньшем, чем преступность мужчин. В характере преступной деятельности женщин отражаются особенности их образа жизни, криминогенных ситуаций, в которых они оказываются, специфичность восприятия жизненных ситуаций. В П.ж. преобладают преступления с корыстной направленностью. Однако реализация корыстных мотивов в последние годы происходит через более широкие и в то же время более тонкие механизмы. В мотивации преступной деятельности у женщин, как при совершении корыстных, так и насильственных преступлений, большое значение приобретают такие мотивы, которые тесно связаны с семейно-бытовой сферой. Поведение женщин в значительной мере определяют и преступления без четко выраженного мотива.

В последние годы происходит рост не только П.ж., но и тяжких преступлений, совершаемых женщинами (тяжкая П.ж. выросла более чем в 4 раза). На фоне «обычных» для П.ж. присвоения или растраты, злоупотребления служебным положением (45–50 %) выросли такие виды преступлений, как вымогательство, особенно мошенничество (почти в 6 раз). Кражи у женщин за последние 5 лет увеличились более чем в 2,5 раза. Совершение насильственных преступлений долгие годы не было характерным для П.ж. и ограничивалось, как правило, семейно-бытовой сферой. Однако происходящие изменения в стране повлияли на рост и этих преступлений. Жертвами таких преступлений чаще всего становятся мужья,

дети, сожители, любовники, родители, люди из их ближайшего окружения. Совершение преступлений в данном случае выступает как способ разрешения затянувшегося семейного конфликта, усугубляющегося в последние годы пьянством и применением наркотических средств. Из общего числа преступлений женщин примерно 25–35 % совершаются в состоянии опьянения; растут преступления, связанные с применением наркотических средств. Растет и число женщин, совершающих преступления повторно (каждое десятое преступление совершается рецидивистками). Примерно 4/5 всех преступлений совершаются женщинами в городах, остальные – в рабочих поселках и сельской местности. Для женщин характерно совершение преступлений в одиночку, в группе чаще всего совершаются преступления, связанные с профессиональной деятельностью, хотя в последние годы отмечается более активное участие женщин в организованных группах.

Для преступниц, как в период отбывания наказания, так и в период адаптации, семья является огромным сдерживающим фактором. Но если у большинства мужчин-преступников семья сохраняется, то у женщин-преступниц она распадается, создать новую семью таким женщинам удается редко. Женщины, отбывающие наказание в местах лишения свободы, быстрее разрушают свой социальный стереотип, они как бы вычеркивают себя из членов общества. Усиление напряженности криминогенной обстановки привело к тому, что увеличивается как число женщин-преступниц, так и число преступлений против женщин – и не только насильственных.

В предупреждении преступности женщин следует разграничивать два подхода: общесоциальные меры и специальные. У них достаточно тесная взаимосвязь и взаимозависимость. Общесоциальные меры предполагают такое развитие социально-экономической сферы, которое позволяет проводить в жизнь мероприятия, направленные на сокращение преступности в целом. Проблема предупреждения П.ж. – это часть предупреждения преступности в целом, но она имеет и определенную специфику, предполагает целый комплекс специальных мер, направленных на защиту прав женщин. В числе специальных мер должны найти отражение не только декларации о равных правах женщин с мужчинами, но и решение вопросов о том, как наиболее целесообразно провести сочетание функций жизнедеятельности женщин в обществе. Другой стороной защиты женщин должна стать защита оступившихся женщин, женщин, совершивших преступления. В настоящее время требуется разработка системы мер по реабилитации преступниц и возвращении их к жизни в обществе.

**Лит.:**

*Серебрякова В.А.* Криминология. М., 1997;

*Антонян Ю.М.* Преступность среди женщин. М., 1992;

*Серебрякова В.А., Зырянов В.Н.* Корыстные преступления, совершаемые женщинами. М., 1992;

*Серебрякова В.А.* Особенности женской преступности и ее предупреждение. М., 1984;

*Ломброзо Ч., Ферреро Э.* Женщина преступности и проститутка. Киев, 1902.

*Серебрякова В.А.*

## **Преступность несовершеннолетних**

**ПРЕСТУПНОСТЬ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ** – совокупность преступлений, совершенных лицами в возрасте от 14 до 18 лет. По действующему закону (ч. 1 ст. 20 УК) уголовной ответственности подлежит лицо, достигшее ко времени совершения преступления 16-летнего, а за совершение перечисленных в законе 20 преступлений (ч. 2 ст. 20 УК) – достигшее 14-летнего возраста.

Распространенность П.н. характеризуется в основном двумя показателями:

а) коэффициентом криминальной пораженности – общим (число выявленных несовершеннолетних преступников в расчете на численность населения в возрасте от 14 до 18 лет) и детализированным (число выявленных несовершеннолетних определенной социально-демографической или иной группы, совершивших преступления, в расчете на

численность несовершеннолетних этой группы);

б) коэффициентом интенсивности – общим (число зарегистрированных преступлений несовершеннолетних в расчете на определенную численность несовершеннолетних) и детализированным (число зарегистрированных преступлений конкретной группы, например преступлений против личности, или конкретного вида, например убийств, в расчете на определенную численность несовершеннолетних). Динамика показателей П.н. весьма сложна. По сравнению с 1990 г. в 1998 г. число выявленных преступлений несовершеннолетних увеличилось на 25,5 %. Темпы роста преступлений несовершеннолетних опередили темпы прироста населения в возрасте от 14 до 18 лет в 3,5 раза.

Реально для П.н. характерно совершение не более 23–25 видов преступлений. Структуру основного статистического массива образуют три группы преступлений:

а) преступления против личности (убийство, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью, причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью в состоянии аффекта, изнасилование) – 2,5–3,5 %;

б) преступления против собственности (кража, мошенничество, грабеж, разбой, вымогательство, неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения, умышленное уничтожение или повреждение имущества) – 85–87,5 %;

в) преступления против общественной безопасности и здоровья населения (хулиганство, незаконный оборот наркотических средств или психотропных веществ, незаконное приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка или ношение оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств) – 10,5–12,5 %.

За пределами основного статистического массива – преступления, не получившие распространения среди несовершеннолетних, однако сам факт их совершения вызывает тревогу (бандитизм, убийство матерью новорожденного ребенка, хищение огнестрельного оружия, боевых припасов или взрывчатых веществ, изготовление или сбыт поддельных денег или ценных бумаг, взяточничество и др.).

Структура П.н. стабильна: во-первых, стабилен состав статистического массива, во-вторых, соотношение его элементов.

В структуру П.н. входят все выделенные по признаку "характер и степень общественной опасности" категории преступлений:

а) преступления небольшой тяжести – 5–6 %;

б) преступления средней тяжести – 13–14 %;

в) тяжкие преступления – 72–74 %;

г) особо тяжкие преступления – 3,5–4,5 %.

Среди выявленных несовершеннолетних преступников каждый седьмой, а среди осужденных – каждый пятый ранее совершали преступления. Установлена закономерность: чем опаснее преступление, тем выше вероятность совершения его рецидивистом. Устойчивости преступного поведения несовершеннолетних способствует процесс «омоложения» антисоциального поведения; эмпирически он подтверждается более высокими темпами роста криминальной активности подростков в возрасте от 14 до 15 лет по сравнению с криминальной активностью 16–17-летних. Криминологическая значимость и социальная опасность такой тенденции заключается в том, что каждое новое поколение молодежи пополняется количественно нарастающей группой лиц с выраженным криминальным опытом.

П.н. характеризуется сплоченностью преступной деятельности. Согласованная преступная деятельность получила наибольшее распространение при угонах автомобилей и других транспортных средств, разбое, умышленном уничтожении или повреждении имущества, краже, изнасиловании. В групповой П.н. выделяются два вида. Первый образуют преступления, которые чаще совершаются группой подростков (кража, грабеж, вымогательство, умышленное уничтожение или повреждение имущества, хулиганство, неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели

хищения). Второй составляют преступления, которые чаще совершаются подростками совместно со взрослыми: бандитизм, убийство, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, изнасилование, разбой, мошенничество, незаконное изготовление, приобретение, хранение, перевозка либо сбыт наркотических средств или психотропных веществ. В последние годы выявлено несколько неблагоприятных тенденций развития групповой П.н. Одна из них – повышение организованной преступной деятельности.

Несмотря на рост "вовлечения несовершеннолетних в преступную деятельность", их преступность остается относительно автономной. В последние годы при соучастии взрослых подростки совершили менее 30 % всех расследованных преступлений.

Особенности отдельных элементов структуры П.н., сложный характер ее динамики, неравномерность и устойчивость территориального распределения, многовекторность тенденций указывает на сложность и многозначность социальных условий, формирующих преступное поведение подростков. Принятое в отечественной криминологии положение о том, что существование преступности обусловлено взаимодействующим влиянием социальных процессов и явлений, указывает верный путь поиска и анализа причин П.н. Раскрытие недостатков семейного воспитания, воспитания в школе, в профессионально-техническом училище и в трудовом коллективе выявило (на первом этапе развития криминологии) не только конкретные причины и условия неблагоприятного нравственного формирования личности, но и обстоятельства, способствующие совершению преступлений.

Второй этап ознаменовался поисками и анализом связи П.н. с недостатками в деятельности государственных органов (прежде всего правоохранительных) и общественных организаций.

На третьем этапе развития криминологии усилиями большой группы ученых изучалось влияние социальных условий на П.н. применительно к основным сферам жизнедеятельности, в которых происходит формирование и развитие подростка, – сфере быта, образования, труда и досуга. П.н. – объективный результат дезорганизации общества. Характерный для переходного периода распад социокультуры как целостности отразился прежде всего на образе жизни детей. Наибольшую опасность представляет дисфункция двух институтов социализации – семьи и образовательных учреждений. Она вызывает (или усиливает) процесс отчуждения подростков. Вместе с тем неверно отождествлять причины преступности с противоречиями общественного развития. Противоречия сами по себе не опасны: опасны последствия их неразрешенности.

Для понимания причин П.н. важны пять основных противоречий:

а) между целями, к которым общество призывает стремиться подростков, с одной стороны, и теми легальными возможностями, которые оно им предоставляет для их достижения;

б) между расширением возможности выбора в различных сферах жизнедеятельности и сужением легальных средств реализации этих возможностей;

в) между расширением потребностей в квалифицированном, престижном и высокооплачиваемом труде и ограниченными возможностями их удовлетворения;

г) между стремлением к богатству и ощущением невозможности его достижения легальными способами;

д) между необходимостью усиления социальной и правовой защиты несовершеннолетних и ограниченными возможностями общества.

Неразрешенность каждого из этих противоречий порождает многие негативные процессы, которые оказывают влияние на криминогенную напряженность в обществе.

*Забрянский Г.И.*

## **Преступность организованная**

ПРЕСТУПНОСТЬ ОРГАНИЗОВАННАЯ – вид преступности, которую можно

определить как систему, включающую создание, руководство и функционирование организованных преступных формирований: организованных групп, банд, преступных организаций, преступных сообществ, и их преступную деятельность, а также меры, обеспечивающие создание материальной и финансовой базы, установление коррумпированных связей с представителями различных ветвей власти в целях уклонения от социального контроля и отстаивания собственных интересов, проникновения в общественно-политические и экономические структуры общества. Непременные признаки П.о.: раздел сфер влияния как по территории, так и по отраслям, сочетание конспиративных и легальных форм деятельности, агрессивность, жестокость и уголовный терроризм, строжайшая дисциплина. П.о. и тесно связанная с нею коррупция реально посягают на безопасность государства, на его авторитет внутри страны и за рубежом.

История свидетельствует, что П.о. как вид преступности существовал издавна в разных странах. Однако виды П.о. отличались друг от друга в зависимости от времени и места. Понятно, что и современная П.о. в РФ отличается (причем разительно) от той преступности, что существовала в России ранее; имеет она отличия и от П.о., действующей в других странах. Вместе с тем некоторые характеристики П.о. являются общим, родовым. Кроме того, с учетом происходящих в мире изменений (к ним следует, в частности, отнести распространение рыночных отношений, мировую транспортную сеть, сложившуюся транснациональную преступность) происходит и определенная универсализация признаков, характерных для П.о. Как и преступность в целом, П.о. детерминируется (определяется) совокупностью негативных явлений социально-политического характера, таких, как экономические кризисы, ухудшение социального положения значительной части населения, ослабление власти в центре или на местах. Процесс перестройки общества и государства в РФ во многом оказался не обеспеченным необходимыми организационными, финансово-контрольными, правовыми и иными мерами, включая и сферу борьбы с П.о. и коррупцией.

Состояние П.о. в РФ, ее динамика и структура характеризуется рядом показателей. Они более чем убедительно подтверждают возрастающую опасность П.о., несмотря на активизацию работы правоохранительных органов. На начало 1999 г. на учете состояло около 11 тыс. преступных формирований, с числом участников свыше 80 тыс. Число их преступлений (с учетом поправки на их латентность) составляет десятки тысяч. На их счету наиболее общественно опасные деяния: заказные убийства, захват людей в качестве заложников, бандитские нападения, разбои и др. Организованные действующие преступники ориентируются и на совершение деяний, приносящих высокие и сверхвысокие имущественные доходы, а следовательно, наносящих ощутимый экономический ущерб государству и населению страны. Кроме того, в целях приумножения и «отмыва» преступно добытых средств, получения возможности действовать легально и лоббировать реализацию своих интересов П.о. создает (по ее поручению этим могут заниматься доверенные лица) различные экономические структуры, общественные организации, а также контролирует деятельность значительного числа коммерческих предприятий, вкладывает деньги в недвижимость. Эта деятельность не ограничивается РФ. Особая опасность П.о. заключается и в том, что в сферу своего влияния она втягивает множество людей, негативно воздействуя на нравственность в обществе.

Борьба с П.о. содержит две составляющие: предупреждение этого вида преступности как социально-криминального явления и непосредственная борьба с криминальными деяниями. Первая образуется из социально-экономических мер государства, основа которых – придание проводимым реформам значимой социальной направленности. Вторая составляющая образуется из мер, направленных на борьбу с лидерами П.о., с преступными сообществами и организациями, а также мер, направленных на предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений организованных формирований, их коррумпированных связей. Важное место занимает и лишение П.о. ее финансово-материальной базы. Решение этих задач возможно только на основе системного подхода. Следует обратить внимание на то, что

все меры должны быть основаны на законах, а процесс – осуществляться комплексно. Это позволяет обеспечить разрешение периферийных и стержневых вопросов в их совокупности.

В последние годы приоритет отдается вопросам первого порядка (создание новых правоохранительных структур, решение штатных и материально-технических вопросов их работы, принятие законов по регулированию финансовых проблем или гражданско-правовых отношений и т. д.), причем предпринимаются попытки разрешить эти вопросы с помощью правовых актов, обладающих локальными возможностями. Однако ограничиваться этим – значит предоставлять возможность П.о. «изобретать» новые формы и методы деятельности, чем она, как подтверждает практика, пользуется в полной мере (совершенствование форм вымогательства и др.). К стержневым в борьбе с П.о. следует отнести меры, способные решить главные, основные из перечисленных выше проблем. К одной из таких мер (правовых) следует отнести необходимость принятия основополагающих законов: о борьбе с П.о., о борьбе с коррупцией, о борьбе с легализацией (отмыванием) незаконных доходов.

*Ванюшкин С.В.*

## **Преступность рецидивная**

**ПРЕСТУПНОСТЬ РЕЦИДИВНАЯ** – вид преступности, определяемый в криминологии как совокупность преступлений совершенных лицами, к которым уже применялись уголовное наказание или иные меры уголовно-правового характера за ранее совершенные ими преступления. Определение П.р. основывается, с одной стороны, на криминологическом понятии преступности, с другой – на уголовно-правовом понятии рецидив преступлений. При этом в уголовном праве рецидивом преступлений признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление (ст. 18 УК). Криминология же изучает так называемый фактический рецидив, т. е. случаи повторного совершения преступления после того, как судимость была снята или погашена, а равно после применения иных мер уголовно-правового характера. К последним относятся, например, освобождение от уголовной ответственности лица, впервые совершившего преступление: небольшой тяжести, в связи с деятельным раскаянием (ст. 75 УК), в связи с примирением с потерпевшим (ст. 76 УК), небольшой или средней тяжести вследствие изменения обстановки (ст. 77 УК) и др.

Таким образом, криминологическим понятием рецидива охватывается значительно более широкий круг преступлений по сравнению с понятием рецидива, которое дается в уголовном праве. Такое различие объясняется тем, что указанные понятия служат различным целям: уголовное правовое понятие рецидива преступлений – главным образом целям индивидуализации наказания, а криминологическое понятие – также целям профилактики П.р. в целом.

В зависимости от степени общественной опасности и вида совершенных рецидивистом преступлений, а также личности виновного различают:

- общий и специальный рецидив;
- рецидив тяжких, особо тяжких и не являющихся тяжкими преступлений;
- опасный рецидив;
- особо опасный рецидив.

При этом под общим рецидивом понимается повторное совершение преступления лицом, к которому ранее применялось уголовное наказание или иные меры уголовно-правового характера за любое преступление. Специальный же рецидив образует повторение при тех же условиях не любого, а тождественного либо однородного преступления.

Кроме того, с учетом количества совершенных преступных деяний, образующих рецидив, формы вины и вида наказания различают следующие виды рецидива:

- простой (однократный) и сложный (многократный);
- рецидив умышленных и неосторожных преступлений;

– рецидив осужденного к лишению свободы, и иным мерам уголовно-правового характера.

При этом рецидив преступлений, совершенных лицами, отбывающими наказания в виде лишения свободы, принято называть также пенитенциарным рецидивом. Рецидив преступлений свидетельствует о повышенной общественной опасности не только совершенных преступлений, но и (прежде всего) личности виновного, поскольку чаще всего они выражают устойчивую антиобщественную направленность личности. Общественная опасность П.р. повышается также в связи с тем, что рецидивисты, как правило, втягивают в преступную деятельность неустойчивых лиц из числа ранее не судимых, особенно молодежи. Степень опасности рецидива зависит от количества судимостей, характера и тяжести совершенных преступлений, применявшихся мер наказания и личности виновного.

Рецидив – один из наиболее важных признаков преступности, характеризующих ее структуру. Доля П.р. в общей преступности колеблется от 20 до 30 %. Декриминализация таких деяний, как бродяжничество, тунеядство, мелкое хищение, повторное мелкое хулиганство, спекуляция, с одной стороны, способствовала исключению из числа рецидивных преступлений указанных деяний и, таким образом, сужению поля П.р., а с другой – концентрации рецидива преступлений, представляющих наиболее высокую степень общественной опасности. Наряду с этим исключение указанных и некоторых других деяний из числа уголовно наказуемых влечет за собой негативный социальный эффект – носители этих поступков "ушли в общество".

О неблагоприятных тенденциях П.р. свидетельствует также рост рецидивоопасности преступлений, связанных с оружием, наркотиками, бандитизмом, более отчетливым проявлением профессионализма и организованности. Доля рецидивистов, совершивших преступления в группе, в последние годы резко возросла и достигла 1/3 всех совершенных ими преступлений. Среди рецидивистов выросла доля лиц, совершивших кражи, грабежи, вымогательства. Наряду с этим происходит углубление интеграции рецидивистов с лидерами экономической преступности. Повышение доли участия рецидивистов в экономических преступлениях сопровождается применением в нее наиболее изощренных и жестоких методов.

П.р., являющаяся частью общей преступности, подчиняется тем же закономерностям развития, что и преступность вообще. Вместе с тем для нее характерны некоторые специфические причины и условия.

В качестве таковых в криминологии выделяются:

– восстановление освобожденными от наказания контактов с лицами, склонными к совершению преступлений, и с рецидивистами, что ведет к возобновлению условий, которые ранее уже привели к совершению преступлений;

– криминальное «заражение» в местах лишения свободы, т. е. своего рода обогащение преступного опыта вследствие длительного и тесного общения с осужденными преступниками;

– безнаказанность или применение мер, не соответствующих тяжести ранее совершенных преступлений и тем самым не отвечающих задачам предупреждения новых преступлений;

– неэффективность исполнения наказания и применения иных мер уголовно-правового характера:

– несвоевременность и недостаточность мер, направленных на оказание помощи в социальной адаптации лицам, освобожденным из мест лишения свободы, условно осужденным и др.

Наличие специфических причин и условий П.р. позволяет наряду с общими мерами применять специальные меры по ее предупреждению. К таковым относятся:

– обеспечение неотвратимости наказания;

– применение наказания и иных мер уголовно-правового характера, адекватных тяжести совершенных рецидивистом деяний и опасности его личности;



– повышение эффективности мер, способствующих социальной адаптации лиц, отбывающих наказание, и, в частности, оказания им реальной помощи в трудовом и бытовом устройстве, а также усиление действенности административного надзора органов внутренних дел.

*Журавлев М. П.*

## **Преступность экологическая**

ПРЕСТУПНОСТЬ ЭКОЛОГИЧЕСКАЯ – сложное по характеру социально-правовое явление, складывающееся из совокупности экологических преступлений и подрывающее биологические основы существования человеческого общества. Экологические преступления (ЭП) и правонарушения относятся к категориям наиболее распространенных. Растет и их общественная опасность. Так, по РФ насчитывается только зарегистрированных нарушений правил охоты до 70 тыс. в год, нарушений правил занятия водными добывающими промыслами – в 2 раза больше: возникает до 30 тыс. лесных пожаров, из них около 90 % – по вине людей. В условиях экономического кризиса и спада производства не произошло адекватного снижения уровня загрязнения природной среды. Механизм экономического регулирования природоохранной деятельности, декларированный в экологическом законодательстве, детально не проработан и не действует. Более 20 тыс. предприятий – злостные нарушители законодательства об охране вод и воздуха. Растет число выявленных ЭП. Вместе с тем нормы об ответственности за преступное причинение вреда природной среде применяются крайне редко. Уголовные дела о загрязнении водоемов и воздуха составляют всего 0,35 % от числа всех ЭП, хотя общественная опасность таких преступлений велика. В УК РФ число норм об ответственности за преступления, выражающиеся в негативном воздействии на природную среду (глава "Экологические преступления"), почти в 5 раз превышает число норм об ответственности за незаконный захват природных ресурсов. Поэтому начиная с 1997 г. несколько увеличилось число уголовных дел за загрязнение вод, атмосферы, почвы, нарушение режима особо охраняемых территорий.

В то же время латентность (скрытая, невыявленная преступность) ЭП по отдельным категориям достигает 95–99 %. С учетом латентности удельный вес ЭП в общей структуре зарегистрированной преступности реально составляет 7-35 %. Многие дела прекращаются на стадии расследования, по другим суды зачастую выносят оправдательные приговоры за недоказанность вины подсудимых. Остается высоким число материалов, по которым органы дознания необоснованно отказывают в возбуждении уголовных дел. В среднем осуждается 53.3 % лиц от числа привлекаемых к уголовной ответственности. В условиях роста общеуголовной преступности, особенно экономической и корыстно-насильственной, правоохранительные органы не уделяют должного внимания борьбе с ЭП. До сих пор они считаются второстепенными, не представляющими большой общественной опасности. По переданным в суд делам при назначении наказания нередко допускается необоснованное послабление лицам, совершившим ЭП. Наказание ниже низшего предела, предусмотренного санкцией соответствующей статьи для определенного вида наказания, переход к более мягкому наказанию, а равно условное осуждение и отсрочка исполнения наказания составляют по изученным делам более 80 %.

Криминологическая характеристика осужденных за ЭП показывает, что их основную группу составляют лица в возрасте от 29 до 50 лет. Эти лица, относящиеся к наиболее зрелой возрастной группе населения, совершают 70 % ЭП. Более 58 % ЭП совершаются группой. Характерный признак таких ЭП, как незаконная добыча водных животных, рыбы, – появление организованных преступных группировок, имеющих прикрытие среди коррумпированной части работников органов исполнительной власти, правоохранительных органов, органов рыбоохраны. Особый размах рыбное браконьерство достигло в регионах Дальнего Востока, Камчатки, Северного Приморья, где оно соразмерно с добычей рыбы в промышленных масштабах. Эти группировки обычно оснащены новейшей техникой,

вооружены, имеют технические возможности и соответствующее оборудование для переработки рыбы и икры. Перестали быть редкостью случаи нападения на промысловые суда и должностных лиц органов охраны животного мира. Большинство осужденных (71,5 %) имеют образование не ниже среднего и вполне осознают значимость охраны природы в современных условиях и общественную опасность ЭП. 10,7 % имели непогашенную или неснятую судимость, 3,3 % совершили преступление в состоянии алкогольного опьянения. Чаще всего лица, имевшие судимость, занимались рыбным браконьерством. Рецидив незаконной добычи водных животных возрос за последние 10 лет с 5 до 20 %.

Причины ненадлежащего применения закона в пореформенный период развития РФ – прежде всего явления социально-экономического и политического характера:

- распад СССР и последовавшая за этим нестабильная политическая ситуация;
- законодательство, позволяющее предпринимателям вывозить из страны природные ресурсы;
- недостаточное финансирование контрольных экологических служб;
- падение уровня общественной, трудовой и технологической дисциплины;
- ориентация на сомнительные (нередко ложные) цели и приоритеты в сфере взаимодействия человека и природы;
- общие негативные явления, свойственные периоду перехода к рыночной экономике.

Кроме того, снижают эффективность правовой охраны окружающей среды недооценка общественной опасности ЭП со стороны работников правоохранительных органов, недостатки следствия и дознания, низкий профессионализм, слабая техническая оснащенность правоохранительных органов и органов экологического контроля, а также экспертных учреждений, которые, например, нередко не в состоянии установить причинную связь между деянием (например, загрязнением) и его преступными последствиями. Судебные и следственные органы борьбу с нарушениями природоохранительного законодательства все еще не считают важным направлением своей деятельности.

*Жевлаков Э.Н.*

## Претор

ПРЕТОР (лат. *praetor*) – одно из высших должностных лиц Древнего Рима в период республики и в первый период империи. Первоначально (с 367 г. до н.э.) обладали административной, военной, а также судебной властью по уголовным и гражданским делам. Со временем административные функции по охране порядка отошли к специальным магистратам – эдилам (т. Магистратура), и тогда П. стал по преимуществу судебным магистратом. Различались П. городские (ведавшие делами римских граждан) и peregrinские (ведавшие делами чужестранцев). Пользуясь правом издавать эдикты, П. оказали огромное влияние на развитие римского права (см. *Преторское право*).

## Преторское право

ПРЕТОРСКОЕ ПРАВО – особая система римского частного права, сложившаяся в III–I вв. до н.э. из норм, выработанных в ходе гражданско-процессуальной деятельности преторов и других судебных магистратов. П.п. противопоставлялось гражданскому праву, т. е. исконному римскому частному праву, основным источником которого являлись двенадцати таблиц законы и их толкования (*interpretatio*). Преторы не обладали законодательными функциями, однако широкие процессуальные полномочия преторов позволяли им в конечном счете изменять и материальное гражданское право. Формально ничего не меняя, они в одних случаях оставляли без применения гражданские нормы ввиду их устарелости, а в других – давали судебную защиту отношениям, не предусмотренным правом, и этим, по

существо, создавали новые нормы.

Правотворчество преторов особенно активизировалось с середины II в. до н. э., когда в Риме был введен новый – формулярный – порядок гражданского процесса. Как и ранее, процесс проходил две стадии. Первая (*in iure*) протекала у претора (или другого судебного магистрата), вторая (*in iudicio*) – у назначенного им судьи. В первой стадии истец обосновывал иск, ответчик приводил возражения. Претор не проверял фактических обстоятельств дела. Он возлагал это на судью, а сам устанавливал только, обоснован ли предъявляемый иск и заслуживают ли внимания возражения ответчика. По новому порядку претор получил право, решая вопрос об обоснованности иска, выработать обязательную инструкцию для назначаемого им судьи – «формулу» (отсюда название – «формулярный» процесс). При каких именно обстоятельствах будет допускаться иск и в каких случаях в иске будет отказано (хотя бы по гражданскому праву данное отношение пользовалось защитой), объявлялось претором заранее (при вступлении в должность) в его эдикте. Формально эдикты, являвшиеся обязательными для издавшего их магистрата, должны были действовать 1 год (срок полномочий магистрата). Однако на практике всякий новый претор, издавая свой собственный эдикт, сохранял, по установившейся традиции, определенную часть эдикта своего предшественника, которую считал разумной и обоснованной.

Правотворческая деятельность преторов стала сужаться с переходом к империи, место преторского эдикта заняли постановления ("конституции") императоров и сенатские постановления. Во II в. по приказу императора Адриана известный римский юрист Юлиан создал единый свод преторских эдиктов, неизменяемый "постоянный эдикт", оставшийся важнейшим источником права в течение нескольких столетий.

Особо сильное влияние П.п. оказало на развитие институтов собственности, владения, наследования, договоров. П.п. изменило древнее римское право, не ломая его формы, но проникая в старое содержание и меняя его природу. Дуализм гражданского права и П.п. просуществовал до создания в VI в. кодификации Юстиниана (см. *Свод Юстиниана*), в которой обе системы образовали римское классическое право.

## Префект

ПРЕФЕКТ (лат. *praefectus* – начальник) – в ряде государств особый институт представителя центрального (Румыния) или регионального (РФ) правительства на местах. Первоначально институт П. возник (в Новое время) во Франции в 1802 г., где до его ликвидации в 1982 г. П. выступал представителем правительства, осуществляя административный надзор за деятельностью органов местного самоуправления и местного управления в департаментах. В настоящее время во Франции П. называют иногда комиссаров республики. В Румынии П. назначаются правительством в каждый уезд и муниципию Бухареста, где они руководят децентрализованными публичными службами министерств и прочих центральных органов в административно-территориальных единицах, могут опротестовывать в органах административной юстиции и приостанавливать действие актов органов местного самоуправления. В РФ П. существуют в Москве, назначаются единолично мэром для руководства местным управлением в административных округах города.

## Преференции

ПРЕФЕРЕНЦИИ – льготы, предоставляемые при обложении таможенными пошлинами всех или нескольких товаров отдельных стран и не распространяющиеся на товары других стран (минимальные ставки либо освобождение от уплаты пошлин). В РФ такие льготы применяются к товарам, происходящим из развивающихся стран, список которых опубликован Правительством РФ. Ставки временного таможенного тарифа, применяемые к этим товарам, в 2 раза ниже ставок, применяемых к товарам, происходящим из стран,

пользующихся режимом наибольшего благоприятствования. и в 4 раза ниже ставок, применяемых к товарам, происходящим из других стран.

## Прецедент судебный

**ПРЕЦЕДЕНТ СУДЕБНЫЙ** (лат. *praecedens, praecedentis* – идущий впереди, предшествующий) – решение суда (другого государственного органа) по конкретному делу, обязательное при решении аналогичных дел в последующем этим же судом либо судами, равными или нижестоящими по отношению к нему. Правило прецедента традиционно рассматривалось как жесткое: судья, принимая решение, должен учитывать все предшествующие П.с. Однако судья свободен в выборе П.с., может отвергнуть имеющиеся П.с., сославшись на отличные обстоятельства дела. П.с. следует отличать от прецедента парламентского – решений, которые впоследствии применяются в парламентской практике в аналогичных ситуациях. В Великобритании спикер Палаты общин вправе издавать правила, являющиеся источником парламентской процедуры. В парламенте Франции традиционно особую роль играют прецеденты в области парламентского права, с помощью которых формулируются правила регламента. Существует также прецедент административный (решения административных органов или административных судов).

В Древнем Риме решения преторов и магистратов признавались обязательными при рассмотрении аналогичных дел. Постепенно правила, сформулированные преторами, сложились в преторское право. Многие институты римского права сложились на базе П.с. Однако впоследствии Кодекс Юстиниана установил, что только законы имеют юридическую силу.

П.с. официально признается источником права в государствах общего права (Великобритания, большинство штатов США, Австралия, Канада, Северная Ирландия, Новая Зеландия, а также 36 бывших колоний Британской империи – членов Содружества). П.с., подобно конвенциональной норме и доктрине, считаются неписаной частью права, хотя они и имеют документальное выражение. Специалисты в области англосаксонского права придерживаются фикции неизменности права: судья не творит правовую норму, но лишь открывает право, формулирует то, что вытекает из его общих начал. Следование судов предыдущим судебным решениям объясняется прежде всего желанием упрочить стабильность и ясность правоприменения. Нормы общего права являются более гибкими и менее абстрактными, чем нормы права романо-германских систем. что делает право более казуистичным и менее определенным. П.с. придает праву определенные рамки. В системах общего права решения судов общей юрисдикции по конституционным вопросам содержат не только вывод о соответствии или несоответствии нормативного акта конституции, но и новые конституционно-правовые нормы, развивают, дополняют или изменяют конституционные положения. Решения судов Англии часто используются в судах США, Канады, Австралии. Новой Зеландии.

Английская Конституция традиционно формировалась П. с, созданными королевскими судами. Ознакомление с судебными решениями в стране происходило в частных беседах между судьями короля. До 1860 г. отсутствовала единая система описания П.с.; отчеты по судебным делам продавались практикующим юристам частными лицами. Обязанность следовать П.с. стала общепризнанной в первой половине XIX в., чему способствовали тенденция легализма, введение актами о судеустройстве четкой судебной структуры и повышение качества сборников прецедентов. Правило П.с. признается в области права справедливости лишь после того, как начинает дополнять или подкреплять систему общего права. Дискреционная власть английских судов осуществлялась и в праве справедливости так, как это предписывают прецеденты. П.с. санкционировал неответственность монарха ("король не может быть неправ"), институт контра-сигнатуры ("король не может действовать один"), ограждение судьи от исков за слова, произнесенные во время исполнения судебных функций, либо действия, совершенные в ходе судебного разбирательства, определил

привилегии Короны.

Обязательные П.с. создаются высокими судами – Верховным судом (ВС) и Палатой лордов. П.с. высших судов (решение Палаты лордов) обязательны для судов низшего звена (*stare decisis* – пусть решение сохранится); судебная инстанция не может отказаться от созданного ею П.с., который может быть изменен только вышестоящей инстанцией или парламентским актом. Палата лордов традиционно считалась связанной собственными прежними решениями, но в 1966 г. лорд-канцлер сделал торжественное заявление о том, что на будущее она может отказаться от этого правила. Апелляционный суд (последняя апелляционная инстанция для всех дел, за исключением особых дел наибольшей общественной значимости), состоящий из гражданского и уголовного отделений, обязан соблюдать решения Палаты лордов и свои собственные, а его решения обязательны для всех нижестоящих судов и (кроме уголовного права) для самого этого суда: Высокий суд (все его отделения) связан прецедентами обеих вышестоящих инстанций. Решения Высокого суда обязательны для низших судов и обычно используются как руководство различными отделениями Высокого суда и Судом короны.

Судьи Высокого суда самостоятельны и независимы в принятии решений. Окружные и магистратские суды обязаны следовать прецедентам всех вышестоящих инстанций, а их собственные решения прецедентов не создают. Не считаются прецедентами решения Суда короны, созданного в 1971 г. для рассмотрения особо тяжких уголовных преступлений. Опубликованные решения Палаты лордов (примерно 75 % всех решений), Апелляционного суда (примерно 25 %) и Высокого суда (примерно 10 % решений) считаются прецедентами. Недопустимо цитирование неопубликованных решений Палаты лордов без ее предварительного разрешения.

Наиболее часто используемые сборники судебных решений:

- а) полуофициальный Law Reports;
- б) решения трех судов, составляющих ВС;
- в) AN England Law Reports и Weekly Law Reports.

Судьи в английских судах не мотивируют решения, но излагают их подробно и в свободной, рассуждающей манере. Если суд выясняет, что аналогичное дело было рассмотрено ранее, он руководствуется П.с. В объяснениях судьи следует различать основание решения и попутно сказанное. Проводя такое разграничение, судья получает возможность создавать новые нормы права, уклоняясь от строгого соблюдения принципа *stare decisis*, формулировать общие положения, выходящие за рамки данного дела. Судья может сужать прежнюю правовую норму при помощи низкого уровня обобщения (сведение судебного решения к конкретным фактам). При помощи техники исключений ограничивается сфера применения и содержания нормы. Иногда суды, используя высокий уровень абстракции, объединяют правовые принципы судебных дел, связанные общим содержанием. Административные трибуналы обязаны следовать решениям судов общего права, вышестоящих трибуналов и своим предшествующим решениям по аналогичным делам. Однако на практике они в большей степени, чем общие суды, отходят от принципа жесткого прецедента.

В Шотландии и Северной Ирландии П.с. включают решения их высших судов, вынесенные до присоединения к Англии. В Шотландии не действуют многие П.с., имеющие силу в иных частях страны. Шотландские П.с. имеют в других частях Соединенного Королевства силу убеждающего, а не обязывающего прецедента.

Источником права в Канаде считаются решения судов высокого ранга, в том числе британских. Решения ВС и высших судов провинций обязательны для низших судебных инстанций. Нормы права справедливости, выработавшегося в решениях Суда канцлера в Лондоне в XV–XVI вв., применяются и сохраняют самостоятельное значение. Ранее принятые решения английских судов, истолковываемые действующие в Канаде английские законы и нормы общего права, по-прежнему обладают обязательной силой.

В Австралии право сформулировать П.с. имеют федеральный ВС и ВС штатов и

территорий. Им обязаны следовать все нижестоящие суды, хотя сами ВС не считают себя связанными ранее принятыми решениями. Общее право, в отличие от США, является единым для 6 штатов и 2 территорий. До 1960-х гг. копировались решения английских судов и актов британского парламента: постановлениям Палаты лордов и других британских апелляционных судебных инстанций отдавалось предпочтение перед решениями австралийских судов. Ныне в решении Судебного комитета Тайного совета в Лондоне и австралийских судов закреплено положение о том, что австралийское общее право – самостоятельная система. Однако ссылки на решения английских судей до сих пор нередки. В практике ВС используются П.с. США.

В Новой Зеландии система общего права остается важным и самостоятельным источником права. Решения вышестоящих новозеландских судов имеют силу обязательного прецедента для них самих и для всех нижестоящих судов. Новозеландские суды признают силу убеждающего прецедента за решениями, вынесенными высшими судебными инстанциями в Великобритании, Австралии, Канаде.

В Индии правилу П.с. придан официальный характер, которого он не имел даже в Англии. С 1845 г. публикуются сборники судебных решений, частные сборники. Юридическая комиссия, созданная в 1955 г., высказалась против ослабления правила П.с. Суды склонны следовать даже непригодным для Индии английским прецедентам. Однако решения судей нейтрализуются принятием поправок к Конституции.

В Северной Ирландии признается английская доктрина П.с., согласно которой решения высших судебных инстанций обязательны для них самих (за редкими исключениями) и для нижестоящих ирландских судов. Судебные прецеденты, используемые северо-ирландскими судами в качестве источника права, включают решения ирландских судов, принятые до и после 1921 г.

В США отказались от принципа жесткого П.с.: всем звеньям судебной системы предоставлена большая свобода действий, чем в Великобритании. В зависимости от обстоятельств юристы ссылаются на жесткость или на гибкость прецедентного права. Смягчение последнего обусловлено федеративной структурой страны, необходимостью предупреждения непреодолимых различий между правом штатов. Обязательность

П.с. мало отличается от добровольного восприятия судьями доктрин их предшественников. Административные квазисудебные учреждения также используют доктрину гибкого прецедента, но имеют еще большую самостоятельность. П.с. может быть создан не только высшими, но и нижестоящими судебными инстанциями. Высшие суды отменяют неугодные прецеденты. Считается, что и ВС не застрахован от ошибки, поэтому предпочтительнее выносить гибкие судебные решения. ВС и высшие судебные инстанции штатов никогда не были связаны собственными прецедентами. ВС гибко толкует Конституцию США. ВС штатов изменяют судебную практику обычно в связи с желанием унифицировать их право. В иных случаях позиция ВС близка той, что существовала в английской судебной практике до признания обязательности прецедента в XIX в. ВС штата или ВС США могут отказаться от прецедента конституционного толкования. С 1810 г. ВС США признал недействительными свои решения по сотням дел, причем он не всегда объявлял, что отступил от собственного прецедента. Апелляционные суды вправе игнорировать собственные прецеденты, признав различие в фактах. Правило *stare decisis* относится к компетенции штата лишь в пределах его судебной системы. Одна из частных систематизации прецедентного права в США – Свод прецедентов (*Restatement of the Law*), созданный Американским институтом права. Он содержит наиболее часто используемые судебные решения (преимущественно в сферах компетенции штатов или сферах, в которых законодательное вмешательство незначительно). Нормотворческая активность американских судов усилилась в 70-е гг. Суды штатов сформулировали ряд важных П.с., опровергающих доктрину суверенного иммунитета правительственных учреждений штатов. В результате возросло количество исков о возмещении ущерба, причиненного неправомерной административной деятельностью.

В странах континентальной правовой системы судьи применяют гибкие методы толкования закона. Судебные решения в Германии, Греции, Италии, Швейцарии, Швеции содержат ссылки на предыдущие решения. В послевоенное время появились конструкции судейского права. Признается важное значение П.с. для правоприменения и восполнения пробелов в законодательном регулировании с целью не допустить отказа в правосудии, что означает придание судам правотворческих функций, в отличие от толкования, имеющего производный, дополняющий характер. Во многих странах существуют официальные сборники судебной практики. Однако П.с. все еще борется за включение в число источников права. Творческая роль судебной практики скрывается за видимостью толкования закона, а судьи не признают открыто наличие у них формальной власти по созданию правовых норм. Судебной практике редко разрешается использовать особую законодательную технику установления правовых норм. Гражданский кодекс (ГК) Франции запрещает судам выносить решения в виде общего распоряжения. Норма, созданная судебной практикой, применяется по усмотрению судьи, т. е. имеет место отказ от обязательного П.с., хотя может быть признана обязанность судьи следовать линии, установленной прецедентами.

Во Франции судебная практика Конституционного совета рассматривается в качестве источника конституционных норм. Конституционные судьи меняют ее развитие по своему усмотрению. Судьи используют сборники судебной практики других стран со сходным правом. Постановления французского Кассационного суда и Государственного совета изучаются в англоязычных странах.

В развитии права ФРГ также огромную роль играет судебная практика. Если правило подтверждается постоянной судебной практикой и остается нормой обычая, оно должно применяться судами в таком качестве. Решения Федерального конституционного суда пользуются авторитетом: публикуются принципиальные решения Федерального административного суда.

В Италии право является формально законодательным, но на самом деле – типично судейским. Общими положениями о законе 1942 г. допускается рассмотрение дел по аналогии или на основе общих принципов права. Согласно ст. 384 Гражданско-процессуального кодекса судьи, принимающие дела к новому рассмотрению после кассирования предыдущего решения, должны следовать принципам, выводимым Кассационным судом. Последний определяет юриспруденциальные направления – тенденции в решении судами однотипных категорий дел, выводимых из максим Кассационного суда (публикуемых в максимариях – изданиях Конституционного суда (КС)). Судьи могут отказаться применить кассационный прецедент с учетом новых реалий. Решения нижестоящих судов, в сущности, могут стать П.с. в процессе правоприменения. КС Италии внес значительный вклад в формирование конституционного права. Открыто признается, что итальянская Конституция во многих своих областях является такой, какой ее видит КС.

В Швейцарии при определенных, условиях П.с. выступают источником права. В ст. 1 ГК указано, что при отсутствии закона и обычая судья должен устанавливать правило, как если бы он был законодателем, следуя традиции и судебной практике. Кантональные суды связаны решением Федерального суда, признавшего неконституционным кантональный закон. В Нидерландах П.с. так-же являются источниками права.

В Скандинавских странах судебная практика играет более значительную роль, чем в странах континентальной Европы. В Дании П.с. используется в качестве источника права. Суды обязаны следовать решениям, принятым по аналогичным делам высшестоящими судами, в первую очередь ВС. Некоторые правовые институты регулируются лишь нормами прецедентного права. Формулировки многих датских законов оставляют широкий простор для судейского усмотрения. Применение П.с. не регулируется жесткими и строгими нормами. Судебные решения формулируются конкретно, а не как общие правила.

В Норвегии П.с. – один из важнейших источников права. Решения ВС, а иногда и других судебных инстанций, вынесенные по конкретному делу, имеют силу убеждающего

прецедента и изучаются судами, принимающими решения по аналогичным делам. Однако ВС в своих решениях формулирует не обобщающие правовые нормы, а положения, относящиеся к конкретным обстоятельствам дела. В Финляндии П.с. играют большую роль в качестве источников права, поскольку в стране отсутствует всеобщая кодификация законодательства. Суды не обязаны следовать ранее принятым судебным решениям, но на практике нижестоящие суды всегда учитывают позицию вышестоящих. В Швеции П.с. (прежде всего решения верховных судебных органов) также нередко используются в качестве источников права, хотя в законодательстве отсутствуют нормы об обязательности судебных решений. В Исландии П.с. служат важным источником права; первостепенное значение среди них имеют решения ВС, публикуемые в ежегодных сборниках.

В Португалии П.с. являются решения пленума ВС, опубликованные в официальном органе, тогда как в Турции – унификационные решения Кассационного суда и Государственного совета (особенно много их было в 1960 г.). Нормотворческая роль судебной практики признана в Испании. В официальном сборнике публикуются лишь решения, относящиеся к компетенции ВС или рассмотренные им в порядке обжалования.

Страны – члены ЕС признают источником права прецедентную практику Суда ЕС и Европейского суда по правам человека.

В большинстве стран Латинской Америки судебная практика не считается источником права, хотя они заимствовали у США принципы построения и функционирования судебной системы. В Аргентине авторитетом П.с. обладали решения ВС, принятые в связи с чрезвычайным обращением. В Аргентине и Колумбии П.с. считаются решения ВС по конституционным вопросам. В некоторых странах допускается обжалование судебных решений в ВС в случае, если в них нарушена *doctrine legal* (судебная практика, основанная на ряде решений ВС). Аналогичное понятие (атраго) существует в Мексике по вопросам, затрагивающим публичные свободы.

П.с. не стал источником права Японии.

В дореволюционной России отношение к П.с. было неоднозначным. Одни теоретики и практики признавали его в качестве формы права, хотя и с оговорками о том, что это некая дополнительная, вспомогательная по отношению к закону форма. Другие же полностью отрицали П.с. как самостоятельный источник права.

В послереволюционный период отечественная юридическая наука продолжала традиции непризнания П.с. Аналогичное отношение к прецеденту наблюдалось и в большинстве стран Восточной Европы, называвших себя социалистическими. Тем не менее в современной юридической литературе РФ высказывается точка зрения, что КС, рассматривая и разрешая дела, относящиеся к проверке конституционности нормативных актов (ч. 2 и 4 ст. 125), и споры о компетенции, также формулирует нормы конституционного характера.

#### Лит.:

- Апарова Т.В.* Суды и судебный процесс Великобритании. М., 1996;
- Апарова Т.В.* Прецедент в современном английском праве и судебное правотворчество//Труды ВНИИСЗ, 1976. Вып. 6;
- Давид Р., Жоффре-Спинози К.* Основные правовые системы современности. М., 1996;
- Исполнительная власть, судебная власть и учредительная власть во Франции. М., 1993;
- Конституционное (государственное) право зарубежных стран /Под ред. проф. *Б.А.Страшуна* . М., 1996;
- Кросс Р.* Прецедент в английском праве. М., 1985;
- Максимов А.А.* Прецедент как один из источников английского права//Государство и право, 1995. С. 97–103;
- Сравнительное конституционное право /Под ред. *А.И. Ковлера, В.Е. Чиркина, Ю.А. Юдина* . М., 1996;
- Судебные системы западных государств. М., 1991;
- Туманов В.А.* К критике концепции судебного права//Советское государство и право. 1988. № 3;
- Кросс Р.* Прецедент в английском праве. М., 1985;
- Уолкер Р.* Английская судебная система. М., 1980.
- Бойцова В.В., Бойцова Л.В.*



## Прецедентное право

ПРЕЦЕДЕНТНОЕ ПРАВО – правовая система, в которой основным источником права признается прецедент судебный. Эта система дает возможность суду выполнять правотворческие функции не только в случае отсутствия соответствующего закона, но и при наличии недостаточно четкой нормы. Характерна для Великобритании (точнее, для Англии, поскольку в Шотландии действует свое особое право), США и других стран, воспринявших английское право. В рамках П.п. сложились две ветви: общее право и право справедливости.

## Преюдициальность

ПРЕЮДИЦИАЛЬНОСТЬ (от лат. *praejudicio* – предрешение) – в процессуальном праве обязательность для всех судов, рассматривающих дело, принять без проверки и доказательств факты, ранее установленные вступившим в законную силу судебным решением или приговором по какому-либо другому делу. Так, согласно ст. 58 АПК, обстоятельства, установленные вступившим в законную силу решением арбитражного суда по ранее рассмотренному делу, не доказываются вновь при рассмотрении судом другого дела, в котором участвуют те же лица. Вступившее в законную силу решение суда общей юрисдикции по гражданскому делу обязательно для арбитражного суда, рассматривающего другое дело, по вопросам об обстоятельствах, установленных решением суда общей юрисдикции и имеющих отношение к лицам, участвующим в деле. Вступивший в законную силу приговор суда по уголовному делу обязателен для арбитражного суда по вопросам о том, имели ли место определенные действия и кем они совершены. Преюдициальное значение могут иметь не только факты, установленные вступившим в законную силу приговором или решением суда. Ст. 28 УПК придает преюдициальное значение и фактам, установленным вступившим в силу определением или постановлением суда по гражданскому делу. Факты, установленные всеми указанными выше судебными актами, имеют преюдициальное значение для всех участвующих в деле лиц и их правопреемников. В то же время для лиц, которые не были привлечены к участию в деле, но чьи права и интересы затрагиваются решением или приговором, указанные факты П. не обладают, и они могут оспаривать их в другом процессе.

Правило П. позволяет избежать вынесения противоречащих друг другу судебных актов по одному и тому же вопросу и разрешать дела с наименьшей затратой времени и средств.

В настоящее время в науке остается нерешенной проблема взаимной П. судебных и иных правоприменительных актов (например, органов государственного управления, смешанных государственно-общественных органов).

## Преюдициальные факты

см. *Преюдициальность* .

## Приватизационный чек

ПРИВАТИЗАЦИОННЫЙ ЧЕК (ваучер) – государственная ценная бумага целевого назначения на предъявителя с номиналом в рублях. П.ч. предназначался исключительно для оплаты приватизируемых объектов государственной и муниципальной собственности. Срок действия П.ч. устанавливался Правительством РФ при его выпуске и указывался на самом П.ч. По истечении срока действия (от 1 года до 2 лет), а также после использования для оплаты объекта приватизации П.ч. подлежали погашению и изымались из обращения. Право на получение П.ч. имели все граждане РФ, постоянно проживающие на территории РФ на дату вступления в силу указа Президента РФ о выпуске П.ч., а также военнослужащие РФ, проходящие службу за ее пределами. П.ч. не являлся подтверждением каких-либо

конкретных субъективных прав. Это дает основание некоторым специалистам называть его денежным суррогатом. В настоящее время П.ч. в РФ не применяется.

## Приватизация

ПРИВАТИЗАЦИЯ (лат. *privatio* – избавление, освобождение и *privatus* – частный) – 1) в широком смысле: комплекс организационно-правовых мер, опосредующий реструктуризацию национальной экономики путем сокращения государственного и расширения частного сектора, включающий отчуждение в собственность частных лиц объектов, относящихся к государственной или муниципальной собственности, передачу частным лицам прав пользования, владения, распоряжения, управления указанными объектами, а также предоставление частным лицам концессий на занятие определенными видами деятельности и разработку природных ресурсов. Основная цель П. - повышение эффективности хозяйственной деятельности. Методы осуществления П. определяются целями ее проведения, состоянием экономики государства в целом, состоянием конкретной отрасли, предприятия и спецификой государства. С 70-х гг. в развитых государствах усилился процесс ослабления государственного регулирования хозяйственной деятельности, который в западноевропейских государствах и Японии сопровождался П. В 80-е гг. П. активно проводилась во многих развивающихся государствах. Особый размах приобрела в государствах Восточной Европы и государствах, образовавшихся на территории бывшего СССР.

2) В узком смысле: отчуждение находящегося в государственной, муниципальной собственности имущества в собственность частных лиц. В таком смысле понимается П. в государствах бывшего СССР и, в частности, РФ, где проводится различие между безвозмездной П. жилищного фонда и П. имущества, не относящегося к жилищному фонду.

Закон СССР от 6 июня 1990 г. "О собственности в СССР" установил равенство собственности граждан, "коллективной собственности" и собственности государства. Введение в действие этого Закона и издание постановления Совета Министров СССР от 19 июня 1990 г. № 590 положили начало интенсивному созданию предприятий в новых организационно-правовых формах. В это же время был осуществлен переход от теоретических дискуссий о П. к практическим действиям.

Наметились подходы к П., которые символически можно свести к следующим трем:

- создание коллективных народных предприятий;
- создание на базе государственного имущества акционерных обществ и отчуждение акций названных предприятий;
- безвозмездное отчуждение государственного имущества.

Несмотря на отсутствие законодательной базы П., 30 июня 1991 г. в окончательном варианте был принят Закон СССР "Об основных началах разгосударствления и приватизации предприятий". Закон имел прямое действие по отношению к предприятиям, относящимся к собственности СССР, а по отношению к остальным государственным предприятиям определялись лишь принципы их преобразований. Он был ориентирован на выкуп предприятий в собственность трудовыми коллективами. К моменту введения в действие Закона в ряде союзных республик были подготовлены законы о П., во многом противоречащие союзному. Уже 3 июля 1991 г. был введен в действие Закон РСФСР № 1531-1 "О приватизации государственных и муниципальных предприятий в РСФСР" (далее – Закон о П. предприятий). П. определялась как приобретение гражданами, хозяйственными товариществами и обществами у государства и местного самоуправления в частную собственность предприятий, цехов, производств, участков, иных подразделений этих предприятий, выделяемых в самостоятельные предприятия; оборудования, зданий, сооружений, лицензий, патентов и других материальных и нематериальных активов предприятий: долей (паев, акций) государства и муниципального образования в капитале АО (товариществ); принадлежащих приватизируемым предприятиям долей (паев, акций) в

капитале иных АО (товариществ), а также совместных предприятий, коммерческих банков, ассоциаций, концернов, союзов и других объединений предприятий.

Закон о П. предприятий установил систему государственных органов, осуществляющих П. В соответствии с выполняемыми функциями эти органы подразделялись на комитеты по управлению имуществом и фонды имущества. Комитеты стали организаторами в РФ процесса П., а фонды имущества создавались как продавцы приватизируемых предприятий, а также долей (паев. акций) в капитале предприятий, находящихся в государственной или муниципальной собственности. Законом были установлены основные принципы П. порядок и способы ее проведения, льготы работникам приватизируемых предприятий, права и обязанности продавца и покупателей, порядок оформления сделок.

По существу, начало широкому процессу П. было положено только Указом Президента РФ от 29 января 1992 г. № 66 "Об ускорении приватизации государственных и муниципальных предприятий", утвердившим Временное положение о порядке подачи, оформления и принятия к рассмотрению заявки на П. государственного, муниципального предприятия в РФ. Временные методические указания по оценке стоимости объектов П., Временное положение о преобразовании государственных и муниципальных предприятий в ОАО, Временное положение о П. государственных и муниципальных предприятий в РФ на аукционе, Временное положение о П. государственных и муниципальных предприятий в РФ по конкурсу, а также Временное положение о порядке использования в 1992 г. при П. средств фондов экономического стимулирования и прибыли государственных и муниципальных предприятий. Временные методические указания стали основным документом по определению величины уставного капитала АО, созданных в процессе П., а также начальной цены предприятий. Временными методическими указаниями предусматривалась оценка стоимости приватизируемого имущества при проведении инвентаризации на основе данных бухгалтерского учета и отчетности.

Президент РФ своим Указом от 1 июля 1992 г. № 721 "Об организационных мерах по преобразованию государственных предприятий, добровольных объединений государственных предприятий в акционерные общества" утвердил Положение о коммерциализации государственных предприятий с одновременным преобразованием в акционерные общества открытого типа, согласно которому, в отличие от Закона о П. предприятий, предусматривались:

- а) упрощенный порядок прохождения документов, необходимых для создания АО;
- б) создание администрацией приватизируемого предприятия рабочей комиссии по П.;
- в) типовой устав АО, образованного в процессе П.

Величина уставного капитала и начальная цена объекта П. стали определяться на конкретную дату 1 января 1992 г. практически без отражения результатов инвентаризации.

Государственная программа П. на 1992 г. установила цели П., классификацию объектов по возможности их П. в 1992 г., расчетные показатели по П. для органов государственной власти и управления, нормативы средств от П., способы и льготы, предоставляемые при П., требования к местным программам П. и др. Программа предусматривала введение системы именных приватизационных счетов не позднее 1 ноября 1992 г. Однако с изданием Указа Президента РФ от 14 августа 1992 г. № 914. утвердившего Положение о приватизационных чеках, названная норма не была реализована (в связи с введением системы приватизационных чеков). Согласно названному Указу, система приватизационных чеков вводилась с 1 октября 1992 г.

Вторая по счету Государственная программа П. утверждена Указом Президента РФ от 24 декабря 1993 г. № 2284. В ней были установлены цели П., классификация объектов по возможности их П., способы П. и льготы при П., порядок образования и распределения средств от П., порядок использования приватизационных чеков при П., требования к местным программам П. и др.

Величина уставного капитала АО, созданных в процессе П. после 1 июля 1992 г., стала определяться по данным баланса за отчетный квартал, предшествующий проведению

оценки. Окончание срока действия приватизационных чеков- 1 июля 1994 г. – потребовало корректировки положений программы. Указом Президента РФ от 22 июля 1994 г. № 1535 были утверждены Основные положения государственной программы П. государственных и муниципальных предприятий после 1 июля 1994 г. Программа П. стала действовать в части, не противоречащей Основным положениям, которыми было установлено, что конкретный способ П. предприятия определяется рабочей комиссией по П. или комиссией по П., созданной соответствующим комитетом в соответствии с Законом о П. предприятий в случае, когда в утвержденные комитетом сроки документы на П. не представлены. Величина уставного капитала при преобразовании предприятий в АО, оценка стоимости имущества государственных и муниципальных предприятий при продаже их на аукционе или по конкурсу стали определяться на конкретную дату 1 января 1994 г. в порядке, установленном Временными методическими указаниями по оценке стоимости объектов П.

В настоящее время П. государственного имущества осуществляется в соответствии с ФЗ РФ от 21 июля 1997 г. № 123-ФЗ "О приватизации государственного имущества и об основах приватизации муниципального имущества в Российской Федерации" (далее – Закон о П. имущества), признавшим утратившим силу Закон о П. предприятий. Закон о П. имущества, другие ФЗ и принимаемые в соответствии с ними нормативные акты РФ, законы и иные нормативные правовые акты субъектов РФ образуют законодательство РФ о П. Предусмотренные ГК РФ положения, регулирующие порядок приобретения и прекращения права собственности, применяются при П. государственного и муниципального имущества, если законами о П. не предусмотрено иное (ч. 2 ст. 217 ГК РФ).

Согласно ст. 1 Закона о П. имущества П. - это возмездное отчуждение находящегося в собственности РФ, субъектов РФ и муниципальных образований имущества (объектов П.) в собственность физических и юридических лиц. При П. государственного и муниципального имущества между стороной, осуществляющей его отчуждение, – продавцом и его покупателем заключается договор купли-продажи в соответствии с

ГК РФ и Законом о П. имущества. Продавец федерального имущества – специализированное учреждение (юридическое лицо, наделенное обособленным имуществом, закрепленным за ним на праве оперативного управления) и назначенные им представители. Продавцами имущества субъектов РФ могут выступать юридические лица, которым в порядке, определенном органами государственной власти субъектов РФ, предоставлены полномочия на организацию и осуществление продажи такого имущества. Продавцы муниципального имущества назначаются органами местного самоуправления самостоятельно. Покупателем государственного и муниципального имущества может быть любое лицо, за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий, казенных предприятий, учреждений, а также иных юридических лиц, в уставном капитале которых доля РФ, субъектов РФ и муниципальных образований превышает 25 %.

Обязательные условия договора купли-продажи:

а) сведения о продавце имущества и его покупателе, наименование объекта П., его местонахождение, состав и стоимость имущества, условия аренды (пользования) земельным участком, количество акций ОАО, их категория (тип) и стоимость, порядок передачи имущества в собственность покупателя, форма и сроки платежа, обязательства покупателя по его использованию, инвестиционные и(или)социальные условия, в соответствии с которыми указанное имущество было приобретено покупателем, порядок подтверждения покупателем выполнения таких условий и другие условия, устанавливаемые сторонами по взаимному соглашению;

б) способы обеспечения инвестиционных и (или) социальных условий, в том числе гарантии их выполнения;

в) порядок осуществления покупателем права владения и права пользования указанным имуществом до момента перехода к нему права собственности.

Должны быть установлены сроки выполнения неденежных обязательств и их стоимостная оценка, определяемая в соответствии с законодательством РФ.

Право собственности на государственное и муниципальное имущество переходит от РФ, субъектов РФ и муниципальных образований к его покупателю в порядке, установленном законодательством РФ и договором купли-продажи. Оплата производится единовременно или в рассрочку. Порядок оплаты стоимости муниципального имущества при его П. устанавливаются органы местного самоуправления. При П. государственного и муниципального имущества средством платежа признается официальная денежная единица (валюта) РФ. В случаях и в порядке, установленных ФЗ, средством платежа могут быть признаны целевые долговые обязательства РФ.

Приоритеты в осуществлении П. государственного имущества в РФ, ограничения, устанавливаемые при ее проведении, порядок отчуждения государственного имущества в собственность физических и юридических лиц, а также основы П. муниципального имущества в РФ устанавливаются ФЗ о государственной программе П. Правительство РФ ежегодно одновременно с проектом ФЗ о федеральном бюджете на соответствующий год представляет в ГД проект ФЗ о внесении изменений и дополнений в государственную программу П. государственного имущества в РФ.

Программа, в частности, содержит:

- требования к программам П. субъектов РФ в области обеспечения определенных в Законе о приватизации имущества целей и способов П. государственного имущества;
- порядок выбора способов П. и принятия решений о его П.;
- условия закрепления акций ОАО, созданных в процессе П. соответственно в государственной и муниципальной собственности, а также порядок принятия решений об использовании в отношении ОАО, созданных в процессе П., специального права на участие РФ, субъектов РФ и муниципальных образований в управлении ОАО;
- порядок оценки стоимости приватизируемого государственного имущества;
- определение льгот работникам государственных и муниципальных унитарных предприятий, преобразуемых в ОАО, и порядок их предоставления;
- порядок и нормативы распределения денежных средств, полученных в результате П. федерального имущества.

Согласно программе П. государственное имущество классифицировано следующим образом:

- имущество, П. которого запрещена: имущество, которое закрепляется в государственной собственности до отмены его закрепления;
- имущество, которое приватизируется с установлением запрета на участие в его П. иностранных физических и юридических лиц, а также резидентов РФ, имеющих в качестве учредителей (участников) или аффилированных лиц иностранных физических и юридических лиц;
- имущество, которое приватизируется по решению Правительства РФ;
- имущество, которое приватизируется по решению федерального органа по управлению государственным имуществом, по согласованию с соответствующими федеральными органами.

Программа П. содержит прогнозные перечни государственных унитарных предприятий, подлежащих преобразованию в ОАО, а также ОАО, акции которых предполагается продать, обоснование выбора указанных предприятий и ОАО (балансовая стоимость их основных фондов на день включения в программу П. должна превышать 5 млн. МРОТ), предполагаемые способы и сроки их П., предполагаемые ограничения, накладываемые при их П., размеры подлежащих продаже пакетов акций ОАО и прогноз начальной цены таких пакетов акций. В указанный прогнозный перечень включаются также ОАО, созданные в процессе П., производящие продукцию (товары, услуги), имеющую стратегическое значение для обеспечения национальной безопасности страны. Продажа не включенных в указанные перечни акций таких обществ не допускается. В программе П. могут содержаться перечни видов государственного имущества, при П. которого устанавливаются льготы отдельным категориям граждан РФ. Осуществление единой

политики в области П. возлагается на федеральный орган по управлению государственным имуществом, который определяет Президент РФ по представлению Председателя Правительства РФ. В субъектах РФ названный орган создает свои территориальные органы и устанавливает их полномочия.

Федеральный орган по управлению государственным имуществом совместно с соответствующими федеральными органами представляет Правительству РФ проект программы П., организует и контролирует ее реализацию, осуществляет через свои территориальные органы руководство и контроль за проведением П. федерального имущества. Он также разрабатывает и издает в пределах своей компетенции предусмотренные Законом о приватизации имущества, программой П., другими ФЗ нормативные правовые акты, регулирующие процесс П., осуществляет контроль за их выполнением. вносит в них изменения и дополнения, а также дает разъяснения о применении законодательства РФ о П. В соответствии со своей компетенцией принимает решения о П. федерального имущества и передает объекты П. специализированному учреждению для продажи, осуществляет преобразование государственных унитарных предприятий в ОАО: от имени РФ является учредителем ОАО и осуществляет права акционера (участника) хозяйственных обществ, акции (доли в уставном капитале) которых находятся в федеральной собственности. На названный орган возлагается создание комиссии по П. федерального имущества. Свои полномочия, определенные Законом о П. имущества, он не вправе делегировать другим федеральным органам, а также физическим и юридическим лицам.

Специализированное учреждение, которому федеральный орган по управлению государственным имуществом передает объект П., осуществляет от имени РФ его продажу. Деятельность специализированного учреждения и его отделений по продаже объектов П. не облагается налогами. До момента продажи объекта П. специализированное учреждение от имени РФ владеет переданными ему в установленном порядке (принадлежащими РФ) объектами П., в том числе осуществляет полномочия РФ как акционера (участника) в хозяйственных обществах. На основании поручения Правительства РФ оно может выступать учредителем хозяйственных обществ.

Специализированное учреждение:

а) ведет статистическую и бухгалтерскую отчетность о движении денежных средств, полученных в результате П. федерального имущества, в порядке, установленном законодательством РФ; учет подлежащих П. акций (долей в уставном капитале) хозяйственных обществ, принадлежащих РФ; учет обязательств покупателей, определенных договорами купли-продажи федерального имущества;

б) получает и перечисляет денежные средства, полученные в результате П. федерального имущества, в соответствии с нормативами, установленными программой П.;

в) осуществляет меры по обеспечению перечисления дивидендов и иных доходов по акциям (долям в уставном капитале) хозяйственных обществ, в которых от имени РФ оно осуществляет полномочия акционера (участника);

г) от имени РФ осуществляет выпуск государственных ценных бумаг, удостоверяющих право приобретения находящихся в федеральной собственности акций ОАО. созданных в процессе П.

Порядок определения начальной цены объектов П. устанавливается программой П. Продавцы имущества вправе с учетом сложившейся рыночной конъюнктуры изменять начальную цену (она не может быть снижена более чем на 10 % без согласования с соответствующими органами по управлению имуществом).

Инициатива в проведении П. может исходить, соответственно, от Правительства РФ, федерального органа по управлению государственным имуществом, соответствующих федеральных органов, органов государственной власти субъектов РФ. органов местного самоуправления, а также физических и юридических лиц, которые подают заявку на П.

Отказ в П. государственного имущества возможен в случаях, если:

а) на его П., в том числе в случаях, если указанное имущество изъято из гражданского

оборота или ограничено в гражданском обороте, установлен запрет;

б) имущество, указанное в заявке, не относится к государственной собственности;

в) имущество, указанное в заявке, подлежит отчуждению в соответствии с иными ФЗ.

случае принятия решения об отказе в П. заявителю направляется обоснованное извещение. При удовлетворении заявки соответствующие органы создают комиссию по П. и устанавливают срок подготовки плана П., который не может превышать 6 месяцев со дня принятия решения о П. В состав комиссии входят лица, устанавливаемые Законом о П. имущества. В плане П. определяются способ продажи объекта П., сроки и условия его продажи, а также начальная цена объекта П. План утверждается соответствующими органами по управлению имуществом. Типовую форму плана П. утверждает Правительство РФ.

Согласно Закону о П. имущества используются следующие способы П.

Перед преобразованием государственных и муниципальных унитарных предприятий в ОАО. 100 % акций которых находится в государственной или муниципальной собственности, осуществляется необходимая подготовка, состоящая в обязательной инвентаризации имущества указанных предприятий, а если балансовая стоимость их основных фондов превышает установленную величину – проводится аудиторская проверка финансово-хозяйственной деятельности. Далее соответствующие органы по управлению имуществом создают комиссию по П. и устанавливают срок ее подготовки. Комиссия обязана рассмотреть проект плана П., подготовленный представителями работников унитарного предприятия.

В плане определяются:

- способ и сроки его преобразования в ОАО;
- величина уставного капитала;
- льготы, предоставляемые работникам;
- категории (типы) акций ОАО;
- номинальная стоимость указанных акций;
- способы и сроки их продажи.

Комиссия по П. рассматривает план П. и направляет его общему собранию работников унитарного предприятия для согласования. Если названное собрание в месячный срок со дня получения плана не рассмотрело его, он считается согласованным. Далее план П. утверждают соответствующие органы по управлению имуществом по представлению комиссии. В случае если общее собрание не согласовало план, комиссия по П. обязана предложить другой вариант. При повторном отклонении плана решение о его утверждении принимают, соответственно, Правительство РФ, органы государственной власти субъектов РФ, представительные органы местного самоуправления. После завершения работы комиссии по П. соответствующие органы по управлению имуществом реорганизуют либо ликвидируют унитарное предприятие, учреждают ОАО, утверждают его устав, осуществляют в установленном порядке государственную регистрацию ОАО, формируют его органы управления.

Продажа государственного и муниципального имущества производится по результатам коммерческого конкурса при условии выполнения инвестиционных и (или) социальных условий. Выигравшим торги по коммерческому конкурсу признается лицо, предложившее за объект П. наиболее высокую цену и взявшее на себя обязательства по выполнению инвестиционных условий, установленных конкурсной комиссией, заранее назначенной организатором торгов. Коммерческие конкурсы проводятся в порядке, определяемом Правительством РФ. Право собственности на государственное и муниципальное имущество, которое приватизируется по коммерческому конкурсу, переходит к победителю такого конкурса после выполнения им инвестиционных и (или) социальных условий в отношении объекта П. Все условия коммерческого конкурса реализуются за счет денежных средств, внесенных его победителем на безвозмездной и безвозвратной основе в соответствии с заключенным им с продавцом имущества договором.

В случае если объект П. - акции ОАО, указанное общество заключает с продавцом имущества (одновременно с договором о порядке выполнения победителем коммерческого конкурса инвестиционных и (или) социальных условий) договор об использовании инвестиционных средств. Заключение этих договоров обязательно как для победителя коммерческого конкурса, так и для ОАО. акции которого являются объектом П. Внесение победителем коммерческого конкурса изменений и дополнений в его инвестиционные и (или) социальные условия, а также в обязательства после заключения договоров не допускается. Формы и условия договоров устанавливает Правительство РФ. Победитель коммерческого конкурса не вправе до перехода к нему права собственности на объект П. отчуждать его или распоряжаться им иным образом. Порядок предоставления победителю конкурса права владения и права пользования объектом П. (за исключением акций ОАО) определяет Правительство РФ. В случае когда объект П. - акции ОАО, победитель конкурса до перехода к нему права собственности на указанные акции не вправе голосовать за реорганизацию или ликвидацию ОАО, ОАО, созданное в процессе П. и в отношении которого не завершено выполнение инвестиционных и (или) социальных условий, не может принимать решения об изменении уставного капитала, о проведении эмиссии дополнительных акций и иных ценных бумаг, конвертируемых в акции указанного общества.

Социальные условия могут устанавливаться, если объект П. - предприятие как имущественный комплекс или если объект П. - акции ОАО, составляющие более 50 % его уставного капитала.

Законом о П. имущества предусмотрен следующий исчерпывающий перечень социальных условий:

- сохранение определенного числа рабочих мест или создание дополнительных рабочих мест;
- переподготовка или повышение квалификации работников;
- сохранение существующей системы охраны труда и здоровья работников;
- ограничение на изменение профиля деятельности объектов социально-культурного, коммунально-бытового или транспортного обслуживания населения или их ликвидацию;
- реализация мероприятий по охране здоровья населения и окружающей среды.

Инвестиционные условия коммерческого конкурса могут предусматривать мероприятия по реконструкции объекта П., приобретению определенных видов оборудования, модернизации и расширению производства. Они должны иметь экономическое обоснование, стоимостное выражение, сроки реализации и порядок подтверждения победителем коммерческого конкурса их выполнения; они (как и социальные условия) подлежат согласованию с соответствующими федеральными органами, органами субъектов РФ и местного самоуправления.

Продажа государственного и муниципального имущества производится на аукционе, в том числе продажа акций ОАО, созданных в процессе П., - на специализированном аукционе. Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее за объект П. наиболее высокую цену. Продажа акций ОАО, созданных в процессе П., может осуществляться на специализированных аукционах, проводимых в виде открытых торгов, на которых все победители получают акции этих обществ по единой цене. Порядок проведения аукциона, специализированного аукциона, условия участия в нем покупателей, форма подачи ими заявок на участие (для специализированного), порядок расчетов, а также определения победителей аукциона регулируются соответствующими положениями, утверждаемыми Правительством РФ.

Внесение государственного и муниципального имущества в качестве вклада в уставные капиталы хозяйственных обществ осуществляется по решению, соответственно, Правительства РФ, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления в порядке, установленном программой П., программами П. субъектов РФ.

Решения о выпуске ценных бумаг, удостоверяющих право приобретения находящихся в государственной или муниципальной собственности акций ОАО, созданных в процессе П.,



принимают, соответственно, Правительство РФ, органы государственной власти субъектов РФ, органы местного самоуправления.

Таковыми решениями определяются:

- порядок реализации указанного права владельцами ценных бумаг;
- количество акций ОАО;
- категория (тип) таких акций, а также наименования ОАО – эмитентов таких акций.

Порядок проведения конкурсов на размещение указанных ценных бумаг и ограничения на их обращение устанавливает Правительство РФ.

Порядок продажи акций ОАО, созданных в процессе П., их работникам, определяется ФЗ РФ. Количество акций созданного в процессе П. ОАО, которые могут быть проданы его работникам, их категория (тип), порядок определения цены, а также порядок и сроки оплаты устанавливаются программой П.

Выкуп арендованного государственного и муниципального имущества унитарного предприятия (сданного в аренду с правом выкупа по договору, заключенного до введения в действие Закона о П. предприятий) осуществляется на основании заявления арендатора такого имущества следующими способами:

а) в соответствии с договором аренды, если размер выкупа, сроки и порядок его внесения, а также иные условия установлены указанным договором;

б) посредством преобразования унитарного предприятия в ОАО с предоставлением арендатору такого имущества права первоочередного приобретения акций указанного общества в порядке, установленном соответствующей программой П.

Размер выкупа, сроки и порядок его внесения арендатором такого имущества, а также условия первоочередного приобретения указанных акций определяются утвержденным Правительством РФ положением о порядке П. сданного в аренду государственного имущества. В других случаях арендатор имущества унитарного предприятия, признанный покупателем в соответствии с Законом о П. имущества, может приобрести такое имущество в порядке, установленном этим же Законом, а также соответственно программой П.

**Лит.:**

*Газман В.Д., Глушков М.Б., Кравченко Н.Ю. и др.* Отечественный опыт приватизации крупных промышленных предприятий. М., 1992;

Приватизация: Комментарий в вопросах и ответах: Документы и материалы. М., 1992;

*Радыгин А.Д.* Реформа собственности в России: на пути из прошлого в будущее. М., 1992;

*Высоков В.В., Самофалов В.И.* Приватизация: шаг за шагом. Ростов-на-Дону, 1991;

Методическое пособие по приватизации. М., 1992.

*Мостовой П.П., Сесекин В.Б., Браверман А.А.*

## Привод

ПРИВОД – в уголовном судопроизводстве РФ принудительное доставление в органы предварительного расследования и суд или, не явившихся по вызову без уважительной причины. П. могут быть подвергнуты обвиняемые, подсудимые, свидетели, потерпевшие, эксперты. Причины неявки по вызову того или иного участника процесса должны быть установлены до принятия решения о приводе. Если имеется уважительная причина неявки – болезнь, бездорожье и т. п., то привод не применяется, а лицо повторно вызывается повесткой, телефонограммой или телеграммой. Обвиняемый может быть подвергнут приводу без предварительного вызова только в тех случаях, когда он скрывается от следствия или не имеет определенного места жительства. Закон запрещает производить привод в ночное время, т. е. с 22 до 6 ч по местному времени, кроме случаев, не терпящих отлагательства. Привод исполняется органом внутренних дел (милиции), как правило, по месту фактического проживания лиц, уклоняющихся от явки по вызову. Основание для привода лица – мотивированное постановление органа дознания, следователя, прокурора или суда, направленное для исполнения соответствующему органу милиции.

## Приговор

ПРИГОВОР – важнейший акт правосудия, решение, вынесенное судом в заседании по вопросу виновности или невиновности подсудимого и о применении или неприменении к нему наказания. В суде присяжных постановлению П. предшествует вынесение вердикта – решения коллегии присяжных заседателей по вопросу виновности подсудимого. П. любого суда, действующего на территории РФ. выносится именем РФ. П. суда должен быть законным, обоснованным и мотивированным. Требование законности означает, что П. полностью соответствует нормам уголовного, уголовно-процессуального и других отраслей права, если они подлежат применению по делу (например, при разрешении гражданского иска). Обоснованность П. состоит в том, что суд основывает П. лишь на тех доказательствах, которые были рассмотрены в судебном заседании и получены с соблюдением ФЗ РФ, выводы суда соответствуют рассмотренным доказательствам, а решения, содержащиеся в П., - установленным судом обстоятельствам дела. Требование мотивированности П. означает необходимость подтвердить приведенные в П. выводы ссылками на конкретные доказательства и обстоятельства, признанные судом установленными. Суд должен также привести свои доводы, аргументы в обоснование сделанных выводов и принятых в приговоре решений. Мотивировке подлежат выводы о виновности подсудимого, о квалификации преступления, об избранной мере наказания и т. д. Мотивировка призвана сделать П. понятным для сторон, а также иных лиц. Законность и обоснованность в совокупности определяют справедливость П. как его нравственную характеристику.

П. постановляется в совещательной комнате с соблюдением тайны совещания судей. П. может быть обвинительным или оправдательным. Обвинительный П. (в соответствии с принципом презумпции невиновности) не может быть основан на предположениях и постановляется лишь при условии, если в ходе судебного разбирательства виновность подсудимого в совершении преступления доказана.

Обвинительный П. выносится:

- с назначением наказания;
- без назначения наказания;
- с освобождением от наказания.

Суд постановляет обвинительный П. без назначения, наказания, если деяние потеряло общественную опасность или лицо, его совершившее, перестало быть общественно опасным. Обвинительный П. с освобождением от наказания выносится, когда в судебном заседании установлено, что истекли сроки давности уголовного преследования, а также когда амнистия или помилование исключают применение наказания (п. 3 и 5 ст. 5-УПК).

Оправдательный П. постановляется, если:

- а) не установлено событие преступления;
- б) в деянии подсудимого нет состава преступления;
- в) не доказано участие подсудимого в совершении преступления.

Независимо от основания оправдательный П. полностью реабилитирует подсудимого.

П. должен быть написан одним из судей, участвующих в его постановлении. и подписывается всеми судьями. Судья, оставшийся при особом мнении, также подписывает П. Исправления в П. должны быть оговорены и оговорки подписаны всеми судьями в совещательной комнате до провозглашения П.

П. состоит из вводной, описательной и резолютивной частей. В вводной части указывается:

- а) П. вынесен именем РФ;
- б) время и место постановления П.;
- в) наименование суда, постановившего П. состав суда, секретарь судебного заседания, обвинитель, защитник;

г) данные о подсудимом;  
д) уголовный закон, предусматривающий преступление, в совершении которого обвиняется подсудимый.

Описательная часть обвинительного П. излагает суть преступного деяния, признанного доказанным, с указанием места, времени, способа его совершения, характера вины, мотивов и последствий преступления:

– доказательства, на которых основаны выводы суда, и мотивы, по которым суд отверг другие доказательства;

– указания на обстоятельства, смягчающие или отягчающие ответственность;

– в случае снятия части обвинения – основания к этому;

– мотивы изменения обвинения, если таковое было произведено в суде.

В описательной части оправдательного П. излагается сущность обвинения; обстоятельства дела, установленные судом; доказательства, послужившие основанием для оправдания подсудимого с указанием мотивов, объясняющих, почему суд отвергает доказательства, на которых было основано обвинение.

В резолютивной части обвинительного П. должны быть указаны:

а) фамилия, имя и отчество подсудимого;

б) решение о признании подсудимого виновным;

в) уголовный закон, по которому подсудимый признан виновным;

г) вид и размер наказания, назначенного подсудимому, а также иные вопросы, подлежащие разрешению судом при вынесении обвинительного П.

В резолютивной части оправдательного П. должны содержаться:

а) фамилия, имя и отчество подсудимого;

б) решение об оправдании подсудимого;

в) указание об отмене меры пресечения;

г) указание об отмене мер обеспечения конфискации имущества.

Резолютивная часть как обвинительного, так и оправдательного П. состоит из:

а) решения по предъявленному гражданскому иску или решения о возмещении ущерба;

б) решения вопроса о вещественных доказательствах;

в) указания о распределении судебных издержек;

г) указания порядка и срока кассационного обжалования и опротестования приговора.

П. провозглашается в зале судебного заседания председателем или народным заседателем публично независимо от того, рассматривалось ли дело в открытом или закрытом судебном заседании (ст. 18 УПК). П. должен быть провозглашен в полном объеме. По общему правилу присутствие подсудимого при провозглашении П. обязательно. Не позднее 3 суток после провозглашения копия П. должна быть вручена осужденному или оправданному.

В соответствии с Конституцией РФ (ч. 1 ст. 50) и УПК каждый осужденный за преступление имеет право на пересмотр П. вышестоящим судом. П. вступает в законную силу по истечении срока на кассационное обжалование и опротестование. В случае принесения кассационной жалобы или кассационного протеста П., если он не отменен, вступает в законную силу по рассмотрении вышестоящим судом.

Вступивший в законную силу П. становится общеобязательным и исключительным. Первое означает, что он обязателен для всех государственных органов, организаций, должностных лиц и граждан и подлежит исполнению на всей территории РФ (ст. 358 УПК). Исключительность состоит в том, что при наличии вступившего в законную силу П. недопустимо возбуждение уголовного дела в отношении того же лица и по тому же обвинению (п. 9 ст. 5 УПК).

Вступивший в законную силу П. обращается к исполнению судом, постановившим П., не позднее 3 суток со дня его вступления в законную силу или возвращения дела из кассационной инстанции. Оправдательный П. и П., освобождающий подсудимого от наказания, исполняются немедленно по провозглашении.

## **Приготовление к преступлению**

ПРИГОТОВЛЕНИЕ К ПРЕСТУПЛЕНИЮ – общественно опасное деяние, заключающееся в приискании, изготовлении или приспособлении лицом средств или орудий преступления, приискании соучастников преступления, сговоре на его совершение, а также ином умышленном создании условий для совершения преступления (ч. 1 ст. 30 УК РФ). Противоправным и уголовно наказуемым признается приготовление только к тяжкому или особо тяжкому преступлению (ч. 2 ст. 30 УК РФ). Но если приготовительные действия к преступлениям небольшой или средней тяжести содержат в себе признаки конкретного преступления, то лицо несет за них ответственность по соответствующей статье УК РФ, устанавливающей ответственность за это преступление. Например, похищение паспорта для последующего совершения мошеннических действий, выступая в качестве приготовительных действий к совершению преступления небольшой тяжести – мошенничества, – тем не менее будет квалифицироваться по ч. 2 ст. 327 УК РФ, поскольку является самостоятельным преступлением.

Приготовительные действия, как правило, служат необходимой предпосылкой для реализации преступления (изготовление отмычек для совершения кражи, оружия для совершения убийства и т. д.). Отличительная особенность П. к п. – недоведение начатого преступления до конца по обстоятельствам, не зависящим от виновного (пресечение преступных действий посторонними и т. п.). Под приисканием средств и орудий преступления следует понимать совершение любых действий, направленных на их приобретение: покупка, обмен, получение на время, незаконное завладение ими. Под приспособлением – такое их видоизменение или усовершенствование, при которых они могут обеспечить достижение преступного результата. Изготовление средств или орудий подразумевает их производство. Приискание соучастников – вовлечение в преступление иных лиц (при этом могут применяться различные способы – от угроз до уговоров).

Сговор – достижение согласия между соучастниками на совершение тяжкого или особо тяжкого преступления. В отличие от приискания соучастников эта форма приготовительных действий характеризуется не только наличием лиц, которые могут, по мнению виновного, помочь ему в совершении намечаемого преступления, но и тем, что с ними уже имеется договоренность об участии в будущем преступном деянии. Иное умышленное создание условий включает в себе все, помимо перечисленных, действия, направленные на облегчение или подготовку планируемого преступления (получение плана здания, где находится банк, изучение распорядка его работы и т. п.). П. к п. следует отличать от покушения на преступление и от обнаружения умысла.

Обнаружение умысла не влечет за собой уголовной ответственности и заключается в выражении вовне: словесно, письменно или иным образом намерения совершить преступление, без осуществления конкретного действия (бездействие), которое может к этому привести. Обнаружение умысла не создает условий для совершения преступления. При покушении, в отличие от П. к п., лицо, уже создав для этого необходимые условия, приступает к выполнению тех действий (бездействия), которые непосредственно должны привести к совершению преступления. П. к п. квалифицируется по статье УК РФ, устанавливающей ответственность за преступление, к которому готовился виновный, со ссылкой на ч. 1 ст. 30 УК РФ. При этом срок или размер наказания за П. к п. не может превышать 1/2 максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за оконченное преступление (ст. 66 УК РФ).

*Устинова Т.Д.*

## **Приграничная торговля**

**ПРИГРАНИЧНАЯ ТОРГОВЛЯ** (прибрежная торговля) – сбалансированный, взаимоувязанный в объемах обмен товарами приграничных (прибрежных) регионов и территорий. П.т. не может быть отнесена в целом к категории встречной торговли, потому что механизм П.т. основан на том ведущем принципе, что она должна способствовать социально-экономическому развитию соседствующих территорий (регионов) двух государств и предполагает установление особого, льготного режима ее осуществления, тогда как встречная торговля с такой целью не соотносится. В силу этого в правовом отношении вопрос о льготах в рамках обеспечения П.т. – самый актуальный и острый. Нахождение необходимого равновесия между стимулированием П.т., с одной стороны, и создание системы, препятствующей злоупотреблениям льготами, с другой стороны. – сложная в юридическом плане задача. В соответствии с ФЗ РФ от 13 октября 1995 г. № 157-ФЗ "О государственном регулировании внешнеторговой деятельности" П.т. – один из особых режимов. Она может осуществляться между российскими и иностранными лицами, имеющими постоянное место нахождения (место жительства) на соответствующей приграничной территории, определяемой в международных договорах РФ с сопредельными государствами, исключительно для удовлетворения местных нужд в отношении товаров, производимых в пределах соответствующей территории, а также товаров, предназначенных для потребления в ее пределах. Порядок П.т. определяется Правительством РФ в соответствии с ФЗ и международными договорами РФ.

*Ануфриева Л.П.*

## **Приемная семья**

**ПРИЕМНАЯ СЕМЬЯ** (англ. *foster family*) – правовой институт в семейном законодательстве РФ; впервые регламентирован СК. Ранее в нормативных актах аналогичный институт именовался "детский дом семейного типа". СК определяет основанием возникновения правоотношений в П.с. заключение договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в семью между органом опеки и попечительства и супругами или отдельными совершеннолетними гражданами, желающими воспитывать ребенка (детей). Приемные дети не участвуют в заключении договора. Однако при решении вопроса о передаче ребенка в П.с. учитывается его желание, а если он достиг 10-летнего возраста – требуется его согласие. Содержание договора определяется Положением, утвержденным постановлением Правительства РФ от 17 июля 1996 г. № 829 "О приемной семье". Максимальное количество детей в такой семье, включая родных и усыновленных, не должно превышать, как правило, 8 человек.

Приемными родителями могут быть лица обоего пола, за исключением:

- а) лиц, признанных судом недееспособными или ограниченно дееспособными;
- б) лиц, лишенных по суду родительских прав или ограниченных судом в родительских правах;
- в) отстраненных от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на него законом обязанностей;
- г) бывших усыновителей, если усыновление отменено судом по их вине;
- д) лиц, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять обязанности по воспитанию ребенка.

Лица, желающие взять ребенка, должны подать заявление в орган опеки и попечительства по месту его жительства или нахождения с просьбой дать заключение о возможности быть приемными родителями. Орган опеки и попечительства обязан составить акт по результатам обследования условий жизни лиц, подавших заявление. На основании указанных документов (акта и заявления) он дает заключение (в 20-дневный срок с момента подачи заявления) о возможности передачи ребенка в П.с. Заключение – основание для подбора ребенка с этой целью. До заключения договора орган опеки и попечительства обязан проинформировать приемных родителей о состоянии здоровья ребенка и ознакомить с его

личным делом. По желанию приемных родителей возможна передача им детей с ослабленным здоровьем, детей-инвалидов, больных детей. Дети, находящиеся в родстве, передаются в одну П.с.

Исключение составляют случаи, когда медицинские показания одного из детей или иные причины могут являться препятствием к его передаче в П.с. В договоре о передаче в П.с. должны быть указаны: срок, на который передается ребенок (не более чем до достижения им совершеннолетия), а также условия содержания, воспитания и образования ребенка, права и обязанности приемных родителей, обязанности органов опеки и попечительства по отношению к П.с., последствия прекращения такого договора. Отказ в заключении договора, основанный на отрицательном заключении (как и само заключение), может быть обжалован. Ребенок, переданный в П.с., сохраняет право на алименты, пенсию, пособия и другие социальные выплаты и компенсации, которые ему положены в соответствии с законодательством РФ. Приемным родителям ребенка выплачиваются денежные средства на питание ребенка, приобретение ему одежды, обуви и иных предметов обихода в размере, установленном для воспитанников образовательных учреждений, для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. Размер оплаты труда приемных родителей и льготы, предоставляемые П.с. в зависимости от количества принятых на воспитание детей, их возраста, условий проживания, устанавливаются законами субъектов РФ.

После заключения договора приемные родители становятся законными представителями переданных им детей. Устройство по договору ребенка (детей) в П.с. не порождает между приемными родителями и приемными детьми алиментных и наследственных правоотношений.

СК определяет возможность досрочного расторжения договора:

– по инициативе приемных родителей из-за болезни, изменения их семейного или имущественного положения;

– отсутствия взаимопонимания с ребенком (детьми), конфликтных отношений между детьми и других уважительных причин;

– по инициативе органа опеки и попечительства в случае возникновения в П.с. неблагоприятных условий для содержания, воспитания и образования ребенка (детей), а также в случае возвращения их родителям или усыновления (в том числе и приемными родителями).

*Ермаков В. Д.*

## **Признание гражданства**

*см. Гражданство .*

## **Признание международно-правовое**

ПРИЗНАНИЕ МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОЕ – односторонний акт государства, посредством которого оно выражает свою готовность вступить в юридические отношения с каким-либо другим государством или иным субъектом международного права и поддерживать с ним полномасштабные дипломатические, консульские и иные отношения. П.м.-п. – акция добровольного волеизъявления, а не обязанность признающего государства. Проблема П.м.-п. связана с возникновением нового государства, правительства, утвердившегося неконституционным путем, наличием национально-освободительного движения или воюющей стороны. П.м.-п. по отношению к государству в современной международной практике не влияет на обладание международной правосубъектностью, хотя и имеет вполне определенные правовые последствия не только в двусторонних отношениях между признаваемым и признающим государством, но и в смысле участия в международных межгосударственных организациях, конференциях и т. д. П.м.-п. по отношению к

правительствам, национально-освободительным движениям (во время второй мировой войны имело место признание комитетов народного сопротивления нацизму), воюющей стороне может играть и более существенную роль, иметь правообразующее значение, т. е. выступать в качестве конститутивного фактора.

В целом же за П.м.-п. доктрина и дипломатическая практика усматривают роль фактора декларативного, имеющего больше политическое, чем правоустанавливающее значение. П.м.-п. проявляется в двух формах: признании де юре (лат. *de jure* – юридически, по праву), означающем полное и окончательное дипломатическое признание данного образования в качестве субъекта международного права, и признании де-факто (лат. *de facto* – фактически, на деле), которое представляет собой установление юридических отношений в ограниченном круге вопросов в частности, оно не сопровождается учреждением дипломатических представительств (консульские учреждения могут создаваться). Разновидностью фактического признания является "*ad hoc*" – установление межгосударственных контактов разового характера, например для заключения торговой сделки между признаваемым и признающим государствами.

*Волосов М.Е.*

## Признание

ПРИЗНАНИЕ ПРАВИТЕЛЬСТВА – дипломатический акт, совершаемый государством с целью выразить свою поддержку правительству другой страны, образовавшемуся неконституционным путем. Данный вид признания применяется с учетом того, пользуется ли это правительство поддержкой народа, осуществляет ли власть эффективно и реально, отвечает ли политический режим, провозглашенный новым правительством, требованиям основных принципов и норм международного права. Процедура П.п. не является обязательной и может быть заменена простым продолжением существовавших дипломатических отношений либо вручением новому главе государства верительных грамот дипломатическими представителями стран, признающих новое правительство. П.п., возникшего в результате социальной революции, одновременно будет означать и признание нового государства.

## Приказ

ПРИКАЗ – 1) отраслевой (Посольский, Поместный, Разбойный и др.) или территориальный (Нижегородский, Сибирский и др.) орган центрального управления в Московском княжестве в XIII–XV вв. и в Русском государстве в XV–XVIII вв. П. осуществляли не только административные, но и судебные функции. Отдельный П. возглавлял боярин, под началом которого находились приказные дьяки и писцы. П. назывались иначе палатами, избами, дворами, третями или четвертями. Петр ликвидировал П. как не отвечающие задачам неограниченной монархии и учредил коллегии;

2) правовой документ, принимаемый правомочным на то должностным лицом (федеральным министром, начальником УВД, директором завода и т. п.) в порядке осуществления единоначалия. П. должен соответствовать требованиям, предъявляемым к его оформлению.

В начале П. необходимо поместить такие его реквизиты, как:

– точное наименование органа, принявшего правовой акт, название документа, а возможно, и краткое его содержание, номер и дата принятия;

– в конце П. должна стоять подпись должностного лица или нескольких лиц, уполномоченных на принятие подобных юридических документов, место принятия П. Структурно П. состоит из двух частей;

– вводной (преамбулы) и распорядительной (приказной).

Иногда вводную часть П. подразделяют на описательную и мотивировочную.

Различают нормативные и ненормативные П. Ненормативные П. распространяются на конкретных субъектов правоотношений, наделяя их определенными правами и обязанностями, поэтому за нарушение П. виновный несет юридическую ответственность как за нарушение предписаний нормативного акта, на основании или во исполнении которого он был принят. Нормативные П. отличаются от ненормативных (актов индивидуального применения права) неконкретностью адресатов, возможностью неоднократного применения правового предписания. П. нормативного характера принимают в основном федеральные органы исполнительной власти во исполнение актов высших органов государственной власти либо по их поручению, а также согласно своей компетенции. В связи с этим данные акты можно подразделить на компетенционные и делегированные. П. федеральных органов, как правило, регулируют внутриорганизационную деятельность аппарата управления и должностных лиц, включая вопросы создания, реорганизации, ликвидации органов или структурных подразделений, определения их задач и функций, правового регулирования различных направлений служебной деятельности, прохождения службы и т. д.

Вместе с тем нормативные П. могут носить и надведомственный характер, регулировать отношения федерального органа власти и граждан (акты внешнего (вневедомственного) действия) (см. *Нормативный акт*). Федеральные органы исполнительной власти принимают, как правило, смешанные акты, содержащие разнородные по юридической природе предписания – как нормативные, так и индивидуальные, в связи с нецелесообразностью принятия нескольких актов, регулирующих один и тот же вопрос. Организации и предприятия для регулирования внутренних вопросов принимают П. нормативного характера, действующие только в их пределах (локальные П.). Локальные П. нормативного характера вступают в силу с момента их регистрации в канцелярии организации или предприятия.

Лит.:

*Алексеев С.С.* Общая теория права. В 2 т. Т. II. М., 1982;

*Исаев И.А.* История государства и права России: Полный курс лекций. М., 1994.

*Арзамасов Ю.Г.*

## Прилежащая зона

ПРИЛЕЖАЩАЯ ЗОНА – в соответствии со ст. 24 Женевской конвенции о территориальном море и прилежащей зоне 1958 г. зона за пределами территориального моря прибрежных государств, которую они вправе устанавливать в целях осуществления контроля за иностранными судами в части соблюдения ими иммиграционных, таможенных, фискальных и санитарных правил. Ее ширина не должна превышать 12 морских миль. В случае нарушения указанных правил прибрежное государство может применять наказания, предусмотренные национальным законодательством. Данное положение было воспринято Конвенцией ООН по морскому праву 1982 г. Военные суда прибрежного государства в случае, если имеются достаточные основания полагать, что иностранное судно нарушило законы и правила этого государства, могут осуществлять преследование такого судна по горячим следам, причем преследование должно начаться в момент нахождения судна-нарушителя в П.з. и быть непрерывным и, если оно не завершилось задержанием преследуемого судна, закончиться, когда последнее достигнет территориального моря иностранного прибрежного государства.

*Волосов М.Е.*

## Применение права

ПРИМЕНЕНИЕ ПРАВА – одна из форм реализации норм права, осуществляемая уполномоченными на то государственными органами и должностными, лицами., Все множество определений и подходов к раскрытию содержания П.п. сводится к следующему.



Во-первых, П.п. в отличие от других форм реализации права может осуществляться только уполномоченными на то государственными органами и должностными лицами. В соответствии с Конституцией РФ это могут быть высшие и местные органы государственной власти, судебные, прокурорские органы, органы управления, администрации предприятий и учреждений, должностные лица разных органов, общественные органы и организации, действующие по поручению (с санкции) государства. Во-вторых, правоприменение – один из важнейших видов государственной деятельности, который носит государственно-властный характер. Это означает, что акты, издаваемые в процессе правоприменения, имеют юридический характер. Неисполнение их влечет за собой государственное принуждение. В-третьих, применение права осуществляется от имени государства.

В юридической литературе различают две формы его осуществления: оперативно-исполнительную и правоохранительную. Под оперативно-исполнительной формой деятельности подразумевают реализацию предписаний правовых норм, позитивное регулирование с помощью индивидуальных актов. В качестве последних выступают, например, приказ о приеме на работу, выдача свидетельства о регистрации брака, решение о строительстве промышленного объекта или жилого дома. Под правоохранительной формой подразумевается деятельность, направленная на охрану норм от каких бы то ни было нарушений, обеспечение их исполнения, а также принятие мер по предупреждению правонарушений в будущем. В-четвертых, применение норм права осуществляется не в произвольной форме, а в соответствии со строго установленным в законе порядком. Существует определенная процедура правоприменительной деятельности судебных, административных, следственных и иных государственных органов и должностных лиц. Степень детализации такой процедуры не всегда одинакова. Порядок деятельности судебных органов, рассматривающих гражданские и уголовные дела, прокурорских органов, занимающихся следственной деятельностью, регламентируется соответствующими гражданско-процессуальными и уголовно-процессуальными отраслями права.

В-пятых, правоприменительная деятельность осуществляется в определенной последовательности:

- а) установление и исследование фактических обстоятельств дела;
- б) выбор и анализ нормы права с точки зрения ее подлинности, законности, действия ее во времени, пространстве и по кругу лиц;
- в) анализ содержания нормы права и принятия решения (издание индивидуального акта);
- г) доведение принятого решения до сведения заинтересованных органов и должностных лиц.

В-шестых, правоприменительная деятельность всегда связана с принятием решения по конкретному делу и его оформлением. На данной, завершающей стадии правоприменительного процесса вырабатываются и оформляются юридические последствия применения нормы права к конкретному случаю или лицу. В актах применения норм права, или индивидуальных актах, как их нередко называют, независимо от того, являются ли они решениями судебных органов или актами административных органов или должностных лиц, всегда усматривается авторитет и сила государства. Они охраняются и обеспечиваются государством в такой же мере, как и нормы права, на основании и во исполнение которых эти акты были изданы.

Основные требования, предъявляемые к актам П.п., заключаются в том, чтобы они:

- а) строго соответствовали нормативно-правовым актам, на основе которых создаются;
- б) издавались в пределах компетенции;
- в) содержали всестороннюю мотивировку;
- г) имели все необходимые реквизиты.

*Марченко М.Н.*

## **Примирительная процедура**

**ПРИМИРИТЕЛЬНАЯ ПРОЦЕДУРА** – в конституционном, праве процедура достижения согласия по законопроекту между палатами двухпалатного парламента, если принятие данного законопроекта является их совместной компетенцией. Выработка и принятие согласованного текста законопроекта достигается двумя основными методами: методом законодательного челнока или методом согласительных комиссий.

### **Принудительная лицензия**

**ПРИНУДИТЕЛЬНАЯ ЛИЦЕНЗИЯ** – разрешение, выдаваемое заинтересованному лицу компетентным государственным органом на эксплуатацию изобретения, которое не было использовано самим патентообладателем в установленные законом сроки без уважительных причин. П.л. может быть истребована в том случае, если патентообладатель отказывается от выдачи лицензии, или выдвигает неприемлемые для лицензиата условия по размерам оплаты и пр. В РФ установлен максимальный срок для начала использования патентообладателем изобретения или промышленного образца: в течение 4 лет с даты выдачи патента на изобретение и 3 – с даты выдачи патента на селекционное достижение. По истечении этого срока заинтересованное лицо может обратиться в Агентство по патентам и товарным знакам или в Государственную комиссию РФ по испытанию и охране селекционных достижений (в зависимости от вида объекта, на который испрашивается П.л.) с письменным заявлением о выдаче принудительной лицензии.

Лицо, испрашивающее П.л., должно доказать компетентному органу, что в финансовом и иных отношениях оно в состоянии компетентно и эффективно ею пользоваться. П.л. предоставляется с определением пределов использования, размера, сроков и порядка платежей. Размеры лицензионных платежей устанавливаются не ниже рыночной цены лицензии. П.л. имеет статус простой (не исключительной) лицензии. При этом за патентообладателем сохраняются все права, предоставляемые патентом. Срок действия П.л. устанавливается до 4 лет. Этот срок может быть продлен, если инспекционная проверка подтвердит, что условия, на основании которых была выдана П.л., продолжают существовать. Орган, выдавший П.л., аннулирует ее, если ее владелец нарушает условия, на основании которых она была выдана. Решение государственного органа о выдаче или об аннулировании П.л. может быть обжаловано в судебном порядке. При вынесении решения суд вправе изменить условия выдачи П.л.

**Лит.:**

*Лынный Н.В., Кукушкин А.Г.* Интеллектуальная собственность: Сборник типовых договоров. М., 1995;

*Сесекин Б.А.* Определение расчетной цены лицензии. М., 1987;

*Трахтенгерц Л.А.* Патентное законодательство. Нормативные акты и комментарий. М., 1994.

*Павлов В.П.*

### **Принудительные меры воспитательного воздействия**

**ПРИНУДИТЕЛЬНЫЕ МЕРЫ ВОСПИТАТЕЛЬНОГО ВОЗДЕЙСТВИЯ** – меры, применяемые к несовершеннолетним, впервые совершившим преступления небольшой или средней тяжести, если установлено, что с помощью этих мер может быть достигнуто его исправление. При этом лицо освобождается от уголовной ответственности (ст. 90 УК РФ). Применение П.м.в.в. возможно и при освобождении несовершеннолетнего от уголовного наказания (но с привлечением его к уголовной ответственности), если суд считает, что его исправление возможно без изоляции от общества (ст. 92 УК). Решая вопрос о возможности применения П.м.в.в., суд учитывает не только характер преступления, но и личность несовершеннолетнего, его поведение, возмещен ли ущерб, содействовало ли лицо правоохранительным органам в раскрытии преступления и другие обстоятельства, свидетельствующие о небольшой общественной опасности виновного и его раскаянии.

К П.м.в.в. относятся:

- а) предупреждение;
- б) передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа;
- в) возложение обязанности загладить причиненный вред;
- г) ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего.

Одновременно может быть назначено несколько П.м.в.в. Продолжительность срока применения П.м.в.в., связанных с ограничением досуга несовершеннолетнего или с передачей его под надзор, устанавливается судом.

Предупреждение состоит в разъяснении вредности и противоправности совершенного деяния и последствий, которые могут наступить в случае совершения новых преступлений или неисполнения П.м.в.в. Передача под надзор заключается в возложении на родителей или лиц, их заменяющих, либо на специализированные государственные органы обязанности осуществлять воспитательное воздействие на несовершеннолетнего и контроль за его поведением. К специализированным органам относятся подразделения (отделы) по предупреждению правонарушений и преступности среди несовершеннолетних (ОППН) органов внутренних дел и комиссии по делам несовершеннолетних. Обязанность загладить причиненный вред заключается в денежном возмещении материального ущерба, если несовершеннолетний имеет самостоятельный заработок или иной доход. При отсутствии такового ему необходимо своим трудом устранить причиненный вред, если для этого у него имеются соответствующие трудовые навыки. Обязанность загладить причиненный вред (при причинении морального вреда) может выражаться в виде публичного извинения. Ограничение досуга включает запрет на посещение определенных мест, использование определенных форм досуга, в том числе управление механическим транспортным средством. Может быть запрещен выезд в другую местность без разрешения специализированного органа, ограничено время пребывания вне дома. Несовершеннолетнего могут обязать окончить начатое образование либо трудоустроиться, а также предъявить к нему другие необходимые требования.

*Устинова Т.Д.*

## **Принудительные меры медицинского характера**

**ПРИНУДИТЕЛЬНЫЕ МЕРЫ МЕДИЦИНСКОГО ХАРАКТЕРА** – применяются с целью излечения лица, совершившего общественно опасное деяние, или улучшения его психического состояния, а также предупреждения совершения им новых деяний, предусмотренных УК.

П.м.м.х. применяются:

- к невменяемым лицам;
- к лицам, у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, что делает невозможным назначение или исполнение назначенного им наказания;
- к лицам, страдающим психическими расстройствами, не исключающими вменяемости;
- к лицам, совершившим преступление и признанным нуждающимися в лечении от алкоголизма и наркомании (ст. 97 УК). П.м.м.х. не являются наказанием и не преследуют цели исправления. П.м.м.х. назначаются только судом и могут быть нескольких видов;
- амбулаторное принудительное наблюдение и лечение у психиатра;
- может назначаться как вменяемым, так и невменяемым лицам (если лицо отбывает наказание в виде лишения свободы, то оно осуществляется в месте его отбывания);
- принудительное лечение в стационаре а) общего типа; б) специального типа; в) специального типа с интенсивным наблюдением (ст. 99 УК).

Суд, назначая П.м.м.х., не указывает их срок, но периодически лицо подлежит медицинскому освидетельствованию, с тем чтобы решить вопрос о ходе лечения, необходимости его продлить, изменить вид П.м.м.х. или их прекратить их (по представлению администрации учреждения, где производится принудительное лечение на основании заключения комиссии врачей-психиатров). Освидетельствование проводится этой комиссией раз в 6 месяцев. Если П.м.м.х. применялись в отношении лица, заболевшего психическим расстройством после совершения преступления, и оно выздоровело, суд прекращает П.м.м.х. и направляет дело для возобновления производства предварительного расследования (если болезнь наступила во время производства этих следственных действий) либо постановляет о дальнейшем исполнении наказания (если болезнь наступила во время его отбывания). Лицо, к которому были применены П.м.м.х., не подлежит уголовной ответственности, а также освобождается от дальнейшего отбывания наказания, если истекли сроки давности привлечения к уголовной ответственности или исполнения обвинительного приговора (ст. 78, 83 УК). Время, в течение которого к лицу применялось принудительное лечение, засчитывается в срок наказания из расчета один день пребывания в стационаре за один день лишения свободы. П.м.м.х. для лечения лица от алкоголизма или наркомании назначаются судом на основании медицинского заключения. Лечение производится либо в специализированных наркологических отделениях больниц, либо в наркологических диспансерах, а в случае осуждения лица к лишению свободы – в исправительном учреждении, в котором организовано такое лечение.

*Устинова Т.Д.*

## **Приоритет выставочный**

**ПРИОРИТЕТ ВЫСТАВОЧНЫЙ** – это знания об объекте патентования, раскрывающие его сущность, которые стали общедоступными до оформления заявки на патент благодаря демонстрации объекта на официальной международной выставке. По общему правилу раскрытие сведений о патентуемом объекте не допускается до даты подачи заявки в Патентное ведомство, поскольку предварительная публикация порочит новизну заявленного предложения. Действие этого правила приводило к большим финансовым потерям для организаторов международных промышленных выставок вследствие того, что новейшие образцы техники экспонировать было невозможно.

В виде исключения из этого правила был установлен П.в. Исключение состоит в том, что приоритет устанавливается не по дате подачи заявки, а по дате помещения экспоната на выставке либо по дате начала экспозиции. Непременные условия предоставления П.в. – подача заявки в определенный срок с момента помещения экспоната на выставке (от 3 до 12 месяцев) и международный характер выставки. Как один из правовых способов реализации временной охраны изобретений на выставках, П.в. первоначально был предусмотрен в законодательстве большинства стран – участниц Парижской конвенции по охране промышленной собственности. Однако отсутствие единого порядка регламентации П.в. при одновременном патентовании изобретения сразу в нескольких странах стало создавать препятствия для получения патента. Например, если выставка предшествует подаче первой заявки, то время для установления приоритета может исчисляться по усмотрению национальных патентных ведомств либо с даты первой заявки, либо с даты показа изобретения на выставке.

Согласно Парижской конвенции и национальным законам стран-участниц можно выбрать либо конвенционный, либо выставочный приоритет. Конвенционный приоритет устанавливается по дате заявки в одной из стран Конвенции и составляет 12 месяцев. Суммирование этих двух льготных приоритетных сроков не допускается. По этим причинам во всех европейских странах постепенно отказались от П.в. и заменили его выставочной льготой по новизне. Эта льгота заключается в том, что при наличии у заявителя документов,

подтверждающих участие в международной выставке, демонстрация не порочит новизну патентуемого объекта при условии, что заявка подана не позднее 6 месяцев после даты экспозиции. П.в. действует в настоящее время в небольшом числе развивающихся стран, таких, как Алжир, Египет, Заир, Ливия, Сирия.

**Лит.:**

*Трахтенгерц Л.А.* Патентное законодательство. Нормативные акты и комментарий. М., 1994;

Патентное законодательство зарубежных стран. Т. 1, 2/ Под ред. *А. Куликова*. М., 1987.

*Павлов В.П.*

## **Приоритет селекционного достижения**

**ПРИОРИТЕТ СЕЛЕКЦИОННОГО ДОСТИЖЕНИЯ** – объем общедоступных знаний о селекционных достижениях в области, к которой относится заявка на патент, установленный на дату ее регистрации в Государственной комиссии РФ по испытанию и охране селекционных достижений (далее – Госкомиссия). П.с.д. служит для определения новизны селекционного достижения. В качестве П.с.д. могут выступать сорт, порода, семена или племенной материал, которые на дату подачи заявки продавались или передавались другим лицам селекционером, его правопреемником или с их согласия для использования селекционного достижения в следующие сроки: на территории РФ – ранее чем за 1 год до даты подачи заявки; на территории другого государства – ранее чем за 4 года, а если это касается винограда, древесных декоративных, плодовых культур и лесных пород – ранее чем за 6 лет до указанной даты.

Изложенное требование не распространяется на сорта и породы, которые зарегистрированы в Государственном реестре селекционных достижений, допущенных к использованию. Они могут быть признаны охраноспособными и по истечении указанных сроков. При этом дата П.с.д. устанавливается по дате поступления в Госкомиссию заявки на допуск к использованию. В случае приоритетного столкновения заявок дата приоритета определяется по времени отправки ранней заявки. По заявкам, имеющим совпадающие даты отправления и поступления в Госкомиссию, возбуждается согласительная процедура. При недостижении согласия между сторонами П.с.д. определяется по заявке, имеющей меньший регистрационный номер в Госкомиссии. В соответствии с Законом РФ от 6 августа 1993 г. № 5605-1 "О селекционных достижениях" на заявки иностранных заявителей распространяется 12-месячный приоритет со дня подачи первой заявки в государстве, с которым РФ заключила договор об охране селекционных достижений. Для этого в заявке, направляемой в Госкомиссию, заявитель должен указать дату приоритета первой заявки. В течение 6 месяцев с даты поступления заявки в Госкомиссию заявитель обязан представить копию первой заявки, заверенную компетентным органом соответствующего государства, и ее перевод на русский язык.

*Павлов В.П.*

## **Приоритет товарного знака**

**ПРИОРИТЕТ ТОВАРНОГО ЗНАКА** – сведения об использовании аналогичного или сходного обозначения товара, ставшие общедоступными на дату поступления заявки на регистрацию товарного знака в Патентное ведомство. Дата приоритета позволяет определить новизну товарного знака и закрепить его первенство. Известно четыре способа определения П.т.з. Первый способ распространяется на заявки иностранных граждан и иностранных юридических лиц. Это конвенционный приоритет, который может устанавливаться по дате подачи первой заявки в государстве – участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности при условии, что в Патентное ведомство заявка поступила в течение 6 месяцев с указанной даты. Второй способ относится к участникам международных выставок.

Для товаров, маркированных незарегистрированными в качестве товарных знаков обозначениями и помещенных в качестве экспонатов на официальных или официально признанных международных выставках, организованных на территории одного из государств – участников Парижской конвенции по охране промышленной собственности, может устанавливаться приоритет выставочный по дате начала открытого показа экспоната на выставке. Третий способ используется при регистрации товарного знака в соответствии с международными договорами РФ по дате регистрации в стране-участнице, куда была направлена первая заявка. В спорных случаях день подачи заявки определяется по дате на почтовом штемпеле отправителя. П.т.з. действует только в пределах заявленных классов товаров и услуг. Поэтому возможно одновременное существование одинаковых товарных знаков, принадлежащих разным владельцам и используемых, например, в пищевой и электронной промышленности.

**Лит.:**

*Вилков С.И., Восканян Р.С.* Товарные знаки в условиях рыночной экономики. М., 1991;

*Трахтенгерц Л.А.* Патентное законодательство. Нормативные акты и комментарий. М., 1994;

Патентное законодательство зарубежных стран. Т. 1, 2/Под ред. А. Куликова. М., 1987.

*Павлов В.П.*

## **Приоритета и прямого действия международного права принцип**

**ПРИОРИТЕТА И ПРЯМОГО ДЕЙСТВИЯ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА ПРИНЦИП** – в конституционном праве ряда государств принцип, согласно которому общепризнанные принципы и нормы международного права являются составной частью правовой системы соответствующей страны. Впервые был закреплен в Конституциях Германии 1919 г. и Австрии 1920 г. Конституция РФ в п. 4 ст. 15 устанавливает, что "общепризнанные принципы и нормы международного права, международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотрены законом, то применяются правила международного договора".

*Додонов В.Н.*

## **Присвоение или растрата**

**ПРИСВОЕНИЕ ИЛИ РАСТРАТА** – в уголовном праве РФ хищение чужого имущества, вверенного виновному (ст. 160 УК). Являясь самостоятельными формами хищения, П. или р. характеризуются наряду с общим для всех форм и видов хищения специфическим признаком – фактом нахождения имущества в правомерном владении виновного. Правомерным владением имуществом является при наличии договорных отношений, специального поручения или правомочия в отношении имущества, существующего в силу служебного положения. Хищение чужого имущества, не находящегося в правомерном владении, т. е. совершенное лицом, не обладающим в отношении него правомочиями по распоряжению, управлению, хранению или доставке, но имеющим к имуществу доступ в связи с порученной работой или выполнением служебных обязанностей, является кражей, а не П. или р. Так решен вопрос в постановлении Пленума ВС СССР от 11 июля 1972 г. и постановлении Пленума ВС РСФСР от 16 декабря 1986 г.

Присвоение заключается в неправомерном удержании имущества, которое вверено для определенной цели (хранения, перевозки, ремонта, временного пользования и т. д.) и должно быть возвращено.

Растрата заключается в потреблении вверенного виновному имущества или его отчуждении. П. или р. признаются оконченным преступлением с момента перехода от правомерного к неправомерному владению имуществом (присвоение) или с момента фактического потребления или отчуждения (растрата).

Присвоение имеет место тогда, когда виновный не намерен возвращать имущество или возмещать его стоимость. Если виновный незаконно использует вверенное имущество, намереваясь возратить его собственнику или возместить его стоимость, то содеянное является "временным позаймствованием", которое может содержать в себе признаки либо самоуправства (ст. 330 УК), либо злоупотребления должностными полномочиями (ст. 285 УК). Квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки П. или р. (ч. 2. 3 ст. 160 УК) в основном такие же, как и при совершении кражи и мошенничества, за исключением совершения П. или р. лицом с использованием своего служебного положения. Субъектом П. или р. при наличии этого квалифицирующего признака может быть не только должностное лицо, но и иной служащий, использующий свое служебное положение для присвоения имущества (см. также *Злоупотребление должностными полномочиями*).

*Минская В.С.*

## **Присвоение полномочий должностного лица**

ПРИСВОЕНИЕ ПОЛНОМОЧИЙ ДОЛЖНОСТНОГО ЛИЦА – уголовно наказуемое присвоение государственным служащим или служащим органа жесткого самоуправления, не являющимся должностным лицом, полномочий должностного лица и совершение им в связи с этим действий, которые повлекли существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций (ст. 288 УК). Указанные действия наказываются штрафом в размере от 50 до 100 МРОТ или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 1 месяца, либо обязательными работами на срок от 120 до 180 ч, либо исправительными работами на срок до 2 лет, либо арестом на срок до 3 месяцев.

## **Присяга**

ПРИСЯГА – торжественное обещание (клятва), даваемое гражданином, впервые поступившим на военную службу или не проходившим военной службы и впервые призванным на военные сборы. Текст военной П. утвержден ФЗ РФ от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе". К военной П. приводятся: солдаты и матросы, прибывшие на пополнение, – после прохождения соответствующей программы и усвоения своих основных обязанностей, значения военной П., Боевого Знамени воинской части и воинской дисциплины (но не позднее 2 месяцев со дня прибытия в воинскую часть): курсанты и слушатели военного образовательного учреждения профессионального образования, не приводившиеся ранее к военной П., - по истечении того же срока. Приведение к П. осуществляется под руководством командира воинской части, начальника военного образовательного учреждения профессионального образования. Время приведения к П. объявляется в приказе командира воинской части. День приведения к П. является праздничным для данной воинской части. Граждане, впервые призванные на военные сборы и не приведенные ранее к П., приводятся к ней не позднее 5 дней со дня прибытия в воинскую часть. С объявлением общей или частичной мобилизации граждане, не приведенные к П. в мирное время, приводятся к ней по прибытии в воинскую часть. Военнослужащие-женщины, принятые на военную службу, приводятся к П. в штабе части под руководством командира воинской части.

До принесения П.:

– военнослужащий не может назначаться на воинские должности, привлекаться к выполнению боевых задач (к участию в боевых действиях, несению боевого дежурства, боевой службы, караульной службы);

– за военнослужащим не могут закрепляться вооружение и военная техника;

– на военнослужащего не может налагаться дисциплинарное взыскание в виде ареста.

*Шатинский В.И.*

## Присяжные заседатели

ПРИСЯЖНЫЕ ЗАСЕДАТЕЛИ – граждане РФ, включенные в списки П.з. и призванные в установленном законом порядке к участию в рассмотрении судом дела. Списки П.з. (общие и запасные) составляются краевой, областной, районной, городской администрацией ежегодно. Количественный состав списков определяется с учетом представлений председателей соответствующих судов, определяющих необходимое число П.з. для нормальной работы суда. К кандидатам в П.з. предъявляются более жесткие требования, чем к народным заседателям. Так, помимо возрастного ограничения (не моложе 25 лет) в списки П.з. не включаются лица, не внесенные в списки избирателей предшествующих выборов или списки участников референдума, а также лица, имеющие неснятую судимость, признанные судом недееспособными или ограниченно дееспособными. Некоторые лица могут быть исключены (по письменному заявлению) из списка, если они не владеют языком, на котором ведется судопроизводство, а также немые, глухие, слепые и другие лица, являющиеся инвалидами, престарелые, военнослужащие, работники правоохранительной системы и др. Граждане призываются к исполнению в суде обязанностей П.з. раз в год на 10 рабочих дней. Списки П.з. публикуются в местной печати. В отличие от народных заседателей П.з. не имеют одинаковых прав с судьей. Они составляют коллегия из 12 человек и самостоятельно без участия профессионального судьи принимают решение в совещательной комнате по поставленным перед ними вопросам, включая основной вопрос о виновности подсудимого (см. *Суд присяжных*). П.з. выплачивается вознаграждение в размере половины оклада члена соответствующего суда, но не менее среднего заработка по месту его основной работы: ему оплачиваются в необходимых случаях командировочные и транспортные расходы. На П.з., исполняющих обязанности в суде, распространяются гарантии неприкосновенности судьи.

*Бойков А.Д.*

## Притон

ПРИТОН – помещение для сбора людей с целью осуществления ими определенных противоправных или аморальных действий. УК предусматривает ответственность только за организацию либо содержание притонов:

- а) для потребления наркотических средств или психотропных веществ (ст. 232);
- б) для занятий проституцией (ст. 241).

Помещение, используемое под П., может принадлежать виновному:

- как на правах личной собственности, так и аренды;
- быть как жилым (дом, квартира, комната, дача и т. д.), так и нежилым (баня, сауна, подвал, чердак, сарай и т. д.);
- специально оборудованным (сауна, баня) или приспособленным (подвал, оборудованный для жилья).

Под организацией П. следует понимать действия, направленные на создание (например, строительство, наем) или приспособление помещения (ремонт, перепланировка, оборудование, обеспечение необходимыми предметами и средствами), подыскание людей, желающих пользоваться этим помещением как П. Под содержанием П. подразумевается принятие виновным систематических (регулярных) мер по функционированию П. (например, обеспечение электроэнергией, теплом, водой, охраной, постельными принадлежностями, посудой и т. д.). Субъектом преступлений, предусмотренных ст. 232 и 241 УК, может быть физическое лицо, достигшее к моменту организации или содержания П. 16-летнего возраста. За организацию либо содержание П. УК предусматривает различные виды наказания, вплоть до лишения свободы на срок от 3 до 7 лет.

*Аликперов Х.Д.*

## Причинение



**ПРИЧИНЕНИЕ ВРЕДА ЗДОРОВЬЮ** – наступает в результате совершения умышленных или неосторожных действий (бездействия), выражающихся в нарушении анатомической целостности или физиологических функций органов и тканей организма человека. В УК ответственность за П.в.з. дифференцируется в зависимости от его тяжести и подразделяется на следующие виды. Тяжкий вред (ст. 111 УК) – это вред, опасный для жизни человека или повлекший за собой потерю зрения (хотя бы на один глаз), речи, слуха (полную глухоту или когда невозможно расслышать речь на расстоянии 3–5 см) или какого-либо органа либо утрату органом его функций (потеря руки, ноги, паралич или иное состояние, исключаящее их деятельность), или выразившийся в неизгладимом обезображении лица. К тяжкому относится также причинение иного вреда здоровью, опасного для жизни или вызвавшего расстройство здоровья, соединенное со значительной стойкой утратой общей трудоспособности не менее чем на 1/3 или полной утратой профессиональной трудоспособности либо повлекшего прерывание беременности, психическое расстройство, заболевание наркоманией или токсикоманией.

Вред, опасный для жизни и здоровья, при обычном течении заканчивается смертью или создает реальную угрозу для жизни: удушение, проникающие ранения внутренних органов и т. п. Вред здоровью средней тяжести (ст. 112 УК) – это вред, который вызвал длительное расстройство здоровья или значительную утрату общей трудоспособности менее чем на 1/3 (от 10 до 33 % от общей трудоспособности), не опасный для жизни и не повлекший последствий, перечисленных в ст. 111 УК. Длительное расстройство здоровья – заболевание или нарушение функций какого-либо органа продолжительностью свыше 3 недель. Легкий вред здоровью (ст. 115 УК) – это вред, который вызвал кратковременное расстройство здоровья в виде заболевания или нарушения функций какого-либо органа продолжительностью от 6 до 21 дня или утрату общей трудоспособности до 10 %. Насильственные действия, причиняющие физическую боль, но не повлекшие за собой последствий, характерных для легкого вреда здоровью, относятся к побоям (ст. 116 УК).

*Устинова Т.Д.*

## **Пробация**

**ПРОБАЦИЯ** (от англ. *probation* – испытание) – форма условного осуждения, получившая большое распространение в практике судов Великобритании, США и некоторых других государств. Принимая решение о возможности избрать режим probation, суд вместо осуждения к лишению свободы направляет осужденного на определенный срок под наблюдение чиновника службы П. которому поручается контроль за его поведением. Оставленному на свободе осужденному помимо требования не совершать новых преступлений устанавливаются перечисленные в приговоре условия поведения: пройти курс обучения или лечения, не менять самовольно места жительства, не посещать определенных мест, не встречаться с определенными людьми, регулярно посещать церковь и т. п. Осужденный должен периодически являться к чиновнику службы П., а тот вправе в любое время посещать его на дому (обычно за одним чиновником закреплено около 60–70 осужденных). Как правило, П. может быть назначена осужденному за любое преступление, кроме наиболее тяжелых или специально оговоренных в законе. В некоторых американских штатах она не может быть назначена вторично либо лицу, ранее условно-досрочно освобожденному из мест лишения свободы.

Срок пребывания на режиме П., согласно действующим английским законам, – не менее 6 месяцев и не более 3 лет; согласно законам некоторых американских штатов он может достигать 5 и даже 10 лет. По представлению чиновника службы П. условия П., назначенные конкретному осужденному, могут быть изменены судом, вынесшим приговор, который вправе также сократить период П. в случае "хорошего поведения" осужденного либо, напротив, продлить его, но не превышающий определенного максимума. В

случае грубого нарушения условий П. либо совершения нового преступления суд вправе назначить наказание, в том числе и в виде лишения свободы, которое отбывается наряду с наказанием за новое преступление.

Лит.: Никифоров Б.С., Решетников Ф.М. Современное американское уголовное право. М., 1990.  
Решетников Ф.М.

## Пробел в праве

ПРОБЕЛ В ПРАВЕ – полное либо частичное отсутствие правового регулирования той сферы отношений, которая объективно требует регламентации и без обязательных для исполнения юридических норм не может нормально функционировать.

Обычно необходимость восполнения П. в п. обосновывается в СМИ, научных работах, в выступлениях депутатов, специалистов соответствующих отраслей науки, опросах общественного мнения, и их ликвидация – дело правотворческих органов. Кроме того, в юриспруденции используется понятие П. в п. в собственно юридическом смысле. Такой пробел имеет место, когда с очевидностью можно констатировать, что определенный вопрос входит в сферу правового регулирования, должен решаться юридическими средствами, но конкретное его решение не предусмотрено или предусмотрено не полностью. Например, если лицо, выигравшее по лотерейному билету какую-либо вещь и получившее ее, обнаружит в ней существенные недостатки, то его претензии носят правовой характер, хотя конкретной нормы, устанавливающей порядок их разрешения, не существует.

Чем меньше П. в п., тем оно совершенней, тем прочнее законность. В то же время П. в п. в некоторых случаях неизбежны. Право объективно отстает от развития общественных отношений. Так, в начале 90-х гг. П. в п. в РФ были особенно значительны.

Если рассматриваемый случай попадает в сферу правового регулирования, если есть прямое указание о том, что он должен быть разрешен юридическими средствами, отсутствие его конкретной регламентации не дает основания органу, применяющему право, отказать в соответствующем решении. В таких случаях и возникает необходимость применения аналогии закона. При обнаружении П. в п. самый правильный и целесообразный выход – найти норму, которая регулирует наиболее близкое, родственное (аналогичное) отношение, и решить дело в соответствии с ее предписаниями. Если же такой нормы нет, то применяется аналогия права, т. е. применение общих начал и принципов правового регулирования отрасли права или правового института. Однако такой подход к П. в п. допустим не всегда.

В сфере правового регулирования, касающегося запрета определенного поведения и установления санкций за те проступки, которые опасны или вредны для общества (правоохранительная деятельность), то или иное запрещенное деяние должно быть четко, полно и недвусмысленно отражено в нормативном акте. Здесь главенствует основополагающий принцип, известный еще со времен римского права: нет преступления, проступка, нет наказания без закона (лат. *nullum crimen, nullum poena sine lege*). Отсутствие применения аналогии права и аналогии закона при привлечении к уголовной, административной, дисциплинарной ответственности – гарантия неприкосновенности личности, стабильности правового регулирования, уверенности граждан в том, что они не будут привлечены к ответственности без законных на то оснований.

Пиголкин А.С.

## Провокация взятки или коммерческого подкупа

ПРОВОКАЦИЯ ВЗЯТКИ ИЛИ КОММЕРЧЕСКОГО ПОДКУПА – попытка передачи должностному лицу либо лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческих или иных организациях, без его согласия денег, ценных бумаг, иного имущества или оказания ему услуг имущественного характера в целях искусственного создания доказательств совершения преступления либо шантажа (ст. 304 УК). Данная норма

помещена законодателем в главе "Преступления против правосудия" УК. Максимальное наказание за П.в. или к.п. – лишение свободы на срок до 5 лет. Ключевым в определении П.в. или к.п. является указание на попытку передачи ценностей лицу "без его согласия". Стало быть, если согласие лица на получение взятки либо подкуп имеется, действия передающего нельзя расценить как провокационные.

*Яни Л.С.*

## Программа для ЭВМ

ПРОГРАММА ДЛЯ ЭВМ – объективная форма представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств с целью получения определенного результата.

Охрана математического обеспечения – П. для ЭВМ на основании патентного законодательства невозможна по той причине, что они не имеют материальной формы воплощения (существуют только в знаковой форме). Тем не менее потребность в охране этого обеспечения существует. Одним из способов охраны является их регистрация в качестве ноу-хау. Договорный режим использования секретов производства позволяет привлечь к судебной ответственности недобросовестного конкурента. Однако в условиях широко практикуемого в настоящее время промышленного шпионажа этот путь весьма ненадежен. В настоящее время законодательство охраняет П. для ЭВМ на основе норм авторского права. Традиционно авторским правом охраняются оригинальные произведения науки, литературы, искусства и пр. Математическое обеспечение в форме П. для ЭВМ при этом рассматривается как достижение мысли автора. Недостатком авторского права является обеспечение охраны лишь от буквального копирования, а не заимствования существа разработанного программистом алгоритма. Достаточно изменить некоторые символы, и закон об авторском праве будет обойден.

Поскольку патентное право – самый надежный инструмент защиты новых алгоритмов, поиски способов патентной охраны математического обеспечения непрерывно совершенствуются. С этой целью его предлагается рассматривать как некоторый элемент материального объекта – устройства или способа. Известно, что устройство характеризуется определенными конструктивными элементами под названием *Hard ware* – жесткий элемент конструкции. Кроме того, можно доказать, что устройство характеризуется и мягкими элементами (*Soft ware*), подразумевая под этим математическое обеспечение. В том случае, когда доказана неэффективность работы устройства с другим программным обеспечением (по сравнению с заявленным), говорят о критерии новизны П. для ЭВМ. Наряду с объектом – устройством для патентной защиты П. для ЭВМ может применяться и объект – способ, который характеризуется выполнением операций физического характера, регулирующих процесс работы ЭВМ. Однако законодательного закрепления эти теоретические разработки не нашли.

В РФ охрана П. для ЭВМ осуществляется в рамках Закона РФ от 23 сентября 1992 г. № 3523-1 "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных". Орган, осуществляющий официальную регистрацию новых программ, – Российское агентство по правовой охране программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем. Регистрация носит явочный характер и имеет доказательственное значение в спорах о приоритете программы.

Лит.:

*Батурин Ю.М.* Проблемы компьютерного права. М., 1991;

*Сергеев А.П.* Право интеллектуальной собственности в РФ, М., 1996.

*Павлов В.П.*

**Прогул**

ПРОГУЛ – отсутствие работника на работе без уважительных причин. П. можно считать:

- самовольный, без разрешения администрации, уход работника в очередной отпуск;
- самовольное использование дней отгула;
- оставление работы до истечения действия срочного трудового договора (контракта) (ст. 32 КЗоТ);

- оставление работы лицом, заключившим трудовой договор на неопределенный срок, без предупреждения администрации о расторжении трудового договора, а равно до истечения 2-недельного срока предупреждения (ч. 1 ст. 31 КЗоТ);

- нахождение работника без уважительных причин более 3 часов в течение рабочего дня вне территории предприятия, учреждения, организации либо вне территории объекта, где он в соответствии с трудовыми обязанностями должен выполнять порученную работу;

- невыход работника на работу в его выходной день, если приказ был издан администрацией в соответствии с требованиями закона;

- неявка без уважительных причин на работу, на которую он был переведен в соответствии с действующим законодательством (в связи с простоем или производственной необходимостью ст. 26, 27 КЗоТ).

Прогулом не считается:

- неявка на общественные мероприятия, уклонение от деятельности, не связанной с трудовыми обязанностями;

- отказ приступить к работе, на которую он был переведен с нарушением закона;

- неправомерный отказ от выполнения другой работы на предприятии;

- нахождение работника без уважительных причин не на своем рабочем месте, а в помещении другого или того же цеха, отдела или на территории предприятия либо объекта;

- отстранение от работы (ст. 38 КЗоТ) в связи с появлением в нетрезвом состоянии (увольнение по п. 7 ст. 33 КЗоТ).

П. без уважительных причин относится к числу наиболее грубых нарушений трудовой дисциплины. За совершение П. допускается увольнение с работы независимо от того, применялись ли к работнику в прошлом меры дисциплинарного или общественного взыскания. Увольнение следует с соблюдением всех правил, предусмотренных ст. 136 КЗоТ о порядке наложения дисциплинарных взысканий. Администрация обязана затребовать от работника письменное объяснение о причинах П. Увольнение может последовать не позднее месяца со дня обнаружения прогула и 6 месяцев со дня его совершения. Днем обнаружения прогула, с которого начинается месячный срок, считается день, когда лицу, которому по службе подчинен работник, стало известно о совершении прогула, независимо от того, наделено ли оно правом налагать дисциплинарные взыскания (в месячный срок не засчитывается только время болезни или пребывания в отпуске). В случае совершения работником длительного П. месячный срок исчисляется с последнего дня П. Работник не может быть уволен, если за данный проступок были наложены иные меры дисциплинарного взыскания.

*Никитина И.В.*

## **Продажа государственных земель**

ПРОДАЖА ГОСУДАРСТВЕННЫХ ЗЕМЕЛЬ – отчуждение земли путем проведения аукционов и конкурсов, которые организуются по решению местных органов власти, или без проведения таковых. Основной нормативный акт, определяющий порядок П.г.з., - Указ Президента РФ от 14 июня 1992 г. № 631 "Об утверждении Порядка продажи земельных участков при приватизации государственных и муниципальных предприятий, расширении и дополнительном строительстве этих предприятий, а также предоставленных гражданам и их объединениям для предпринимательской деятельности". Вместе с тем Указ устанавливает перечень земель, не подлежащих продаже.

К ним относятся:

- земли общего пользования в населенных пунктах (площади, улицы, проезды, дороги, набережные, парки, лесопарки, скверы, сады, бульвары, водоемы, пляжи);
- земли заповедников, памятников природы, национальных и дендрологических парков, ботанических садов;
- земли оздоровительного и историко-культурного назначения;
- земли, предоставленные для ведения сельского хозяйства, использования и охраны недр;
- земли, зараженные опасными веществами и подверженные биогенному заражению;
- земельные участки, находящиеся во временном пользовании.

Указом Президента РФ от 16 мая 1997 г. № 485 "О гарантиях собственникам объектов недвижимости в приобретении в собственность земельных участков под этими объектами" установлено, что приватизацию зданий, строений, сооружений, помещений, объектов незавершенного строительства необходимо осуществлять, как правило, вместе с земельным участком (его долей), на которых они расположены. Объектом продажи при этом является земельный участок или его доля, ранее выделенные землепользователю на правах постоянного (бессрочного) пользования пожизненного наследуемого владения или срочного пользования, в том числе аренды. В случае отсутствия документов, подтверждающих указанные права, земельный участок предоставляется (продается) в фактически существующих границах: под приватизированным предприятием – на дату утверждения плана приватизации; под зданиями, строениями, сооружениями, помещениями, объектами незавершенного строительства – на дату вступления в силу права собственности на объект недвижимости. Выкупная цена земельного участка – в размере не менее 5-кратной ставки земельного налога.

Лит.: Жариков Ю.Г., Масевич М.Г. Недвижимое имущество: правовое регулирование. М., 1997.  
Жариков Ю.Г.

## **Продажа земельных долей на аукционах**

ПРОДАЖА ЗЕМЕЛЬНЫХ ДОЛЕЙ НА АУКЦИОНАХ – один из способов реализации гражданами своего права собственности на земельную долю в общем земельном массиве хозяйства. При П.з.д. на а. открывается широкий доступ граждан к сделкам купли-продажи земельных долей, при которых платежным средством служат не деньги, а документы (свидетельства) о праве собственности на продаваемый земельный участок. Однако распространение получил более упрощенный способ продажи земельных долей, рассчитанный на то, чтобы земельные доли не выбывали из владения сельскохозяйственного предприятия. Данному хозяйству и его членам предоставлено преимущественное право покупки земельных долей. При этом предварительное выделение соответствующего участка в натуре не требуется, но необходимо заключить письменный договор купли-продажи. Расчеты между продавцом и покупателем могут быть в разной форме: денежной, натуральной, единовременно или в рассрочку.

Если земельную долю покупает гражданин, то суммарная площадь, переходящая в его собственность, не должна превышать установленных пределов размеров земельных участков, предоставляемых для ведения крестьянского (фермерского) хозяйства. При отказе хозяйства и его членов от преимущественного права покупки земельных долей ее собственник вправе обменять земельную долю на имущественный пай или земельную долю в другом хозяйстве, передать ее на условиях аренды, договора пожизненной ренты и пожизненного содержания. Основные нормативные акты, которыми необходимо руководствоваться при совершении сделок по поводу земельных долей: Указ Президента РФ от 7 марта 1996 г. № 337 "О реализации конституционных прав граждан на землю", постановление Правительства РФ от 1 февраля 1995 г. № 96 "О порядке осуществления прав собственников земельных долей и имущественных паев".

Лит.: Земля и право. М., 1997.

*Жариков Ю.Г.*

## **Продажа земельных участков в городах**

ПРОДАЖА ЗЕМЕЛЬНЫХ УЧАСТКОВ В ГОРОДАХ – один из видов (неосновной) землепользования в городах (основной вид землепользования в городах – аренда земельных участков). Как правило, П.з.у. в г. не производится, однако законом не запрещена. Один гражданин может продать другому земельный участок для ведения личного подсобного хозяйства, садоводства и индивидуального жилищного строительства. При совершении сделки продавец и покупатель не могут изменить целевое назначение земельного участка или ограничить режим использования земель санитарно-защитной зоны, природоохранного, рекреационного, историко-культурного значения, технического обслуживания либо ремонта зданий, сооружений, наземных и подземных коммуникаций, право проезда по участку и другие ранее установленные условия его использования. Цена участка и условия оплаты определяются по договоренности сторон или по результатам аукциона, конкурса, если они проводятся. К купчей прилагается план земельного участка, без чего она не подлежит государственной регистрации. Расходы по оформлению этих документов относятся на счет продавца или покупателя по соглашению между ними. Право собственности на участок переходит от продавца к покупателю с момента государственной регистрации сделки в органах юстиции (или в районном (городском) комитете по земельным ресурсам и землеустройству, если эти функции пока не переданы органам юстиции по новому законодательству о государственной регистрации прав на недвижимость).

При приватизации объектов недвижимости, в том числе незавершенного строительства, необходимо руководствоваться Указами Президента РФ от 25 марта 1992 г. № 301 "О продаже земельных участков гражданам и юридическим лицам при приватизации государственных и муниципальных предприятий", от 14 июня 1992 г. № 631 "Об утверждении Порядка продажи земельных участков при приватизации государственных и муниципальных предприятий, расширении и дополнительном строительстве этих предприятий, а также предоставленных гражданам и их объединениям для предпринимательской деятельности", от 16 мая 1997 г. № 485 "О гарантиях собственникам объектов недвижимости в приобретении в собственность земельных участков под этими объектами".

Лит.: *Жариков Ю.Г., Масевич М.Г.* Недвижимое имущество: правовое регулирование. М., 1997.

*Жариков Ю.Г.*

## **Продовольственная и сельскохозяйственная организация ООН (ФАО)**

ПРОДОВОЛЬСТВЕННАЯ И СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ ООН (ФАО) – между народная организация, цель которой – развитие сельского хозяйства, рыболовства и лесного хозяйства: специализированное учреждение ООН. Основана 16 октября 1945 г. Этот день ежегодно отмечается как Всемирный день продовольствия. К 1995 г. членами ФАО являлись 169 государств (РФ не является участником). ФАО оказывает техническое содействие и продовольственную помощь, а также подготавливает прогнозы и статистические данные по вопросам развития мирового сельского хозяйства. Штаб-квартира ФАО находится в Риме. Высший орган ФАО – Конференция, на которой каждый член и каждый ассоциированный член (без права решающего голоса) представлен одним делегатом. Она собирается на свои очередные сессии раз в 2 года (предусмотрена возможность внеочередных сессий). Конференция определяет основные принципы деятельности организации, утверждает бюджет, принимает программу дальнейшей деятельности. Совет – исполнительный орган Конференции между ее сессиями. В своей работе он опирается на 5 комитетов (по продуктам, рыболовству, лесам, сельскому хозяйству и всемирной

продовольственной безопасности). Генеральный директор избирается Конференцией сроком на 6 лет. Он руководит работой ФАО под контролем Конференции и Совета, является главой секретариата, разделенного на 7 департаментов (экономической и социальной политики, сельского хозяйства, рыболовства, лесов, развития, управления и финансов, общих вопросов и информации). ФАО имеет региональные отделения. Финансируется в основном за счет 3 источников: взносов государств-членов. Программы развития ООН, средств Всемирного банка, а также из финансируемого государствами – членами Опекунского фонда.

## **Производственный кооператив**

**ПРОИЗВОДСТВЕННЫЙ КООПЕРАТИВ** – по законодательству РФ добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной и иной хозяйственной деятельности, основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов (ст. 106 ГК РФ). Правовой статус П.к. определен ГК РФ и принятым в соответствии с ним ФЗ РФ от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ "О производственных кооперативах". Одна из особенностей П.к. состоит в том, что его члены – физические лица, как правило, обязаны принимать личное трудовое участие в его деятельности. Иное участие выражается чаще всего в финансовой поддержке П.к. Лица, не принимающие личного трудового участия в деятельности П.к., согласно Закону обязаны вносить два паевых взноса: первоначальный и дополнительный, размер которого устанавливается кооперативом. При этом число членов кооператива, не участвующих в его деятельности личным трудом, не может превышать 25 % числа членов кооператива, работающих в нем. Участники кооператива – как работающие, так и не работающие в нем – обладают одинаковыми правами. Все члены П.к. вправе участвовать в управлении его делами (юридические лица через своего представителя), обладая одним голосом при принятии решений общим собранием.

Закон о П.к. регулирует отношения, возникающие при образовании, деятельности и прекращении деятельности П.к., осуществляющих производство, переработку, сбыт промышленной и иной продукции, торговлю, строительство, бытовое и иные виды обслуживания, добычу полезных ископаемых, других природных ресурсов, сбор и переработку вторичного сырья, проведение научно-исследовательских, проектно-конструкторских работ, а также оказывающих медицинские, правовые, маркетинговые и другие не запрещенные законом виды услуг. Понятием «производственный» в данном случае охвачен широкий спектр видов деятельности, а не только промышленное и ремесленное производство.

Кроме Закона о П.к. действует и ФЗ РФ от 8 декабря 1995 г. № 193-ФЗ "О сельскохозяйственной кооперации". Наличие двух законов, естественно, ставит вопрос о сфере действия каждого из них. Законом о сельскохозяйственной кооперации (п. 1 ст. 3) предусмотрены два основных вида сельскохозяйственных П.к. – сельскохозяйственная либо рыболовецкая артель (колхоз) и кооперативное хозяйство (коопхоз). Это не значит, что деятельность по производству, переработке, сбыту сельскохозяйственной (рыбной) продукции вправе осуществлять только колхозы и коопхозы. Если граждане решили объединиться в колхоз и коопхоз, они должны действовать в соответствии с Законом о сельскохозяйственной кооперации. Но граждане вправе избрать для совместной деятельности в сфере сельскохозяйственного производства иную организационно-правовую форму, в частности форму П.к., действующего на основе Закона о П.к. Они вправе осуществлять производство, переработку и сбыт как промышленной, так и иной продукции. Возможно также внесение в П.к. в качестве паевого взноса земельных участков в той мере, в какой их оборот допускается законодательством о земле. Поэтому нет никаких оснований отрицать право кооперативов, организация и деятельность которых определяется Законом о П.к., осуществлять подобного рода деятельность.

П.к. образуется исключительно по решению его учредителей. После создания

кооператива все участвующие в нем лица. в том числе и учредители, являются его членами. При создании П.к. число его членов не может быть менее 5 человек. Если в создании кооператива принимает участие юридическое лицо, то оно может быть только 6. Кооператив считается созданным с момента его государственной регистрации. Отказ в этом возможен только в случае несоответствия устава П.к. закону или нарушения порядка его создания. Отказ в регистрации, а также уклонение от регистрации (свыше месяца) могут быть обжалованы в арбитражный суд.

Члены П.к. наряду с правами несут и определенные обязанности, в числе которых – обязанность при определенных условиях покрывать долги П.к. При отсутствии в П.к. денежных средств и имущества его члены несут субсидиарную ответственность по таким долгам, т. е. обязаны компенсировать недостающую часть долга (или весь долг) за счет своих собственных средств. В соответствии с ГК РФ и Законом о П.к. размер субсидиарной ответственности члена П.к. и порядок ее наступления определяются в его уставе.

Высший орган управления П.к. – общее собрание, где каждый член, независимо от его имущественного и служебного положения, имеет только один голос. Исполнительные органы П.к. – правление и (или) председатель. Правление обычно не избирается, если число членов П.к. не превышает 10. В П.к. численностью свыше 50 человек может быть создан наблюдательный совет. Закон о П.к. указал только на осуществление наблюдательным советом контроля за исполнительными органами. Устав может отнести к его ведению и иные вопросы, в частности предоставить ему право давать согласие на заключение председателем П.к. сделок на крупные суммы.

Одна из особенностей П.к. – специфика режима его имущества. У П.к. нет уставного капитала, а потому его учредителям закон не установил минимум средств, без которых невозможно создать кооператив, что немаловажно для людей, имущественное положение которых не позволяет им участвовать в хозяйственных обществах. Размер паевого взноса, вносимого его членами при образовании П.к. и при приеме новых членов, определяется в уставе П.к. Они образуют паевой фонд, который определяет минимальный размер имущества П.к. и является его собственностью. Кроме того, в собственности П.к. как юридического лица находится иное имущество, образованное за счет прибыли от собственной деятельности, кредитов, других допускаемых законодательством источников.

В соответствии с Законом о П.к. все имущество кооператива делится в соответствии с уставом кооператива на пай его членов. Следует различать паевой взнос и пай члена кооператива. Паевой взнос – только часть пая, которым охватывается также часть чистых активов кооператива (кроме неделимого фонда).

Наличие в имуществе кооператива паев его членов не превращает собственность кооператива в общую долевую. Пай фиксирует стоимость той части имущества кооператива, которую его член сможет получить при выходе из кооператива или его ликвидации.

Право собственности П.к. – особая форма коллективного владения, пользования и распоряжения имуществом, реализуемая путем участия в управлении собственностью всех членов кооператива на равной основе (один член – один голос. Представитель юридического лица также обладает одним голосом).

Определенная часть имущества П.к. в соответствии с уставом может составлять его неделимый фонд, в который допускается зачислять основные фонды кооператива (или их часть), а также отчислять часть прибыли кооператива. Неделимый фонд не подлежит разделу на пай членов. В П.к. могут создаваться (по решению его общего собрания или в соответствии с уставом) и другие фонды (например, пенсионный, образовательный, фонд возмещения вреда).

Закон допускает применение в П.к. наемного труда, но ограничивает число таких работников. Их средняя за отчетный период (1 год) численность не должна превышать 30 % количества членов П.к. Предусмотренное ограничение не распространяется на работы, выполняемые гражданами по договорам (подряда и иным), регулируемым гражданским законодательством, а также на сезонные работы. Взаимоотношения членов П.к. с его



администрацией в части, относящейся к выполнению ими трудовых обязанностей, должны регулироваться (по общему правилу) не трудовым законодательством, а Законом о П.к. и уставом П.к. Желательно также, чтобы в каждом П.к. были Правила внутреннего трудового распорядка, утверждаемые общим собранием членов. П.к. самостоятельно определяет формы и системы оплаты труда его членов и наемных работников. Оплата производится в денежной или иной форме. В П.к. с большой численностью работников целесообразно иметь Положение об оплате труда.

ГК РФ отнес П.к. к коммерческим организациям, т. е. юридическим лицам, основная цель которых состоит в извлечении прибыли. Между тем подобное решение не вполне соответствует общепризнанному в мировом кооперативном движении пониманию сущности кооперативной формы как объединения людей, основная цель которого – удовлетворение материальных, социальных, культурных и иных потребностей членов кооператива.

История производственной кооперации в советской России изобилует крайностями. В первые годы после Октябрьской революции их деятельность была запрещена. Затем в период нэпа вновь появились производственные кооперативы, именовавшиеся промысловыми. В 1960 г. промысловую кооперацию ликвидировали, а ее имущество передали местной промышленности. В 1988 г. производственная кооперация была возвращена к жизни Законом СССР "О кооперации в СССР". К 1990 г. в стране насчитывалось свыше 300 тыс. таких кооперативов. Однако их деятельность, носившая явно частнопредпринимательский характер, не вписывалась в плановую экономику СССР и не была понята населением, не готовым еще к восприятию идеологии частной собственности. Но самый болезненный удар П.к. был нанесен в 1991 г. Законом РФ от 25 декабря 1990 г. № 445-1 "О предприятиях и предпринимательской деятельности", в котором отсутствовала такая организационно-правовая форма юридического лица, как П.к. Федеральная власть того периода не поняла значение кооперации как третьего сектора рыночной экономики. После вступления в силу этого Закона П.к. перестали поддерживать как в центре, так и в регионах. Новые П.к. было почти невозможно зарегистрировать, старые принуждали к преобразованию в АО или ТОО, которые по целям, задачам, принципам деятельности существенно отличаются от кооперативов. После принятия Закона о П.к. стали появляться новые П.к. Наметился процесс возврата кооперативов, ранее преобразованных в ЗАО, к кооперативной организационно-правовой форме. Такой процесс имеет место, например, в ряде артелей старателей.

*Абова Т.Е.*

## **Прокат**

ПРОКАТ – особый вид аренды. В соответствии со ст. 626 ГК РФ по договору П. арендодатель, осуществляющий сдачу имущества в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, обязуется предоставить арендатору движимое имущество за плату во временное владение и пользование. Имущество, предоставленное по договору П., используется для потребительских целей, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из существа обязательства. Договор П. заключается в письменной форме и является публичным договором. Срок, на который заключается договор П., не может превышать одного года. Правила о возобновлении договора аренды на неопределенный срок и о преимущественном праве арендатора на возобновление договора аренды к договору П. не применяются. Арендатор вправе отказаться от договора П. в любое время, письменно предупредив о своем намерении арендодателя не менее чем за 10 дней.

## **Прокат экземпляров**

ПРОКАТ ЭКЗЕМПЛЯРОВ – аренда книг, кинолент, видеофильмов и подобных материальных носителей объектов авторского права и смежных прав. Хотя при П.э. в прокат

сдается материальный объект, но он ценен не сам по себе, а лишь как носитель определенного произведения или объекта смежных прав (литературное произведение, кинофильм, исполнение пианиста и т. п.). П.э. выделился из другого способа использования произведений и объектов смежных прав – распространения экземпляров. При П.э. автор или владелец смежных прав получает либо весь комплекс исключительных прав, либо лишь право на вознаграждение. Закон РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах" закрепляет определенные права на П.э. за авторами, исполнителями и производителями фонограмм. При этом право проката выделено из права на распространение экземпляров: лицо, которое по договору приобрело право на распространение экземпляров, не вправе сдавать их в прокат, если в договоре об этом прямо не сказано. Что касается собственника экземпляра произведения или объекта смежных прав, то он не вправе сдавать эти экземпляры в прокат, ибо право собственности не означает наличия права П.э.

*Гаврилов Э.Л.*

## Прокуратура

ПРОКУРАТУРА (от лат. *procure* предотвращаю, обеспечиваю, проявляю заботу) – система специальных государственных органов, осуществляющих функцию уголовного преследования и поддержания государственного обвинения в уголовном судопроизводстве. В одних странах П. - составная часть суда, в других – организационно отделена от него. В некоторых странах П. входит в систему Министерства юстиции (США, Франция, Нидерланды, Австрия, Япония, Польша).

Традиционно российская прокуратура наделена широкими полномочиями. Созданная 275 лет назад Петром I как "око государево", прокуратура выполняла также функцию наблюдения за исполнением царских Указов и повелений на всей территории страны. Внесенные судебной реформой 1864 г. ограничительные коррективы надзорных полномочий П. в послеоктябрьский период были признаны несостоятельными. П. СССР формировалась как единая, независимая, централизованная система, имеющая основной задачей обеспечение высшего надзора за точным и единообразным исполнением законов всеми министерствами, ведомствами, предприятиями, учреждениями, организациями, исполнительными и распорядительными органами местной власти, а также гражданами. Более того, такими надзорными полномочиями П. стала обладать и в отношении судебных решений. Новая редакция ФЗ РФ "О прокуратуре Российской Федерации" от 17 ноября 1995 г. внесла существенные новшества в ее государственно-правовой статус, отвечающий задачам демократического реформирования общества и реалиям переходного периода.

Аккумулируя все ценное из прошлого опыта П. и прежде всего сохранив централизацию построения П. и задачу обеспечения единства законности на всей территории страны, новый Закон усилил правоохранное назначение П. особенно в сфере защиты прав и свобод человека. Впервые этому направлению надзора в Законе посвящена специальная глава, где четко регулируются полномочия прокурора, средства и формы реагирования на нарушения личной неприкосновенности, политических, социально-экономических и иных прав и свобод граждан. По существу, прокурорский надзор распространяется на все сферы жизни, урегулированные законом, сохраняя функцию уголовного преследования, включая предварительное следствие и поддержание обвинения в суде. Закон наделяет П. таким важным правомочием, как координация деятельности правоохранительных органов по борьбе с преступностью.

Процессуальное назначение прокурора, его полномочия в судебных инстанциях при рассмотрении уголовных, гражданских, арбитражных дел и дел об административных правонарушениях регулируются УПК, ГПК, АПК и КоАП,

Органы П. осуществляют свои полномочия независимо от органов власти и управления, в строгом соответствии с действующими на территории РФ законами.

Прокуроры и следователи органов П. не могут быть членами выборных и иных органов, образуемых органами государственной власти или местного самоуправления. Они также не могут являться членами общественных, объединений, преследующих политические цели. Создание и деятельность таких объединений в органах и учреждениях П. не допускается.

Свои функциональные задачи и решения прокуроры реализуют только на основе закона и своего внутреннего убеждения. Никто не вправе без разрешения прокурора разглашать материалы проверок и предварительного следствия до их завершения. Требования прокурора, вытекающие из их полномочий, подлежат безусловному исполнению в установленный срок. Любые посторонние воздействия, исходящие от представителей власти, общественных организаций, средств информации или других юридических и физических лиц влекут установленную законом ответственность. Именно поэтому государство предусматривает специальные меры защиты прокуроров и следователей. Прокуроры вправе участвовать в правотворческой деятельности, заседаниях органов законодательной и исполнительной власти соответствующего уровня, органов местного самоуправления. Заметный участок деятельности П. - рассмотрение и разрешение жалоб и иных обращений в порядке, установленном законом.

Согласно Конституции РФ система П. и ее законодательное регулирование относится к исключительному ведению РФ. Целостную систему П. РФ составляют Генеральная П., П. субъектов РФ, приравненные к ним военные и другие специализированные П., научные и образовательные учреждения, а также П. городов и районов. Создание и деятельность на территории РФ прокурорских структур, не входящих в единую прокурорскую систему, не допускаются. Во главе всей системы стоит Генеральный прокурор РФ, осуществляющий непосредственно и через систему подчиненных органов от имени РФ надзор за исполнением законов и иных функций, возложенных федеральным законодательством. Система территориальных П. соответствует федеральному устройству РФ, которая состоит из республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области и автономных округов, являющихся равноправными субъектами Федерации. Кроме того, в систему П. РФ входит свыше 2600 городских и районных П., непосредственно подчиненных прокурорам субъектов РФ.

В ряду специализированных П. особое место занимает военная. Ее структурными частями являются П. военных округов и флотов, ракетных войск стратегического назначения, ФПС РФ и П. других войск, приравненные по своему статусу к П. субъектов Федерации. Низовое звено этой системы – П. гарнизонов, объединений и соединений, приравненных по своему статусу к районным и городским П. Основное назначение военных П., возглавляемых Главным военным прокурором, – осуществление надзора за исполнением законов в Вооруженных Силах, РФ, органами управления воинскими частями, военно-учебными заведениями, предприятиями и организациями Минобороны РФ, а также службами внешней разведки, внутренних войск и т. д. Главный военный прокурор по занимаемой должности является заместителем Генерального прокурора РФ.

В соответствии со ст. 14 Закона о П. Генеральный прокурор РФ имеет Первого заместителя и заместителей, назначаемых на должность и освобождаемых от должности СФ по его представлению. В Генеральной прокуратуре образуется также коллегия в качестве совещательного органа.

Вступая в должность, прокуроры и следователи П. принимают Специальную присягу; прохождение их службы регулируется не только трудовым законодательством, но и специальным Положением, утверждаемым ГД. Строго регламентируется возрастной и образовательный ценз, а в зависимости от должности и наличия стажа практической работы обязательное требование – регулярная аттестация и медицинское освидетельствование. Необходимый атрибут принадлежности к прокурорскому корпусу – учреждение и присвоение классных чинов. Законом о прокуратуре установлен особый порядок привлечения прокуроров и следователей к уголовной и административной ответственности, а также их материального и социального обеспечения.

В настоящее время в системе органов П. функционирует Научно-исследовательский институт проблем укрепления законности и правопорядка. 2 учебных института и 3 института повышения квалификации и кадров (межрегиональных учебных центров). На федеральном и региональном уровнях функционируют Координационные советы руководителей правоохранительных органов, вырабатывающие и реализующие программы совместных действий по предупреждению правонарушений, повышению результативности оперативно-розыскной, следственной и прокурорской работы в борьбе с преступностью.

*Сухарев А.Я.*

## **Прокурорский надзор**

**ПРОКУРОРСКИЙ НАДЗОР** – осуществляемый органами прокуратуры надзор:

– за исполнением законов федеральными министерствами и ведомствами, представительными (законодательными) и исполнительными органами субъектов РФ, органами местного самоуправления, органами военного управления, органами контроля, их должностными лицами, а также за соответствием законам издаваемых ими правовых актов;

– надзор за соблюдением прав и свобод человека и гражданина всеми перечисленными органами, а также руководителями коммерческих и некоммерческих организаций;

– надзор за исполнением законов органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, дознание и предварительное следствие;

– надзор за исполнением законов администрациями органов и учреждений, исполняющих наказание и применяющих назначаемые судом меры принудительного характера, а также администрациями мест содержания задержанных и заключенных под стражу.

## **Проливы международные**

**ПРОЛИВЫ МЕЖДУНАРОДНЫЕ** – естественные водные пространства, разделяющие части суши и соединяющие между собой океаны и моря либо их участки, по которым пролегают судоходные трассы международного значения. Согласно Женевской конвенции о территориальном море и прилежащей зоне 1958 г. припроливные государства не должны приостанавливать здесь иностранного судоходства. Более обстоятельно регламентирует правовой режим П.м. Часть III Конвенции ООН по морскому праву 1982 г., согласно которой особенности указанного режима зависят от типа соответствующего пролива.

Это могут быть:

а) проливы, соединяющие часть открытого моря или исключительной экономической зоны с территориальным морем какого-либо государства, где применяются правила мирного прохода через территориальное море;

б) проливы, используемые для судоходства между одной частью открытого моря или исключительной экономической зоны и другой, где действует правовой режим транзитного прохода;

в) проливы, в срединной части которых имеется полоса открытого моря или исключительной экономической зоны, где действует принятая для открытого моря и исключительной экономической зоны свобода торгового и военного мореплавания;

г) проливы, правовой режим которых установлен специальными многосторонними международными договорами, как это имеет место в отношении Балтийских проливов, Черноморских проливов, Магелланова и Гибралтарского проливов.

*Волосов М.Е.*

## **Пролонгация**

**ПРОЛОНГАЦИЯ** (лат. *pro* – вперед и *longus* – долгий) – 1) продление действия

договора сверх предусмотренного при его заключении срока действия.

П. договора производится двумя способами:

а) путем заключения специального соглашения (протокола) о продлении договора на определенный срок;

б) путем включения условия о продлении в самый текст договора.

2) продление срока платежа по векселю (П. векселя). Осуществляется либо по закону, либо по договоренности между векселедержателем и плательщиком.

### **Пролонгация международного договора**

**ПРОЛОНГАЦИЯ МЕЖДУНАРОДНОГО ДОГОВОРА** – продление действия международного договора, осуществляемое до истечения срока его действия либо в момент наступления такого срока. Например, заключенный государствами – членами СНГ 24 сентября 1993 г. Договор о создании Экономического союза предусматривает, что это соглашение "заключается сроком на 10 лет и будет автоматически продлеваться на последующие 5-летние периоды, если ни одна из Договаривающихся Сторон не заявит о прекращении своего участия в нем". В других случаях продление международного договора осуществляется посредством заключения сторонами специального соглашения.

### **Промульгация**

**ПРОМУЛЬГАЦИЯ** (от лат. *promulgatio* – объявление, обнародование) – в конституционном праве ряда зарубежных государств опубликование принятого и утвержденного закона в официальном печатном органе, осуществляемое главой государства в установленные конституцией или законом сроки. Только после П. закон, как правило, обретает обязательную силу (см. также *Обнародование закона, Опубликование закона*).

### **Промышленная собственность**

**ПРОМЫШЛЕННАЯ СОБСТВЕННОСТЬ** (от англ. *industrial property*) – одна из разновидностей интеллектуальной собственности. В соответствии с Конвенцией об учреждении Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) к объектам П.с. отнесены технические изобретения и научные открытия, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки и знаки обслуживания, наименования места происхождения товаров, фирменные наименования, коммерческие обозначения, пресечение недобросовестной конкуренции, торговые секреты, ноу-хау и др. П.с. необходимо отличать от движимого и недвижимого имущества, используемого в производственном процессе. Как результат творческой деятельности П.с. распространяется на промышленность, торговлю, сельскохозяйственное производство и добывающую промышленность, на продукты промышленного и природного происхождения.

В то же время П.с. может существовать и без материального воплощения в имуществе: достаточно только зафиксировать информацию о ней в виде описания последовательности действий, рисунков, чертежей и пр., необходимых для воспроизводства нового полезного результата промышленным способом, на любом виде материального носителя. Регламентация отношений в области создания, использования и охраны П.с. определяется видом объекта.

В РФ отношения по поводу технических изобретений, полезных моделей и промышленных образцов определяются Патентным законом Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 3517-1. Кроме того, действуют Закон РФ о товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров, Закон РФ о правовой охране топологий интегральных микросхем. Правовая охрана новых сортов растений и пород животных осуществляется на основе Закона РФ от 6 августа 1993 г. № 5601-1 "О

селекционных достижениях". Фирменные наименования, коммерческие обозначения, пресечение недобросовестной конкуренции, торговые секреты, ноу-хау охраняются общегражданскими способами на основе положений ст. 138–139 ГК РФ.

Международное сотрудничество РФ в области охраны объектов П.с. осуществляется в рамках Парижской конвенции по охране промышленной собственности 1883 г., к которой СССР присоединился в 1965 г., Вашингтонского договора о патентной кооперации (РСТ) 1970 г., который был ратифицирован СССР в 1977 г., Мадридской конвенции о международной регистрации фабричных и товарных знаков 1891 г., (РФ как правопреемник СССР является ее участником с 1976 г.). В настоящее время осуществляется расширение способов охраны П.с., включая пограничный контроль за перемещением товаров как необходимое условие вступления РФ во Всемирную торговую организацию.

**Лит.:**

- Беспалов Ю.А., Больбасов В.С., Блинников В.И.* Новое законодательство в области промышленной собственности. М., 1991;  
*Боденхаузен Г.* Парижская конвенция по охране промышленной собственности. М., 1977;  
*Гальперин Л.Б.* Право промышленной и интеллектуальной собственности. Новосибирск, 1992;  
*Ловягин Н.Б., Миронов Н.В., Мотылева В.Я., Тыцкая Г.И.* Международное сотрудничество в области охраны промышленной собственности. М., 1991;  
*Матвеев Г.А., Финкел ь Н.К.* Охрана промышленной собственности в Германии. М., 1995.  
*Павлов В.П.*

## **Промышленный образец**

**ПРОМЫШЛЕННЫЙ ОБРАЗЕЦ** – художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид. Являясь результатом труда дизайнера, определяющего целесообразность форм, фактуры поверхности цвета и других видимых глазу свойств изделия с точки зрения удобства его эксплуатации, П.о. одновременно представляет собой решение эстетической или декоративной стороны изделия, предназначенного для промышленного производства. По этой причине не подлежат регистрации П.о. для предметов, представляющих собой недвижимость, например, объектов архитектуры (кроме малых архитектурных форм, которые легко воспроизводимы), промышленных, гидротехнических и других стационарных сооружений: для изделия, внешний вид, форма которого не имеет значения для его эксплуатации. Не регистрируются в качестве П.о. настенные тарелки, медали и медальоны, обложки книг, календари, почтовые карточки и марки, торговые бланки, произведения скульптуры и графики. Однако отливки и модели, используемые в качестве форм или образцов для воспроизведения их промышленным способом, регистрации подлежат.

П.о. не следует отождествлять с самим изделием. Как способ оформительской деятельности П.о. имеет нематериальный характер и существует обычно до производства изделия в виде чертежей, рисунков, макетов и пр., обеспечивая внешнюю привлекательность утилитарного изделия. Права на П.о. охраняются Патентным законом Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 3517-1. П.о. признается патентоспособным, если он является новым, оригинальным и промышленно применимым (см. *Патентоспособность* ). Патентным законом РФ предусмотрена 6-месячная льгота для подачи заявки на П.о. с даты раскрытия информации о нем неопределенному кругу лиц. Патент на П.о. действует в течение 10 лет, считая с даты поступления заявки в Патентное ведомство. Действие патента может быть продлено по ходатайству патентообладателя, но не более чем на 5 лет.

**Лит.:**

- Правовая охрана промышленных образцов в капиталистических странах/Под ред. *В.И. Еременко* . М., 1990;  
*Боденхаузен Г.* Парижская конвенция по охране промышленной собственности. М., 1977;  
Патентное законодательство зарубежных стран. Т. 1, 2/Под ред. *А. Куликова* . М., 1987.  
*Павлов В. П.*

## Пропаганда войны

ПРОПАГАНДА ВОЙНЫ – распространение всякого рода открытых призывов в СМИ и публичных выступлениях отдельных лиц к вооруженному нападению на другие государства. П.в. запрещена специальной резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН в 1947 г. под страхом уголовного наказания. П.в. – преступление международного характера. В УК РФ установлена уголовная ответственность за публичные призывы к развязыванию агрессивной войны, которые наказываются штрафом, в размере от 500 до 700 МРОТ или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 5 до 7 месяцев либо лишением свободы на срок до 3 лет. Если же эти призывы совершены с использованием СМИ либо лицом, занимающим государственную должность РФ или субъекта РФ, то они наказываются штрафом в размере от 700 до 1 тыс. МРОТ или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 7 месяцев до 1 года либо лишением свободы на срок от 2 до 5 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет (ст. 354 УК).

## Пропорциональная избирательная система

ПРОПОРЦИОНАЛЬНАЯ ИЗБИРАТЕЛЬНАЯ СИСТЕМА – один из видов избирательных систем, применяемый во многих странах, в том числе и в РФ. Другой вид – мажоритарная избирательная система.

П.и.с. имеет много разновидностей, но суть ее состоит в следующем. Территория государства или представительного органа объявляется единым избирательным округом. Политические партии и движения, их союзы (избирательные объединения, блоки) выдвигают списки своих кандидатов. Избиратель голосует за один из таких списков. Победа в этом случае пропорциональна числу голосов, поданных за соответствующий список избирательного объединения, причем подсчет зачастую ведется лишь по спискам, набравшим более 5 % (например, ФРГ, РФ: может быть и другой процент – в частности, 4 % в Швеции, 3 – в Аргентине, 2 – в Дании, 1 % в Израиле). Общее количество голосов избирателей, принявших участие в голосовании, делится на общее количество депутатских мандатов, замещаемых по П.и.с. Получается избирательное частное. Далее количество голосов, поданных за каждый список кандидатов, делится на избирательное частное. Так устанавливается, сколько партии, движения получили мест в представительном органе. Внутри списка мандаты получают кандидаты согласно их очередности, начиная от первого. Если список разбит на центральную часть и региональные группы, первыми проходят в парламент кандидаты из центральной части. Кандидаты из региональных групп получают мандаты пропорционально голосам избирателей, поданным за данный список в соответствующем регионе.

Плюсом П.и.с. является то, что голоса избирателей не пропадают (за исключением тех, которые отданы за список, не преодолевший 5 %-ю планку). Минусом П.и.с. считают то, что здесь избиратель выбирает как бы абстрактных лиц – он знает чаще всего лидера партии, движения, нескольких активистов, но остальные ему неизвестны. Кроме того, избранные депутаты не имеют прямой связи с избирателями конкретного округа, как при мажоритарной системе. Для того чтобы учесть интересы избирателей, многие страны разбивают список на территориальные части. Некоторые страны отказались от связанных списков (когда избиратель голосует за список в целом) и перешли к системе свободных списков – избиратель вправе отдавать предпочтения кандидатурам из списка партии, движения и даже дополнять список. Минусом П.и.с. многие депутаты, политики и исследователи считают и высокий процентный барьер.

П.и.с. применяется при выборах все-, го парламента (Дания, Португалия, Люксембург, Латвия), либо только нижней палаты (Австралия, Австрия, Бельгия, Польша, Бразилия), либо 1/2 состава нижней палаты (ФРГ, РФ).

В РФ П.и.с. применяется на выборах половины – 225 депутатов – ГД. Каждое избирательное объединение, блок может включить в федеральный избирательный список кандидатов в депутаты до 270 человек. Возможно выделение в списки центральной части и распределение остальных кандидатов по регионам, состоящим из групп или отдельных субъектов РФ. В распределении депутатских мандатов участвуют только избирательные объединения, блоки, получившие более 5 % голосов избирателей, принявших участие в голосовании. На выборах 1995 г. это были КПРФ, ЛДПР, движения "Наш дом Россия" и «Яблоко» (см. также *Мажоритарная избирательная система, Государственная Дума РФ, Избирательное частное*).

*Авакьян С.А.*

## **Пероспект эмиссии**

ПРОСПЕКТ ЭМИССИИ – документ, содержащий информацию о выпуске инвестиционных ценных бумаг, регистрируемый в уполномоченных на то государственных органах и впоследствии публикуемый для всеобщего сведения в случаях, установленных законодательством. Основные положения о П.э. установлены ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг". Регистрация П.э. производится при размещении эмиссионных ценных бумаг среди неограниченного или заранее известного круга владельцев, число которых превышает 500, а также в случае, когда общий объем эмиссии превышает 50 тыс. МРОТ.

При необходимости регистрации П.э. процедура эмиссии дополняется следующими этапами:

- а) подготовкой П.э.;
- б) регистрацией П.э.;
- в) раскрытием всей информации, содержащейся в П.э.;
- г) раскрытием всей информации, содержащейся в отчете об итогах выпуска.

П.э. должен содержать:

- данные об эмитенте;
- данные о финансовом положении эмитента;
- сведения о предстоящем выпуске эмиссионных ценных бумаг.

В тех случаях, когда хотя бы один выпуск ценных бумаг эмитента сопровождался регистрацией П.э., он обязан раскрыть информацию о своих ценных бумагах и своей финансово-хозяйственной деятельности в следующих формах:

- ежеквартальный отчет;
- сообщения о существенных фактах, затрагивающих его финансово-хозяйственную деятельность.

Более подробные требования к П.э. установлены разделом VIII Стандартов эмиссии акций при учреждении акционерных обществ, дополнительных акций, облигаций и их проспектов эмиссии, утвержденных постановлением ФКЦБ РФ от 17 сентября 1996 г. № 19.

*Белов В.А.*

## **Перосрочка**

ПРОСРОЧКА – неисполнение обязательства в установленный законом или договором срок. П. может допустить как должник, так и кредитор. Перосрочивший должник отвечает за причиненные кредитором П. убытки, в том числе за случайно (не по вине должника) наступившую во время П. невозможность исполнения обязательства. Если вследствие П. кредитор утратил интерес к исполнению обязательства, то он может отказаться от его принятия и взыскать с должника убытки (ст. 405 ГК РФ). При П. денежного обязательства кредитор вправе потребовать от должника уплаты процентов за пользование чужими средствами за весь период П. (ст. 395 ГК РФ). В отдельных случаях П. может допустить



кредитор.

Пункт 1 ст. 406 ГК РФ дает исчерпывающий перечень обстоятельств, при наступлении которых кредитор считается просрочившим:

- отказ принять надлежащее исполнение;
- неисполнение лежащей на нем встречной обязанности, вследствие чего должник не мог исполнить обязательство;
- отказ возвратить долговой документ либо выдать расписку в подтверждение исполнения обязательства должником.

Просрочивший кредитор также отвечает за причиненные должнику П. убытки, если не докажет, что ни он сам, ни те лица, на которых было возложено принятие исполнения, не отвечают за обстоятельства, вызвавшие П. По денежному обязательству за весь период П. кредитора проценты не начисляются. В некоторых случаях при П. кредитора должник может отказаться от реального исполнения обязательства: например, в случае неявки или уклонения заказчика по договору бытового подряда от приемки результата работы подрядчик вправе по истечении 2 месяцев после письменного предупреждения продать результат работы, а вырученную сумму, за вычетом расходов, внести в депозит на имя заказчика (см. также *Исполнение обязательств* ).

*Прасолов Б.В.*

## Проституция

ПРОСТИТУЦИЯ – неперсонифицированные корыстные сексуальные отношения. В основе этих отношений лежит не взаимное влечение, симпатия, привязанность, а стремление получить за них соответствующее материальное вознаграждение, являющееся, как правило, основным или даже единственным материальным источником существования лица, занимающегося П. Возможна П. и женщин, и мужчин, как при гетеро-, так и гомосексуальных отношениях. В последнее время факты мужской П. получают все более широкое распространение. Однако традиционно и вполне оправданно наибольшую тревогу вызывает женская П.

Как собирательный термин "П." определяет один из видов социально отклоняющегося поведения, массовые проявления которого рассматриваются как негативное явление. В качестве такового оно имеет определенные фиксируемые количественные признаки: состояние, уровень распространенности, динамику и т. п. Высокая латентность, свойственная П. в целом, существенно затрудняет изучение этого явления. Тем не менее исследования отечественных авторов показывают, что развитие этого явления отличается в РФ неблагоприятной динамикой и крайне опасными тенденциями. Среди последних следует отметить активное приобщение к П. несовершеннолетних.

Общественная опасность П. негативно проявляется в разных сферах общественной жизни. Занятие П. связано с быстрой деградацией личности как в физическом, так и в морально-нравственном аспекте. Усматривается прямая связь между П. и распространением венерических заболеваний, а в последнее время и СПИДа. Как правило, П. тесно сопряжена с совершением различного рода преступлений. Проститутки часто становятся жертвами насильственных и корыстных преступлений; нередко сами посягают на личность и имущество своих клиентов. На П. паразитируют сводники, содержатели притонов. П. "вносит вклад" в распространение алкоголизма и незаконного потребления наркотиков.

Причинный комплекс, порождающий П., сложен и не до конца изучен. В ряду причин, вызывающих возникновение, развитие и постоянное воспроизводство П., отмечаются социально-экономические, морально-этические и физиологические факторы. Высказывается мнение, что специфических причин, порождающих только П., нет. Она, по мнению ряда ученых, вызывается тем же комплексом причин, что и другие виды социально отклоняющегося поведения, в том числе и преступность.

Меры борьбы с П. варьируются. В одних странах существует уголовная

ответственность за занятие П. (некоторые штаты США, Канада, Швейцария и т. д.). В других странах такой ответственности не предусматривается. Однако практически повсеместно в уголовном порядке преследуется деятельность тех, кто обеспечивает условия для существования П. Наказываются лица, содержащие притоны, сутенеры, сводники. При этом, если действия указанных лиц сопряжены с вовлечением в П. несовершеннолетних, предусматривается более суровое наказание.

В РФ предусмотрена ответственность административная за занятие П. (ст. 164-2 КоАП). Эффективность этой меры наказания считается крайне низкой. Уголовной ответственности УК не предусматривает. Вопрос о необходимости ее введения продолжает активно обсуждаться и научными и практическими работниками. Однако многовековой опыт борьбы с П. показывает, что уголовное наказание не решает проблемы, так как главное – это воздействие на причины, порождающие явление, а не на результаты их действия.

*Боголюбова Т.А.*

### **Простое складское свидетельство**

ПРОСТОЕ СКЛАДСКОЕ СВИДЕТЕЛЬСТВО – ценная бумага, складской документ, выдаваемый товарным складом в подтверждение принятия товара. П.с.с. выдается на предъявителя.

П.с.с. должно содержать следующие сведения:

- наименование и место нахождения товарного склада;
- текущий номер складского свидетельства по реестру склада;
- наименование и количество принятого на хранение товара – число единиц и (или) товарных мест и (или) мера (вес, объем) товара;
- срок, на который принят товар, либо указание, что товар принят на хранение до востребования;
- размер вознаграждения за хранение либо тарифы, на основании которых он исчисляется, и порядок оплаты;
- дата выдачи складского свидетельства.

П.с.с. должно иметь подпись уполномоченного лица и печать товарного склада. Документ, не соответствующий указанным требованиям, не является П.с.с. Товар, принятый на хранение по П.с.с., может быть в течение его хранения предметом залога.

### **Простое товарищество**

*см. Договор простого товарищества .*

### **Простой вексель**

*см. Вексель, Вексель простой .*

### **Проступок**

ПРОСТУПОК – виновное противоправное деяние деликтоспособного лица, отличающееся от преступления меньшей степенью общественной опасности (вредности). П. классифицируются в зависимости от сферы общественных отношений, в которой они совершаются. Так, большинство ученых выделяет три вида П.: административные, гражданско-правовые и дисциплинарные.

Административным П. согласно ст. 10 КоАП признается посягающее на государственный или общественный порядок, собственность, права и свободы граждан, на установленный порядок управления противоправное виновное деяние, за которое законодательством-предусмотрена ответственность административная. Административными

П. являются, например, нарушения правил дорожного движения, пожарной безопасности. Ответственность за совершение административного П. устанавливается и другими нормативными правовыми актами (например, ТК).

Гражданско-правовой П. - нарушение правовых норм в сфере имущественных и связанных с ними личных неимущественных отношений. Так, П. является неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства. Распространение сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, рассматривается как П. совершенный в сфере личных неимущественных отношений.

Дисциплинарный П. - нарушение работником организации или военнослужащим правил внутреннего трудового распорядка либо иных требований учебной, производственной, воинской или служебной дисциплины. В юридической науке выделяются также и иные виды П., в частности финансовые, налоговые, экологические, процессуальные.

В отличие от преступлений субъектами П. могут быть как физические, так и юридические лица. П. может быть совершен умышленно (например, дискриминация по признаку пола) или неосторожно (например, неумышленное нарушение правил дорожного движения).

*Малиновский А.А.*

## **Протест векселя**

ПРОТЕСТ ВЕКСЕЛЯ – акт официального удостоверения некоторых юридических фактов вексельного права, в частности отказа в акцепте, платеже, недатирования визы, невизирования векселя, невыдачи образца или подлинника векселя. Совершение П.в. – необходимое условие привлечения к вексельной ответственности индоссантов и их авалистов (поручителей).

П.в. является доказательством факта эксцесса (нарушения) вексельного обращения, причем не всякого эксцесса, а только такого, который является основанием возникновения права предъявить регрессные требования. Согласно Положению о переводном и простом векселе от 7 августа 1937 г. № 104/1341 таких фактов 10 – неакцепт (ст. 43), неплатеж (ст. 43), неплатеж или неакцепт со стороны назначенных гарантов (ст. 56), неплатеж со стороны акцептантов-посредников (ст. 60), недатирование акцепта (ст. 25), недатирование визы (ст. 78), невизирование (ст. 78), невыдача акцептованного экземпляра векселя (ст. 66), невыдача подлинника векселя (ст. 68).

Необходимость в особом рода доказательстве таких фактов очевидна, поскольку они являются результатом деятельности либо прямых должников, либо вообще лиц, не несущих по векселю обязанностей. Ни один индоссант не может быть уверен в правдивости утверждения векселедержателя о том, что ему не заплатили по векселю. Даже заверения плательщика не могут служить доказательством того, что действительно имел место неплатеж, ведь он вполне может вступить в сговор с держателем векселя с целью повторного получения платежа от кого-либо из регрессных должников. Чтобы, с одной стороны, обеспечить возможность держателя векселя осуществлять свое право на регресс, а с другой – интересы регрессных должников, законодатель и предлагает использовать процедуру обеспечения особого рода доказательства фактов возникновения регрессных требований. Для получения этого доказательства законодатель требует составления официального акта, сведения в котором должны приниматься на веру, рассматриваться как истина до тех пор, пока не будет доказано обратное в судебном порядке. В РФ совершение П.в. относится к исключительной компетенции нотариусов.

В совершении П.в. нет необходимости, когда держатель векселя собирается предъявлять иски только к его прямому должнику – акцептанту или векселедателю простого векселя (т. е. не собирается заявлять регрессных требований). Доказательством факта неплатежа в отношении этих лиц является само наличие векселя у истца.

П.в. в неакцепте должен быть совершен в сроки, установленные для предъявления к акцепту. Если вексель был предъявлен в последний день срока, то П.в. может быть совершен еще на следующий день. П.в. в неплатеже сроком на определенный день или во столько-то времени от составления или предъявления должен быть совершен в один из двух рабочих дней, которые следуют за днем, в который вексель переводный подлежит оплате. Если дело идет о векселе сроком по предъявлении, протест должен быть совершен в установленные для предъявления векселя сроки. Сроки, установленные для совершения П.в., могут быть продлены на время действия непреодолимой, силы, препятствующей совершению П.в.

П.в. в неплатеже производится по месту нахождения плательщика или по месту платежа (домицилированные векселя, т. е. векселя, подлежащие оплате у третьего лица), а П.в. в неакцепте и недатировании акцепта – по месту нахождения плательщика. П.в. в неакцепте освобождает от предъявления к платежу и от П.в. в неплатеже.

Иные случаи совершения П.в. перечислены выше. Так, если вексель подлежит оплате в определенный срок от предъявления или если он должен быть предъявлен к акцепту (в определенный срок) в силу особого условия, то акцепт должен быть датирован днем, в который он был дан, если только векселедержатель не потребует, чтобы он был датирован днем предъявления. В случае отсутствия даты векселедержатель, чтобы сохранить свои права против индоссантов и против векселедателя, должен удостоверить это упущение своевременным совершением П.в. Дата совершения П.в. сроком во столько-то времени от предъявления в недатировании акцепта или визы является датой, от которой отсчитывается срок для предъявления векселя к платежу. При отсутствии П.в. недатированный акцепт (недатированная виза) считается в отношении акцептанта (векселедателя простого векселя) сделанным в последний день срока, предусмотренного для предъявления к акцепту (для визирования).

В день принятия векселя к протесту нотариус предъявляет плательщику или домицилианту (лицу, оплачивающему домицилированный вексель) требование о платеже (или акцепте) векселя. Если плательщик (домицилиант) оплатит вексель, нотариус, не производя протеста, возвращает вексель оплатившему его лицу с надписью по установленной форме на самом векселе о получении платежа и других причитающихся сумм. Если плательщик сделал отметку об акцепте на переводном векселе, вексель возвращается векселедержателю без протеста.

В случае получения отказа плательщика (домицилианта)оплатить или акцептовать вексель или неявки его к нотариусу последний:

- составляет акт по установленной форме о П.в. в неплатеже или неакцепте;
- делает соответствующую запись в реестре;
- учиняет отметку о П.в. в неплатеже или неакцепте на самом векселе.

П.в. считается именно отметка, сделанная на векселе.

При отсутствии отметки на самом векселе один лишь акт о П.в. не может иметь значения П.в.

Если место нахождения плательщика неизвестно. П.в. совершается без предъявления требования о платеже или акцепте векселя с соответствующей отметкой в акте о протесте и в реестре для регистрации нотариальных действий. Опротестованный вексель выдается векселедержателю или уполномоченному им лицу.

Векселедатель, индоссант или авалист могут посредством включенной в документ и подписанной оговорки "оборот без издержек", "без протеста" или иной разнозначущей оговорки освободить векселедержателя от совершения (для осуществления его прав регресса) П.в. в неакцепте или в неплатеже. Эта оговорка не освобождает векселедержателя ни от предъявления переводного векселя в установленные сроки, ни от нотификации. Доказательство несоблюдения сроков лежит на том, кто ссылается на это обстоятельство в споре, с векселедержателем, т. е. векселедержатель не обязан доказывать, что предъявление им векселя к акцепту или платежу имело место в срок – это предполагается. Если оговорка включена векселедателем, то она имеет силу в отношении всех лиц, подписавших вексель.

Это означает, что держатель такого векселя имеет право на регресс без совершения П.в. вне зависимости от того, к кому он эти требования обращает (т. е. в том числе и к индоссантам). Если же оговорка включена индоссантом или авалистом, то она имеет силу лишь в отношении его самого, т. е. держатель векселя может предъявить требования без совершения П.в. к прямому должнику и регрессному должнику, поместившему такую оговорку.

Если, несмотря на включенную векселедателем оговорку, векселедержатель совершает П.в., то издержки по П.в. лежат на нем. Если оговорка исходит от индоссанта или от авалиста, то издержки по П. в, могут быть истребованы от всех лиц, поставивших свои подписи.

В течение 4 рабочих дней, следующих за днем П.в. или – в случае оговорки "оборот без издержек" – за днем предъявления, векселедержатель должен известить своего индоссанта и векселедателя о неакцепте или о неплатеже и совершенном в связи с этим П.в., т. е., соблюсти процедуру нотификации.

По истечении сроков, установленных для совершения П.в. в неакцепте или в неплатеже (для предъявления к платежу в случае оговорки "оборот без издержек") векселедержатель теряет свои права против индоссантов, векселедателя и других обязанных лиц, за исключением акцептанта.

Помимо удостоверения перечисленных выше эксцессов обращения векселя П.в. может удостоверить и еще один вид нарушения норм вексельного права – нарушения, последовавшего со стороны кредитора. Если все вышеназванные эксцессы (неакцепт, неплатеж, невизирование и т. п.) удостоверяются П.в. по просьбе держателя векселя, то помимо них существует одно обстоятельство, о котором нотариус обязан упомянуть в протесте, если того требует лицо, назначенное плательщиком по переводному векселю. Плательщик, которому вексель предъявлен к акцепту, может потребовать, чтобы вексель был вторично ему предъявлен на следующий день после первого предъявления. Для того чтобы в последующем иметь возможность доказать, что он действительно требовал повторного предъявления, плательщик обычно учиняет на векселе соответствующую отметку. В случае если держатель векселя не выполнит этого требования и не предъявит вексель для акцепта повторно (например, передаст его по индоссаменту или представит к П.в.), любой из векселеучастников, действия которого станут предметом для П.в., имеет право потребовать от нотариуса упомянуть в акте о П.в. о том, что требование плательщика о повторном предъявлении векселя к акцепту не было выполнено. Последующая ссылка на это обстоятельство может иметь значение ссылки на пропуск срока для предъявления векселя к акцепту.

*Белов В.А.*

## **Протест прокурора**

**ПРОТЕСТ ПРОКУРОРА** (от лат. *potestor* – заявляю, свидетельствую, публично объявляю) – одно из важных правовых средств реагирования на нарушение закона. Публичный характер П.п. выражается в письменной форме, установленной процессуальным и иным законодательством. Различают П.п., вытекающие из осуществления прокуратурой общественной функции, когда в результате проверок, проводимых по инициативе прокуратуры или по заявлениям граждан и организаций, вскрываются существенные нарушения законности, которые требуют прокурорского реагирования в виде опротестования принятого органом власти и управления, предприятием, учреждением, должностными лицами акта в целях его отмены или изменения либо прекращения незаконных действий, восстановления нарушенного права.

П.п. приносится в орган, издавший противоречащий закону акт, или вышестоящему должностному лицу либо органу. Он подлежит обязательному рассмотрению с уведомлением прокурора в 10-дневный срок о принятых мерах. Решения по необоснованному отклоненному протесту принимает вышестоящий прокурор.

В отличие от протеста в порядке общего надзора законодательством предусмотрено прокурорское реагирование в форме кассационного, частного. П.п. в порядке надзора при нарушении закона в процессе судопроизводства по уголовным и гражданским делам. Основание для кассационного П.п. – нарушения, допущенные в суде первой инстанции по не вступившему в силу приговору или решению суда. Срок направления кассационного протеста прокурора по уголовному делу – 7 дней, по гражданскому- 10 дней.

Частный П.п. приносится прокурором на все вступившие в силу определения суда первой инстанции или постановления судьи, т. е. на такие решения, которые затрагивают законность и обоснованность процессуальных действий судей. При этом прокурор в пределах своей компетенции вправе приносить такие протесты независимо от того, участвовал ли он в рассмотрении дела в суде.

П.п. в порядке надзора может быть принесен на приговор, решение, определение или постановление суда, вступившего в силу, т. е. по истечении 7-дневного срока со дня вынесения приговора по уголовному делу и 10-дневного срока относительно решения по гражданскому делу. Основанием к пересмотру судебного решения в порядке надзора являются как протесты прокурора, так и председателя (заместителя председателя) суда не ниже областного уровня.

Надзорный порядок пересмотра судебных решений часто называют исключительным, поскольку он возможен лишь по инициативе обозначенного в законе узкого круга должностных лиц судебных и прокурорских органов, если они найдут для этого весомые основания. Он также отличается от порядка пересмотра дел в кассационном порядке как процессуальным (процедурным) регламентом, так и более широкими возможностями опротестования любого судебного решения независимо от срока его вынесения. Протест может быть отозван прокурором, принесшим его, но лишь до начала судебного рассмотрения дела. Важно отметить и то, что принесение протеста Генеральным прокурором РФ на приговор суда, которым в качестве меры наказания определена смертная казнь, приостанавливает его исполнение.

*Сухарев А.Я.*

## Протокол

ПРОТОКОЛ (фр. *protocole* от греч. *protokollon* – первый лист манускрипта) – 1) официальный документ, в котором фиксируются какие-либо фактические обстоятельства (ход собрания, процессуальные или следственные действия. судебное заседание);

2) в международном праве.

П. договорный – официальный документ, чаще всего приложение к основному договору. Иногда П. называется и самостоятельное соглашение, например Женевский протокол о запрещении применения на войне удушливых, ядовитых или других подобных газов и бактериологических средств 1925 г.;

П. дипломатический – общепринятые правила и традиции, соблюдаемые в международном общении (порядок нанесения визитов глав государств, формы проведения встреч, бесед).

## Протокол (постановление) об административном правонарушении

ПРОТОКОЛ (постановление) ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ – административно-процессуальный документ, фиксирующий факт совершения административного проступка и служащий основанием для возбуждения производства по делу об административном правонарушении. Составляется уполномоченным на то должностным лицом или органом общественной самодеятельности. Полномочия по составлению П. об а.п. прямо излагаются в законодательных актах, устанавливающих ответственность административную, либо вытекают из возложения на определенные органы

(должностных лиц) контрольно-надзорных функций. Как правило, они предоставляются лицам, непосредственно осуществляющим контрольно-надзорную деятельность (государственные инспектора по охране труда, контролеры-ревизоры и билетные контролеры пассажирского городского и международного автомобильного и электротранспорта, районные государственные инспектора органов рыбоохраны и т. п.).

В П. об а.п. должны быть указаны:

- дата, место составления, должность, орган, фамилия, имя, отчество лица, составившего протокол;
- данные о личности правонарушителя (фамилия, имя, отчество, год, дата и месяц рождения, место рождения, место жительства и работы);
- семейное положение, число иждивенцев, размер доходов;
- место, время и фабула административного правонарушения;
- указание правовой нормы, которая нарушена (квалификация административного правонарушения) и которой предусмотрена административная ответственность;
- фамилии и адреса свидетелей и потерпевших, если они имеются;
- объяснение лица, совершившего правонарушение;
- иные сведения, необходимые для разрешения дела.

П. об а.п. подписывается лицом, его составившим, правонарушителем и свидетелями и потерпевшим при их наличии. В случае отказа лица, совершившего правонарушение, подписать протокол в нем делается об этом соответствующая запись.

При составлении П. об а.п. нарушителю разъясняются его права и обязанности, предусмотренные ст. 247 КоАП; лицо, совершившее административный проступок, имеет право знакомиться с текстом протокола, делать по его содержанию замечания и дополнения, давать пояснения, которые должны быть занесены в протокол или прилагаться к нему в виде объяснения. Нарушитель имеет право пользоваться родным языком (переводчиком), юридической помощью адвоката. В случае неправильного составления протокола он возвращается без рассмотрения для устранения имеющихся в нем недостатков. Оформление П. об а.п. завершается его подписанием.

При совершении некоторых административных правонарушений протокол не составляется. Составы этих правонарушений перечислены в ст. 237 КоАП. Большинство из них относятся к разряду незначительных и связаны с нарушением правил пользования средствами транспорта, правил дорожного движения водителями и пешеходами или совершаются в местах, отдаленных от населенных пунктов. Протокол не составляется и в случаях возбуждения производства по административному правонарушению прокурором, который в соответствии с ФЗ РФ от 17 января 1992 г. № 2202-1 "О прокуратуре Российской Федерации" выносит в этом случае мотивированное постановление.

*Колодкин Л.М.*

## **Протокольная форма досудебной подготовки материалов**

**ПРОТОКОЛЬНАЯ ФОРМА ДОСУДЕБНОЙ ПОДГОТОВКИ МАТЕРИАЛОВ** – особое процессуальное производство по преступлениям, не представляющим большой общественной опасности: осуществляется органом дознания в установленном законом порядке, завершается составлением протокола с изложением обстоятельств совершенного преступления, направляемого в суд вместе со всеми материалами, собранными в ходе досудебного производства.

Упрощенная форма досудебного производства первоначально была введена УПК 1922 г. в виде так называемых дежурных камер и судебных приказов. В дежурные камеры судов направлялись "все те дела о задержанных обвиняемых, которые, по мнению органов, производивших задержание, не требуют особого расследования или по которым обвиняемые признали себя виновными. Одновременно с делом должны быть доставлены в дежурную камеру обвиняемый и вещественные по делу доказательства, а также, по возможности,

свидетели" (ст. 398). По делам о некоторых преступлениях народный судья единолично в случае бесспорности нарушения постановлял приговор судебным приказом, который выносился без вызова сторон, т. е. без судебного разбирательства, но явившиеся на суд обвинитель и подсудимый допускались к даче объяснений в случае их о том просьбы. Однако в силу ряда недостатков в применении и развернувшейся дискуссии вокруг допустимости упрощения судопроизводства эти формы не получили должного развития и к середине 30-х гг. фактически перестали действовать.

В УПК 1960 г. упрощенная форма производства вообще не была воспринята, что рассматривалось как важная тенденция развития уголовного процесса в направлении единства форм судопроизводства по всем уголовным делам. В связи с ростом хулиганских проявлений Президиум Верховного Совета СССР принял 25 июля 1966 г. Указ "Об усилении ответственности за хулиганство", которым 24 августа 1966 г. УПК был дополнен специальным разделом – "Производство по делам о хулиганстве", в котором определены особенности уголовного судопроизводства по делам этой категории. В 1977 г. этот порядок был распространен на мелкие хищения, не представляющие большой общественной опасности. В 1985 г. сфера применения упрощенной формы досудебного производства была расширена до 20 составов преступлений. Глава 34 УПК стала называться "Протокольная форма досудебной подготовки материалов". В последующие годы эта форма была распространена на ряд других преступлений. В настоящее время она может применяться более чем по 50 составам. преступлений.

В соответствии со ст. 414 УПК порядок производства по этим преступлениям определяется общими правилами УПК за изъятиями, установленными ст. 414–419. П.ф.д.п.м. представляет собой процессуальную форму досудебного производства, поскольку порядок ее применения и содержания урегулированы УПК. Однако в связи с тем, что она проводится без возбуждения уголовного дела, не допускает производство следственных действий и применения мер процессуального принуждения, ее нельзя рассматривать как разновидность(форму) предварительного расследования преступлений. Закон предусматривает случаи, когда по данной категории дел вместо П.ф.д.п.м. производится дознание или предварительное следствие (ст. 416, 417 УПК). Поводом для начала протокольного производства может служить любой источник получения информации о совершенном преступлении, указанный в ст. 108 УПК. Установив, что в поступившей информации имеются достаточные данные, указывающие на признаки одного из преступлений, по которому закон допускает П.ф.д.п.м., начальник органа дознания дает письменное указание о проведении такой подготовки. Она осуществляется без возбуждения уголовного дела в срок до 10 суток, который не подлежит продлению. Если в этот срок невозможно выяснить все существенные обстоятельства совершения преступления, по нему возбуждается уголовное дело и проводится дознание. УПК не допускает производство следственных действий в рамках протокольной формы. В случае необходимости их проведения должно возбуждаться уголовное дело с проведением предварительного расследования. Исключение составляет только осмотр места происшествия.

Для установления обстоятельств совершенного преступления и личности правонарушителя органы дознания при П.ф.д.п.м. наделены правом получать объяснения от правонарушителя, очевидцев и других лиц, истребовать справку о наличии или отсутствии у правонарушителя судимости, характеристику с места его работы или учебы и другие материалы, имеющие значение для рассмотрения дела в суде. Они могут также изымать различные предметы, например незаконные орудия рыбной ловли или охоты, счета, накладные и т. п. Применение мер процессуального принуждения (задержание, меры пресечения, обыск и т. п.) не допускается. В случае необходимости применения таких мер возбуждается уголовное дело и проводится дознание. Вместе с тем в соответствии с ч. 2 ст. 415 УПК у правонарушителя отбирается обязательство являться по вызовам органов дознания и суда и сообщать о перемене своего места жительства. При этом ему должно быть разъяснено, что в случае нарушения данного обязательства будет возбуждено уголовное дело



и избрана мера пресечения.

Досудебная подготовка материалов завершается составлением протокола об обстоятельствах совершенного преступления, в котором указываются:

- время и место его составления;
- кем составлен протокол;
- данные о личности правонарушителя, место и время совершения преступления, его способы, мотивы, последствия и другие существенные обстоятельства;
- фактические данные, подтверждающие наличие преступления и виновность правонарушителя;
- квалификация преступления по статье УК РФ.

К протоколу приобщаются все материалы, собранные в ходе досудебного производства, а также список лиц, подлежащих вызову в суд. Лицо, осуществляющее досудебную подготовку, представляет протокол вместе со всеми материалами на рассмотрение начальнику органа дознания, который утверждает протокол, если признает представленные ему материалы достаточными для передачи их в суд, после чего все материалы предъявляются правонарушителю для ознакомления, о чем делается соответствующая отметка в протоколе, удостоверяемая его подписью. Протокол вместе с материалами направляется в суд с санкции прокурора.

При поступлении материалов досудебной подготовки в протокольной форме судья единолично выполняет все процессуальные действия, связанные с принятием материалов к производству и рассмотрением уголовного дела. В случае выявления существенных нарушений уголовно-процессуального закона, допущенных при П.ф.д.п.м., судья возвращает эти материалы для производства дознания или предварительного следствия.

К таким нарушениям относятся:

- проведение П.ф.д.п.м. в отношении преступлений, не предусмотренных ст. 414 УПК, а также в случаях, когда правонарушитель является несовершеннолетним либо в силу физических или психических недостатков не может осуществлять свое право на защиту;
- протокол не утвержден начальником органа дознания или отсутствует санкция прокурора на направление материалов в суд;
- материалы не предъявлялись правонарушителю для ознакомления;
- орган дознания применил к правонарушителю меры пресечения;
- в ходе досудебной подготовки были проведены не предусмотренные законом следственные действия.

Следует отметить, что постановлением КС от 28 ноября 1996 г. положения ч. 1 ст. 418 УПК, наделяющие судью полномочиями возбуждать уголовное дело по подготовленным в протокольной форме материалам о преступлении или отказывать в его возбуждении, а также положения ч. 2 ст. 418 УПК, обязывающие судью изложить в постановлении о возбуждении уголовного дела формулировку обвинения, признаны не соответствующими Конституции РФ, ее ст. 120 и 123 (ч. 3), в которых закреплены принципы независимости суда и осуществления правосудия на основе состязательности и равноправия сторон. Возложенные на судью обязанности не соответствуют конституционной роли суда как органа правосудия, поскольку возбуждение уголовного дела против определенного лица является актом уголовного преследования, что должно осуществляться органом обвинения, а не судом. Однако признание не соответствующими Конституции РФ указанных положений ст. 418 УПК не препятствует применению других ее положений при рассмотрении вопросов о назначении судебного заседания по делу исходя из того, что решение о возбуждении дела и о формулировке выдвинутого против лица обвинения содержится в утвержденном начальником органа дознания и санкционированном прокурором протоколе. Именно поэтому с момента утверждения протокола у лица, в отношении которого он составлен, возникает право знакомиться с его содержанием, т. е. быть уведомленным о характере и основаниях обвинения. С учетом указанного постановления КС судья, получив протокол и иные прилагаемые к нему материалы о преступлении и признав их достаточными для

рассмотрения в судебном заседании, вправе и обязан вынести постановление о назначении судебного заседания, решая при этом только те вопросы, которые предусмотрены в правилах гл. 20 УПК, регламентирующих полномочия судьи до судебного разбирательства дела и подготовительные действия к судебному заседанию.

Судебное разбирательство по делам данной категории ведется судьей единолично с соблюдением общих правил, установленных УПК. Особенность заключается лишь в том, что судебное следствие начинается с оглашения не обвинительного заключения (поскольку оно по таким делам не составляется), а протокола о правонарушении, в котором формулируется обвинение. Все производство в суде не должно превышать 14 суток с момента поступления протокола с приложенными к нему материалами до вынесения судьей приговора.

*Сергеев А.И.*

## **Профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг**

ПРОФЕССИОНАЛЬНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ НА РЫНКЕ ЦЕННЫХ БУМАГ – термин, введенный ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг"; объединяет брокерскую и дилерскую деятельность, деятельность по управлению ценными бумагами, клиринговую, депозитарную и регистраторскую деятельность, а также деятельность по организации торговли на рынке ценных бумаг.

Общим для всех видов деятельности является:

- принцип лицензирования деятельности;
- принцип совместимости нескольких видов деятельности только в случаях, установленных Законом или ФКЦБ РФ.

## **Профессиональная преступность**

ПРОФЕССИОНАЛЬНАЯ ПРЕСТУПНОСТЬ – одна из разновидностей преступности, характеризуется устойчивостью преступного занятия, волеизъявлением к тому, чтобы иметь познания и навыки в этой сфере, и противоправным образом жизни, причем преступления рассматриваются субъектом в качестве источника незаконного дохода для существования, а сами деяния – как единственное приемлемое средство для обеспечения этой цели. Кроме того, криминальный профессионализм предполагает неизбежность взаимодействия субъекта с преступной средой. Именно эти обстоятельства позволяют не только совершить преступление, но и избежать уголовной ответственности.

Понятие П.п. (профессиональная преступная деятельность) в определенной мере условно. Более приемлемым представляется предложение, высказанное А. Гуровым, о целесообразности ввести иное понятие – криминальный профессионализм – для обозначения особого вида преступной деятельности. Социальный паразитизм, обеспечиваемый совершением преступных деяний, – в этом суть П.п. В последние годы криминальный профессионализм значительно расширил границы преступных проявлений. В настоящее время наряду с кражами, мошенничеством, иными общеуголовными корыстными преступлениями для него стали обычными заказные убийства, бандитизм, похищение людей, заложников захват, чрезвычайно широко используются различные формы вымогательства, контрабанда, оружейный бизнес, наркобизнес, изготовление и сбыт фальсифицированных товаров и прежде всего алкогольных напитков, посягательства на результаты интеллектуальной деятельности, финансовые аферы и другие наиболее общественно опасные деяния.

Первые исследования по П.п. были проведены более 100 лет назад, само же явление, судя по историческим хроникам, существовало издавна. Только в результате совместных усилий специалистов разных стран проблема П.п. к настоящему времени изучена достаточно полно. Несомненно, криминальный профессионализм имеет определенные взаимосвязи с другими видами преступных проявлений. Вместе с тем П.п. нельзя отождествлять, например,

с организованной преступностью, хотя видные представители профессионального криминалитета и могут занимать определяющее, лидирующее положение в организованной преступности (авторитеты, воры в законе), это не является обязательным условием профессионализма. П.п. нельзя смешивать и с рецидивом преступлений, который хотя и может ей сопутствовать, но также не является обязательным условием.

Определение криминального профессионализма как особого вида преступной деятельности не случайно. Одна из причин этого заключается в необходимости осуществления специфических мер в борьбе с ним, которые должны направляться на устранение присущих именно П.п. признаков. В частности, для профессионального преступника характерна убежденность в криминальной идее, стойкость и прочность преступного поведения, которое составляет его образ жизни. Однако это не значит, что указанные обстоятельства не могут быть разрушены. История борьбы с преступностью подтверждает, что криминальный профессионализм имел как подъемы, так и спады. Зависели эти процессы от эффективности и последовательности мер, принимаемых государством в социально-экономической и правовой сферах. -

**Лит.:**

*Гуров А.И.* Криминальный профессионализм и борьба с ним (по материалам уголовного розыска). М., 1983;

*Гуров А.И.* Профессиональная преступность: прошлое и современность. М., 1990;

Криминология: Учебник для юрид. вузов/Под ред. *А.И. Долговой*. М., 1997.

*Ванюшкин С.В.*

## **Профессиональное заболевание**

**ПРОФЕССИОНАЛЬНОЕ ЗАБОЛЕВАНИЕ** – заболевание, вызванное действием неблагоприятных производственно-профессиональных факторов (пневмокониозы, вибрационная болезнь, интоксикация и др.), а также ряд таких заболеваний, в развитии которых установлена причинная связь с воздействием определенного производственно-профессионального фактора (бронхит, аллергические заболевания, катаракта и др.). Список профессиональных заболеваний и Инструкция по его применению были утверждены Минздравом СССР ("О совершенствовании системы медицинских осмотров трудящихся и водителей индивидуальных транспортных средств". Приложение к Приказу Минздрава СССР от 29 сентября 1989 г. № 555 в ред. Приказа Минздравмедпрома РФ № 280. Госкомсанэпиднадзора РФ № 88 от 5 октября 1995 г.).

Список П.з. является основным документом, который используется при установлении диагноза П.з., связи с работой или профессией, проведении экспертизы трудоспособности, медицинской и Трудовой реабилитации, а также при рассмотрении вопросов, связанных с возмещением предприятиями, организациями материального ущерба, причиненного рабочим и служащим повреждением здоровья. Решая вопросы о том, является ли данное заболевание профессиональным, учитывают особенности клинической формы заболевания, особенности производимой работы, стаж, конкретные санитарно-гигиенические условия труда в определенной сфере производства, подтвержденные соответствующей документацией. Отсутствие загрязнения химическими веществами на рабочих местах должно быть доказано адекватными методами исследования и достаточным числом проб. Если исследования производственной среды и уровня неблагоприятных производственно-профессиональных факторов не производились вовсе, то это не является препятствием к установлению диагноза.

При клинко-экспертном заключении к профессиональным относятся также ближайшие и отдаленные последствия П.з. (например, стойкие органические изменения центральной нервной системы вследствие воздействия окиси углерода), учитывается возможность развития П.з. через длительный срок после прекращения контакта с вредным фактором (силикоз, папиллома мочевого пузыря и др.). К П.з. могут быть отнесены также болезни, развившиеся на фоне П.з. (например, рак легких, развившийся на фоне пневмокониоза и пылевого бронхита, следует рассматривать как профессиональное

заболевание). К хроническим П.з. относятся заболевания, возникшие в результате длительного воздействия вредных производственно-профессиональных факторов. Если П.з., указанное в списке, ухудшает течение непрофессионального заболевания, приведшего к потере трудоспособности, то причина потери трудоспособности должна считаться профессиональной.

Диагноз острого П.з. (интоксикации) может быть установлен врачом любого лечебно-профилактического учреждения после обязательной консультации со специалистом по профпатологии и врачом по гигиене труда соответствующей СЭС. Острое П.з. возникает внезапно, после однократного (в течение не более одной рабочей смены) воздействия относительно высоких концентраций химических веществ, содержащихся в воздухе рабочей зоны, а также уровней и доз других неблагоприятных факторов. При заболеваниях инфекционной природы (вирусный гепатит, бруцеллез, сибирская язва, пищевой энцефалит и др.) связь с профессиональной деятельностью больного устанавливает врач-эпидемиолог территориальной СЭС, проводящий специальное расследование в очаге заражения. Первичный диагноз хронического П.з. (или интоксикации) имеют право установить только специализированные лечебно-профилактические учреждения – Центры профпатологии.

Право на установление группы инвалидности по П.з. и определения процентов утраты трудоспособности предоставляется Медико-социальной экспертной комиссии (МСЭК).

*Никитина И.В.*

## **Профессиональные участники рынка ценных бумаг**

ПРОФЕССИОНАЛЬНЫЕ УЧАСТНИКИ РЫНКА ЦЕННЫХ БУМАГ – согласно Закону РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" юридические лица, в том числе кредитные организации, а также граждане (физические лица), зарегистрированные в качестве предпринимателей, которые осуществляют следующие виды деятельности: брокерскую, дилерскую, по управлению ценными бумагами, по определению взаимных обязательств (клиринг), депозитарную деятельность, по ведению реестра владельцев ценных бумаг, по организации торговли на рынке ценных бумаг. Все виды такой деятельности осуществляются на основании специального разрешения-лицензии (профессионального участника рынка ценных бумаг, на осуществление деятельности по ведению реестра, лицензии биржи фондовой), выдаваемой ФК ЦБ или уполномоченными ею органами на основании генеральной лицензии. Органы, выдавшие лицензии, контролируют деятельность П.у.р.ц.б. и принимают решение об отзыве выданной лицензии при нарушении законодательства РФ о ценных бумагах. Кредитные организации осуществляют профессиональную деятельность на рынке ценных бумаг в порядке, установленном для П.у.р.ц.б.

## **Профессиональный ценз**

*см. Служебный ценз .*

## **Профсоюз**

ПРОФСОЮЗ (профессиональный союз) – добровольная общественная организация, объединяющая трудящихся, связанных общими интересами по роду их деятельности как в производственной, так и в непромышленных сферах, для защиты трудовых и социально-экономических прав и интересов своих членов.

Первые П. возникли в Англии в конце XVIII в. в ходе развития промышленности. Вначале они существовали в виде обществ взаимопомощи, которые, создавая денежные фонды за счет средств своих членов, выдавали пособия рабочим в случае болезни, потери работы и т. д. В США рабочие ассоциации стали возникать в Северной Америке после войны

за независимость. В 1830–1940 гг. рабочие ассоциации появились в Германии и некоторых других европейских странах. Наряду с выполнением функций взаимопомощи П. стали принимать участие в забастовках. Деятельность их запрещалась властями и проводилась нелегально. Так, во Франции объединение рабочих в П. и другие ассоциации было запрещено еще в 1791 г. законом Ле Шапелье. Только в 1884 г. во Франции была восстановлена свобода П. Английские тред-юнионы сначала тоже находились на нелегальном положении – до того времени, когда их деятельность стала регулироваться законом. Организация первых П. проходила по цеховому признаку. Они боролись за более выгодные условия продажи рабочей силы. В конце XIX в. в странах Европы и Америки профсоюзное движение укрепилось. Возникли производственные П., национальные профсоюзные центры, международные федерации и союзы рабочих одного производства или отрасли промышленности. В 1903 г. был создан Международный секретариат профсоюзов. К 1914 г. организуемые П. забастовки стали обычным явлением. В ходе упорной борьбы рабочим некоторых отраслей промышленности в странах, где были созданы сильные П. (Англии, Германии, Франции, США и др.), удалось добиться сокращения рабочего дня до 8-10 ч. осуществить первые мероприятия в области социального страхования и охраны труда. Однако первая мировая война изменила внутривнутриполитическую обстановку в воюющих странах и затруднила борьбу П. Лидеры П. провозгласили лозунг "Мир в промышленности". Международный секретариат П. прекратил свою деятельность. В 1919 г. было создано международное объединение П. – Амстердамский интернационал П., куда не вошли советские П., большинство П. колониальных и зависимых стран и ряд революционно настроенных П. капиталистических стран. В 1921 г. был создан Красный интернационал профсоюзов (Профинтерн), который выступал против политики сотрудничества классов и главной задачей П. считал революционную борьбу. В 1920 г. была основана Международная конфедерация христианских профсоюзов (МКХП).

В период между двумя мировыми войнами профсоюзные силы добились расширения социальных прав трудящихся, повышения заработной платы. Однако в 30-х гг. обстановка изменилась.

В Германии к власти пришли фашисты, которые распустили П. и создали "Трудовой фронт", который включил как рабочих, так и предпринимателей. В Испании после победы франкистов были созданы "вертикальные П." – фашистские профсоюзы, управляемые государством. Во Франции, Чехословакии, США, Румынии, Индии, Италии, Канаде и ряде других стран произошло объединение П. Профинтерн прекратил свое существование в 1937 г. Во время войны распался Амстердамский интернационал. В 1945 г. было создано объединение – Всемирная федерация профсоюзов (ВФП). В него вошли П. СССР, все крупнейшие профцентры капиталистических стран, за исключением Американской федерации труда, а также отдельные профцентры колониальных и зависимых стран. После войны в странах так называемого социалистического лагеря были созданы единые П., которые в основном управлялись государством. В 1949 г. ВФП раскололась и была создана новая организация – Международная конфедерация свободных профсоюзов. В ее программных документах выдвигались задачи соглашения с предпринимателями, заключения коллективных, договоров. Стачки же рассматривались как крайняя форма борьбы.

С созданием Международной организации труда (МОТ) появились Конвенции и рекомендации МОТ по организации профсоюзов и их признанию государствами – членами МОТ. В 1948 г. была принята Конвенция МОТ № 87 "О свободе ассоциации и защите права на организацию".

Подъем национально-освободительного движения и распад колониальной системы после второй мировой войны вызвали бурный рост профсоюзного движения в развивающихся странах. Влияние П. значительно возросло и в странах Латинской Америки, Африки, где профсоюзное движение возникло лишь после второй мировой войны. В 1981 г. МОТ приняла Конвенцию "О содействии коллективным переговорам", которая

предусмотрела принятие мер по созданию и развитию свободных П. В 80-90-е гг. произошел спад профсоюзного движения в мире. Это связано с изменением социальной среды в странах, вступивших в постиндустриальную эпоху.

В России первые П. были созданы в марте 1905 г. на Путиловском, Обуховском, Семянниковском и других крупных заводах Петербурга. В апреле 1906 г. образовался Петербургский общегородской П. металлистов. В Москве в 1906 г. П. действовали на заводах Грачева, Гоппера, Бромлей, Добровых, Мытищинском вагоностроительном и др. В 1906 г. общегородские профессиональные профсоюзы металлистов организуются в Москве, Харькове, Киеве, Туле, Екатеринославе, Луганске. В Москве был создан П. железнодорожников, в Петербурге и в Москве – булочников, печатников, столяров, приказчиков, фармацевтов. Крупные П. строились по производственному признаку, но существовало множество мелких союзов, организованных по профессиям. П. организовывали стачки, забастовки, отчисляли в стачечный фонд средства для безработных, создавали столовые, общежития, бюро по подыскиванию работы, вели переговоры с администрацией по поводу улучшений условий труда, издавали газеты и журналы. После подавления Декабрьского вооруженного восстания 1905 г. П. пришлось перейти на полулегальное и нелегальное положение. С 1910 г. шла упорная борьба за П. между партиями большевиков и меньшевиков. С началом первой мировой войны П., возглавляемые большевиками и призывающие к бойкоту военно-промышленных комитетов, стали закрываться. Но после февральской революции 1917 г. профсоюзное движение легализовалось. Фабзавкомы и П. решали вопросы о выработке тарифов, заключении коллективных договоров, организации медицинской помощи рабочим и т. д. В июне 1917 г. состоялась 3-я Всероссийская конференция профессиональных союзов, на которой был избран временный ВЦСПС – центральный орган профдвижения. После Октябрьской революции в Петрограде прошел 1-й Всероссийский съезд профессиональных союзов (1918).

Съезд окончательно закрепил положение П., подчеркнув, что они должны целиком поддерживать политику "советской власти", и отверг их "нейтралитет". В первом КЗоТ 1918 г. были закреплены права профсоюзов. В КЗоТ 1922 г. П. посвящена целая глава. В 1921 г. советские П. участвовали в создании Профинтерна. В 1933 г. в ведение П. были переданы управление социальным страхованием и контроль за соблюдением трудового законодательства, за состоянием охраны труда и техники безопасности. В 1958 г. приняты Положение о правах фабричного, заводского и местного комитета П., Положение о постоянно действующем производственном совещании. За П. было закреплено право законодательной инициативы и выработки законов и постановлений, регулирующих условия труда рабочих и служащих.

П. - самая массовая общественная организация. Главная правовая особенность П. - их право на представительство и защиту социально-трудовых прав и интересов работников. Они занимаются вопросами занятости, ведения коллективных, переговоров, заключения соглашений, коллективных договоров и контроля за их выполнением, урегулирования коллективных трудовых, споров. К основным правовым актам, определяющим статус П. в РФ, на сегодня относятся: Конституция РФ, Международный пакт "О гражданских и политических правах" (1966), Международный пакт "Об экономических, социальных и культурных правах" (1966), Конвенция № 87 "О свободе ассоциации и защите права на организацию" (1948), Конвенция № 98 "О применении принципов права на организацию и на ведение коллективных переговоров" (1949), ФЗ РФ от 17 мая 1997 г. № 10-ФЗ "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности", ФЗ РФ от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ "Об общественных объединениях", КЗоТ, ФЗ РФ от 23 ноября 1995 г. № 175-ФЗ "О порядке разрешения коллективных трудовых споров" и т. д.

Каждый достигший 14 лет и осуществляющий трудовую деятельность имеет право по своему выбору создавать П. для защиты своих интересов, вступать в них, заниматься профсоюзной деятельностью и выходить из П. Граждане РФ, проживающие вне ее территории, могут состоять в П. РФ. П. имеют право создавать свои объединения по

отраслевому, территориальному или профессиональному признакам. П. и их объединения имеют право сотрудничать с П. других государств, вступать в международные П. и другие объединения и организации, заключать с ними договоры, соглашения. П. независимы в своей деятельности от органов исполнительной власти, органов местного самоуправления, работодателей, их объединений (союзов, ассоциаций), политических партий и др. П. и их объединения разрабатывают и утверждают свои уставы, положения о первичных профсоюзных организациях, образуют свои органы, организуют деятельность, проводят собрания, конференции, съезды и др.

В обязательном порядке устав П. должен предусматривать: наименование, цели и задачи П., категории профессиональных групп объединяемых граждан, условия и порядок образования П., принятия в члены П. и выхода из него, права и обязанности членов П., территорию, в пределах которой П. осуществляет свою деятельность, организационную структуру, порядок образования и компетенцию профсоюзных органов, сроки их полномочий, порядок внесения дополнений и изменений в устав, порядок уплаты вступительных и членских взносов, источники образования доходов и иного имущества, порядок управления имуществом П., местонахождение профсоюзного органа, порядок реорганизации, прекращения деятельности П. и ликвидации П. и использования его имущества в этих случаях. Для П. предусмотрена уведомительная государственная регистрация в Минюсте РФ или его территориальном органе в субъекте РФ по месту нахождения соответствующего профсоюзного органа.

В гл. III ФЗ "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности" определены основные права П. Прежде всего это право на представительство и защиту социально-трудовых прав и интересов работников, право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию, а также право на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации и не ниже установленного ФЗ МРОТ. Системы оплаты труда, формы материального поощрения, размеры тарифных ставок и окладов, нормы труда устанавливаются работодателями по согласованию с соответствующими профсоюзными органами и закрепляются в коллективных договорах и соглашениях. Проекты нормативных правовых актов, которые затрагивают социально-трудовые права работников, рассматриваются с учетом предложений общероссийских П. и их объединений (ассоциаций). Порядок ведения П. коллективных переговоров, заключения соглашений, коллективных договоров и контроля за их выполнением определен в Законе РФ от 11 марта 1992 г. № 2490-1 "О коллективных договорах и соглашениях". П. имеют право участвовать в урегулировании коллективных трудовых споров, на организацию и проведение в соответствии с ФЗ забастовок, собраний, митингов, уличных шествий, демонстраций, пикетирования и других коллективных действий, используя их как средство защиты социально-трудовых прав и интересов работников. Они могут участвовать в выборах органов государственной власти и органов местного самоуправления. П. участвуют в управлении государственными фондами социального страхования, занятости, медицинского страхования, пенсионным и другими, а также имеют право на профсоюзный контроль за использованием средств этих фондов.

П. имеют право пользоваться государственными СМИ в порядке, определяемом договорами с их учредителями, а также быть их учредителями. Они имеют право создавать образовательные и научно-исследовательские учреждения, осуществлять подготовку, переподготовку, повышение квалификации профсоюзных кадров и обучение профсоюзных работников и членов П., принимать участие в разработке государственных программ занятости, предлагать меры по социальной защите членов П., высвобождаемых в результате реорганизации или ликвидации организации, осуществлять профсоюзный контроль за занятостью и соблюдением законодательства в области занятости. Такие мероприятия, как сокращение штатов, ликвидация организации, полное или частичное приостановление производства, могут осуществляться только после предварительного уведомления (не менее чем за 3 месяца) соответствующих П. и проведения с ними переговоров о соблюдении прав и

интересов членов П. П. могут вносить на рассмотрение органов местного самоуправления предложения о перенесении сроков или временном прекращении реализации мероприятий, связанных с массовым высвобождением работников.

П. имеют право на осуществление профсоюзного контроля за соблюдением работодателями, должностными лицами законодательства о труде. Для этого они могут создавать собственные инспекции труда. Профсоюзные инспектора труда вправе беспрепятственно посещать организации независимо от форм собственности и подчиненности, в которых работают члены данного П., для проведения проверок соблюдения законодательства о труде и законодательства о П., а также выполнения работодателями условий коллективного договора, соглашения. В случае нарушений, угрожающих жизни и здоровью работников, профсоюзные инспектора имеют право потребовать от работодателя устранения этих нарушений и обратиться в Федеральную инспекцию труда для принятия мер. П. вправе участвовать в экспертизе безопасности условий труда на проектируемых, строящихся, эксплуатируемых производственных объектах, а также в экспертизе безопасности проектируемых и эксплуатируемых механизмов и инструментов.

Для защиты социально-трудовых и других гражданских прав П. создают юридические службы и консультации. П. вправе иметь своих представителей в создаваемых в организации комиссиях по приватизации государственного и муниципального имущества.

Для обеспечения деятельности П. их первичные организации владеют, пользуются распоряжаются принадлежащим им на праве собственности имуществом, в том числе денежными средствами, необходимыми для выполнения своих уставных целей и задач, владеют и пользуются переданным им в установленном порядке в их хозяйственное ведение иным имуществом. Имущество П. может быть отчуждено только по решению суда. Источники формирования имущества определяются их уставами, положениями о первичных профсоюзных организациях. В собственности П. могут находиться земельные участки, строения сооружения, санаторно-курортные, туристические, спортивные, другие оздоровительные учреждения, жилищный фонд, организации, в том числе издательства, типографии, а также ценные бумаги и иное имущество, необходимые для обеспечения уставной деятельности П. Они имеют право учреждать банки, различные фонды, соответствующие уставным целям П.

Законом предусмотрены, гарантии для работников: входящих в состав профсоюзных органов и не освобожденных от основной работы; освобожденных профсоюзных работников, избранных (делегированных) в профсоюзные органы. Для работников, являвшихся членами профсоюзных органов, увольнение по инициативе администрации не допускается, кроме случаев ликвидации организации или совершения действий, за которые ФЗ РФ предусмотрено увольнение. За нарушение законодательства о профсоюзах должностные лица государственных органов местного самоуправления, работодатели, должностные лица их объединений (союзов, ассоциаций) несут дисциплинарную, административную, уголовную ответственность. По требованию профсоюзных органов работодатель должен расторгнуть трудовой договор с должностным лицом, которое не выполняет обязательства, предусмотренные в коллективном договоре, или нарушает законодательство о труде. На профсоюзы распространяются общие нормы об ответственности, установленные для общественных организаций, некоммерческих организаций и в некоторых случаях – как для любых юридических лиц.

С изменением политических, экономических, социальных, правовых основ в стране появились новые направления в осуществлении П. своих задач. Прежде всего это соблюдение и защита прав человека.

*Никитина И.В.*

## **Процедура таможенного транзита**



**ПРОЦЕДУРА ТАМОЖЕННОГО ТРАНЗИТА**- установленный порядок транзитной перевозки грузов под таможенным контролем от таможи государства отправления до таможи государства назначения через государства транзита (см. также *Таможенный транзит* ).

## **Процессуальное право**

**ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО** – те отрасли правовой системы государства, которые определяют порядок и условия применения и защиты материального права. Это – традиционный взгляд на процессуальное право, подчеркивающий его служебную по отношению к материальному праву роль. В современной юридической литературе отмечается относительно самостоятельная роль и ценность П.п., которое в отличие от права материального более устойчиво по отношению к экономической конъюнктуре, является показателем зрелости демократии, реальной гарантированности прав и свобод личности.

Длительное время в теории права было принято выделять гражданское процессуальное право и уголовно-процессуальное право, определяющие порядок судопроизводства по гражданским и уголовным делам, кодифицированным в виде ГПК и УПК.

В ходе судебной реформы 90-х гг. в РФ были созданы Конституционный Суд РФ и ВАС. деятельность которых также подчинена определенному процессуальному регламенту.

Конституция РФ называет не два (как это было прежде), а четыре вида судопроизводства: традиционные гражданское и уголовное, а также конституционное и административное. Арбитражное судопроизводство не упоминается отдельно, поскольку оно является частью судопроизводства гражданского. Процессуальный регламент деятельности КС и применения норм материального административного права включены, соответственно, в ФКЗ РФ от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ "О Конституционном Суде РФ".

В теории права ныне господствующей является мысль о том, что официальное применение любой нормы материального права должно осуществляться в определенной процессуальной процедуре, выделяющей субъекта правоприменения, порядок его деятельности и взаимоотношений с обязываемой стороной, порядок обжалования акта правоприменения и т. д. Это – перспективный путь продвижения к правовому государству, ибо центральной частью любой отрасли процессуального права являются гарантии прав личности (см. *Процессуальные гарантии* ).

*Бойков А.Д.*

## **Процессуальные гарантии**

**ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ГАРАНТИИ** – система правовых средств обеспечения успешного решения задач правосудия и охраны прав и законных интересов его участников. П.г. – важнейшая составная часть отраслей процессуального права. Особенно велико значение П.г. в уголовном судопроизводстве, которое охватывает сферу острых конфликтных отношений, связанных с применением репрессивных мер уголовного законодательства и мер процессуального принуждения (задержание, аресты, обыски, допросы, принудительное освидетельствование и т. д.).

П.г. могут быть классифицированы применительно к задачам данного вида судопроизводства и его участникам. Отсюда их деление на гарантии правосудия и гарантии субъективных прав личности. Часто они совпадают, но их полное отождествление неправомерно. Так, меры процессуального принуждения скорее следует отнести к гарантиям правосудия, обеспечивающим успешное расследование преступлений и судебное рассмотрение дел. Порядок и условия проведения следственных и судебных действий должен обеспечивать не только объективность результата, но и соблюдение субъективных прав участников этих действий – подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, потерпевшего,

гражданского истца и ответчика, специалиста, эксперта, защитника и представителя потерпевшего, законных представителей, понятых, свидетелей и др.

Наиболее разработанными в процессуальном законодательстве РФ и международных пактах о правах человека являются гарантии прав обвиняемого: права на защиту, презумпция невиновности, права знать, в чем он обвиняется и давать объяснение по поводу обвинения, участвовать в следственных действиях и судебном разбирательстве, заявлять отводы, приносить жалобы и т. д. Гарантиями этих прав выступают чаще всего корреспондирующие им обязанности должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда.

*Бойков А. Д.*

## **Прямое действие конституции**

**ПРЯМОЕ ДЕЙСТВИЕ КОНСТИТУЦИИ** – ее способность быть реальным регулятором общественных отношений, когда непосредственно на основе конституционных предписаний разрешаются дела в судах, органах исполнительной и законодательной власти. П.д.к. означает, что она подлежит реализации независимо от наличия конкретизирующих и развивающих ее нормативных актов.

Конституция закрепляет преимущественно главные, принципиальные положения, которые, действуя непосредственно, в то же время раскрываются и конкретизируются в других законодательных актах. Ряд статей Конституции РФ содержит указания на необходимость принятия ФЗ и ФКЗ, определяющих порядок реализации конституционных норм. Во многих нормах содержится прямая отсылка к закону, что неизбежно связывает данную норму с текущим законодательством.

Сфера П.д.к. не ограничивается самостоятельным применением конституционных норм государственными органами и общественными организациями. Даже когда конституционные нормы реализуются наряду с нормами текущего законодательства, действие Конституции РФ не утрачивает непосредственного характера. П.д.к. – необходимое условие соблюдения законности. Это означает, что каждый, чьи права нарушены, если они не обеспечены правилами в текущем законодательстве, может обратиться к аппарату государственного принуждения для защиты своего права.

В оценке П.д.к. следует учитывать и такой важный момент: некоторые конституционные нормы, воздействуя на основные общественные отношения опосредованно, одновременно оказывают прямое действие на общественные отношения, связанные с правотворческим процессом, результатом которого должен быть закон (иной акт), касающийся отношений, обозначенных конституционной нормой. Издание предусмотренного Конституцией РФ закона тоже является способом ее непосредственной реализации.

Таким образом, конституционные нормы – это нормы либо прямого действия, либо сочетающие прямое и опосредованное действия. П.д.к. провозглашено в самой Конституции РФ (ст. 15 ч. 1): предусмотрено также, что "права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими" (ст. 18). К сожалению, реализация этого принципа еще встречает немало трудностей.

На этом фоне Весьма конструктивными выглядят усилия Верховного Суда РФ. Сразу после вступления в силу Конституции РФ он принял ряд постановлений, направленных на то, чтобы суды в своей практике применяли ее как акт прямого действия. Пленум ВС РФ разъяснил: "Закрепленное в Конституции Российской Федерации положение о

???

в) когда суд придет к убеждению, что федеральный закон, принятый после вступления в силу Конституции Российской Федерации, находится в противоречии с соответствующими положениями Конституции;

г) когда закон либо иной нормативный правовой акт, принятый субъектом Российской

Федерации по предметам совместного ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, противоречит – Конституции Российской Федерации, а федеральный закон, который должен регулировать рассматриваемые судом правоотношения, отсутствует".

Обеспечение П.д.к. возложено и на Конституционный Суд РФ, который уделяет большое внимание этому направлению своей деятельности.

*Лучин В.О.*

## **Прямое избирательное право**

**ПРЯМОЕ ИЗБИРАТЕЛЬНОЕ ПРАВО** – право гражданина непосредственно избирать депутатов любых представительных органов и выборных должностных лиц. При П.и.и. отсутствуют особые посредники – выборщики (см. также *Выборы* ).

## **Прямое президентское правление**

**ПРЯМОЕ ПРЕЗИДЕНТСКОЕ ПРАВЛЕНИЕ** – перевод в непосредственное управление (под юрисдикцию) президента какой-либо части территории государства ввиду ее нестабильного положения. П.п.п. означает ограничение деятельности местных органов представительной и исполнительной власти, а то и временное ее прекращение, с формированием после стабилизации положения новых органов. Законодательство РФ в прямой форме не оперирует категорией П.п.п. Правда, в условиях введения чрезвычайного положения допускается формирование администрации, подчиненной центру, однако местные представительные и исполнительные органы при этом не ликвидируются, хотя и действуют в специфических условиях.

*Авакьян С.А.*

## **Псевдоним**

**ПСЕВДОНИМ** (от греч. *pseudos* – ложь и *онума* – имя) – вымышленное, условное имя или фамилия автора (авторов) произведений науки, литературы или искусства, а также политического деятеля. Юридическое значение П. прежде всего определяется нормами авторского права и закреплено Законом РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах". Право на П. - это личное неимущественное право автора. Раскрытие П. без согласия автора, а после его смерти – его правопреемников квалифицируется как нарушение авторских прав и может повлечь применение установленных законом мер гражданско-правовой ответственности. В тех случаях, когда произведение опубликовано под П., издатель не обязан предоставлять доверенность от автора или договор с ним, поскольку автор желает сохранить свое настоящее имя в тайне. В данном случае полномочие представителя в соответствии с ч. 1 ст. 182 ГК РФ явствует из обстановки, в которой действует представитель.

*Монахов В.Н.*

## **Психиатрический стационар**

**ПСИХИАТРИЧЕСКИЙ СТАЦИОНАР** – специализированное медицинское учреждение, в котором осуществляется применение принудительных, мер медицинского характера, назначенных судом на основании медицинского заключения. Помещение в П.с. применяется в том случае, если этого требует характер психического расстройства. Мера может применяться как в отношении невменяемых, так и вменяемых лиц, но страдающих психическими расстройствами. В случае осуждения к лишению свободы лицо проходит лечение в спецбольницах уголовно-исполнительной системы, в остальных случаях – в психиатрических стационарах органов здравоохранения. П.с. бывает трех видов: общего

типа, специализированного типа и специализированного типа с интенсивным наблюдением.

*Устинова Т.Д.*

## **Психологическая школа права**

ПСИХОЛОГИЧЕСКАЯ ШКОЛА ПРАВА – одно из наиболее активно развивающихся направлений современной юриспруденции, возникшее на рубеже XX в. одновременно с психологическим направлением в социологии и других общественных науках. Представители П.ш.п.: Г.Тард (Франция), Л. Кнапп, А. Бирлинг, Э. Ленинг (Германия), Росс, Р. Вест, П. Сорокин и др.

В соответствии с учением крупнейшего теоретика П.ш.п. российско-польского социолога и правоведа Л. Петражицкого, основу права образуют не социально-экономические условия жизни общества, а некие явления психики человека или психологические факторы. Речь идет прежде всего об определенных свойствах человека испытывать особую разновидность психических переживаний, которые формируют у него чувства должного как основу правового сознания.

Вообще исследование взаимосвязи между психическими явлениями и правом предполагает как минимум три возможных подхода:

- психическим явлением можно считать само право;
- можно не относить право к числу психических явлений, но говорить о его обусловленности этими явлениями;
- можно считать, что право связано с психическими явлениями каким-либо опосредованным способом.

На основании изложенных подходов и строятся разнообразные концепции права в рамках П.ш.п. Считается, например, что причиной возникновения права является чувство коллективности и соответствующее ему стремление жить в сообществе с другими людьми. чувство солидарности, справедливости и т. д. Наряду с перечисленными, в соответствии с разработанной в 50-е гг. теорией Т. Живановича, основными психологическими факторами права являются чувство мести и чувство меры. Некоторые авторы (например, Дж. Фрэнк) утверждают, что право обусловлено такими психологическими факторами, которые могут быть выявлены в процессе психоанализа (эдипов комплекс, стремление к подчинению отцовской власти и т. п.). В соответствии со взглядами Росса, в основе права лежит интуиция, в результате чего общественные явления есть лишь следствие противоречий в сознании отдельных индивидов. Один из основателей П.ш.п., французский социолог Г. Тард считал, что в основе всех социальных ценностей и норм, в том числе правовых, лежит инстинкт подражания. Многие идеи П.ш.п. в 30-е гг. были восприняты американской социологической юриспруденцией, где они нашли выражение в концепции "свободного судейского усмотрения" как одного из способов реализации правовых эмоций.

В качестве отличительной особенности современных направлений П.ш.п. можно отметить анализ права с точки зрения психологических особенностей различных социальных групп – профессиональных коллективов, семьи, политических группировок и т. п.

**Лит.:**

История политических и правовых учений. XX в. М., 1995;

*Сурия П.С.* Юриспруденция. Философия права: Краткий курс. М., Budapest. 1996;

*Пешка В.* Психологические концепции в современной буржуазной теории права//Критика современной буржуазной теории права. М., 1969.

*Жуковская Н.Ю.*

## **Психологический отбор юристов**

ПСИХОЛОГИЧЕСКИЙ ОТБОР ЮРИСТОВ – один из этапов или компонентов профессионального отбора, представляет собой комплекс мероприятий, направленных на

определение соответствия психологических и психофизиологических качеств кандидата требованиям специальности. В настоящее время осуществляется главным образом в правоохранительных органах (МВД, прокуратура, ФСБ и др.), а также в ряде вузов юридического профиля. В законодательстве РФ критерии, процедуры и методы П.о.ю. практически не регламентированы, в нем задается лишь возможность его практического использования. Так, согласно Закону от 17 января 1992 г. № 2202-1 "О прокуратуре Российской Федерации" на должности следователя, прокурора могут быть назначены "граждане Российской Федерации, имеющие высшее юридическое образование и обладающие необходимыми профессиональными и моральными качествами, способные по состоянию здоровья выполнять возлагаемые на них обязанности". Более детально же П.о.ю. в каждом ведомстве регламентируется подзаконными актами.

П.о.ю. включает два основных этапа: создание системы психологического отбора и проведение психологической оценки кандидатов на основе этой системы. Разработка системы П.о.ю., в свою очередь, включает четыре последовательных этапа:

а) Систематический психологический анализ профессиональной деятельности в сфере, где будет производиться психологический отбор (деятельность следователя, прокурора, судьи и др.). Результат такого анализа – построение профессиограммы – систематического описания профессиональной деятельности. Ее составной частью является психограмма – комплекс требований профессии к психическим процессам, состояниям и свойствам личности работника.

б) Операционализация выявленных критериев и подбор методов и методик, с помощью которых можно эмпирически диагностировать степень выраженности профессионально значимых психологических свойств и качеств у кандидатов. Основные методы П.о.ю.: анализ личных дел и иных документов, характеризующих кандидатов, психологическое тестирование и анкетирование, собеседование, а также методы экспертной оценки, применяемые главным образом при психологическом отборе кандидатов на руководящие должности. Совокупность методов и методик, применяемых при П.о.ю. конкретной специализации, образует программу психологической оценки кандидатов.

При составлении программы П.о.ю. необходимо, чтобы используемые методы и методики:

- достоверно и надежно диагностировали выделенные профессионально значимые, свойства и качества кандидатов;
- позволяли дифференцировать кандидатов с высокой и низкой степенью профессиональной пригодности;
- давали возможность не только оценивать актуальное состояние кандидатов, но и составлять научно обоснованный прогноз их профессионального успеха;
- взаимодополняли и перепроверяли друг друга в целях повышения точности прогноза;
- были компактными, удобными для проведения обследования и автоматизированной обработки результатов.

в) Проведение специальных исследований для определения диагностических возможностей используемых методов в качестве инструментов психологического отбора, а также эмпирических критериев профессиональной пригодности (непригодности). Эти критерии формулируются в виде эталонных норм, с которыми впоследствии сравниваются данные индивидуальных обследований кандидатов. Совокупность норм представляет собой психологический портрет профессионально успешного (неуспешного) работника;

г) Определение порядка и процедур проведения психологической оценки, способов обработки и обобщения ее результатов, форм представления итоговых данных на изученных кандидатах; выработка рекомендаций по дальнейшему использованию полученных результатов.

При практическом использовании данной системы кандидаты изучаются с помощью разработанной программы, затем полученные данные сравнивают с эталонными нормами, после чего выносится решение о степени профессиональной пригодности обследованных

лиц для конкретной профессиональной деятельности (при необходимости дается их развернутая психологическая характеристика).

*Кроз М.В.*

## **Психология жертвы**

**ПСИХОЛОГИЯ ЖЕРТВЫ** – одно из ключевых понятий виктимологии. Психологическим факторам в виктимологии всегда придавалось большое значение:

– изучались биопсихосоциальные признаки, характеризующие жертву преступления, дефекты социализации, ведущие к неспособности правильно ориентироваться в социально значимых ситуациях, ответственно относиться к собственным действиям;

– проводились типизации взаимоотношений и взаимодействия в криминальной ситуации преступника с жертвой;

– исследовались проблемы психологического и морального ущерба, нанесенного жертве, разрабатывались методы ее психологической реабилитации, создавались программы и центры социально-психологической помощи жертвам преступлений.

В настоящее время проблемы П.ж. исследуются в рамках уголовного права, процесса, криминалистики, криминологии. В отечественной науке наиболее активно исследовалась П.ж. половых посягательств. Объясняется это насущными потребностями юридической практики.

Психическое состояние жертвы половых преступлений может являться причиной ее неспособности правильно ориентироваться и произвольно действовать в сложившихся криминальных обстоятельствах. В отечественном судопроизводстве особенности психического состояния жертв исследуются судебно-психологической, комплексной психолого-психиатрической или психиатрической экспертизами.

В рамках исследований такого рода накоплен обширный материал о П.ж. половых преступлений. В основном это касается несовершеннолетних потерпевших. Эти исследования получили широкое распространения как в отечестве, так и за рубежом. По делам о половых преступлениях против малолетних и несовершеннолетних, где психически незрелая жертва часто оказывается единственным свидетелем совершенного, юристы издавна обращались за психологической помощью к специалистам. Принятие ГК РФ и УК РФ открывает более широкие перспективы для исследования П.ж. В частности, реализация декларируемого ст.151 и 1101 ГК РФ возмещения причиненного жертве морального вреда и возлагаемая на суд задача в материальном эквиваленте оценить характер и степень физических и нравственных страданий потерпевшего (с учетом конкретных обстоятельств дела и индивидуальных особенностей жертвы) потребует, вероятно, психологической поддержки. В связи с невосполнимостью материальными средствами (в ряде случаев) ущерба, понесенного жертвой, необходимо ставить вопрос и о создании соответствующих социально-психологических реабилитирующих центров.

**Лит.:**

*Франк Л.В.* Потерпевшие от преступления и проблемы советской виктимологии. Душанбе, 1977;

*Уэда К.* Преступность и криминология в современной Японии. М., 1989;

*Шнайдер Г.И.* Криминология. М., 1994;

*Инишаков С.М.* Зарубежная криминология. М., 1997.

*Коньшева Л.П.*

## **Психология уголовной ответственности**

**ПСИХОЛОГИЯ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ** – самостоятельное направление юридической психологии (частная теория), обслуживающее потребности законодательства (в том числе в разработке точных дефиниций) и формирование практики его применения; комплекс методологических и методических положений, связанных с механизмом

включения психологических знаний в процесс правотворчества и правоприменения.

Цель включения психологических знаний в процессы уголовно-правового регулирования – обеспечение максимально детализированного учета особенностей и состояний личности для определения условий и предпосылок уголовной ответственности, ее индивидуализации.

Психологические знания о системе "личность – преступное поведение – ответственность" необходимы прежде всего при разработке и применении понятий, институтов и норм уголовного права, связанных с:

- а) типовой моделью управляемого поведения в уголовно-релевантных ситуациях;
- б) основанными на ней условиями и предпосылками уголовной ответственности (возраст, вменяемость);
- в) границами уголовной ответственности в силу определенных свойств и состояний личности либо сложности ситуации (особые эмоциональные состояния, алкогольное или наркотическое опьянение, управление источником, повышенной опасности в экстремальных условиях и пр.);
- г) разграничением обоснованного риска, неосторожной вины. случая;
- д) общими началами индивидуализации наказания. включая степень осознания виновным отягчающих обстоятельств.

Понятийный аппарат П.у.б. связан с комплексом ее исследовательских задач, и в первую очередь с разработкой психологической характеристики предпосылок и меры уголовной ответственности. Речь идет о поведении в уголовно-релевантных ситуациях личности, в отношении которой решаются вопросы ответственности и наказания. Поэтому на первый план выдвигается понятие осознанно-волевого поведения. Соответственно, системообразующее значение приобретают понятия способности к такому (избирательному) поведению (с учетом наличия или отсутствия этой способности в каждом конкретном случае), а также свойства и состояния личности, влияющие на избирательность поведения в определенной ситуации. С помощью этих понятий истребуется комплекс профессиональных психологических знаний, необходимых законодателю и правоприменителю для конструирования и применения института предпосылок уголовной ответственности (вменяемость, достаточное возрастное развитие) и института общих начал дифференциации и индивидуализации наказания (личностные свойства и состояния, влияющие на степень ответственности за деяние). В свою очередь решение этих задач предполагает использование и системы детализирующих понятий – таких, как цель, мотив, особые психические состояния.

Процесс адаптации психологических понятий к нуждам юридической психологии (в том числе П.у.б.) происходит следующим образом. Во-первых, из всего класса случаев, охватываемых категориями общей психологии, выделяется гораздо более узкий круг, значимый именно для уголовно-правового регулирования. Например, из всего многообразия видов (модальностей) аффекта юридическую психологию интересуют аффект гнева и страха. Во-вторых, ограничивается круг изучаемых параметров определенного психологического явления. Например, понятие «личность» здесь используется с более ограниченным набором исследуемых качеств, нежели в общей психологии. В-третьих, нередко меняется характеристика значения и места того или иного психического явления по сравнению с аналогичными параметрами в общей психологии. Например, в общей психологии понятие аффекта рядоположено с другими понятиями, обозначающими чувства, переживания и пр. В рассматриваемой же частной теории, разрабатывающей психологические основы уголовной ответственности, понятию аффекта придается особое значение. В-четвертых, в ряде случаев значимыми оказываются те стороны предмета исследования, которые для общей психологии безразличны. Речь идет о постановке локальных исследовательских задач. Например, общепсихологические понятия "осознанно-волевого поведения", «аффект» и пр. имеют в виду актуальные состояния. Для юридической же психологии характерным и специфическим является ретроспективная оценка состояний. В-пятых, формирование понятийного аппарата

рассматриваемой теории включает широкое использование дихотомий, поскольку в соответствии с потребностями законодателя и правоприменителя приходится анализировать ситуации, связанные с исследованием психических процессов, состояний, свойств, имеющих противоположный знак (например, критичность – некритичность личности, рационализм – легкомыслие, сострадание-жестокость и др.).

Существуют различные варианты прямой и обратной связи юридической психологии и теории уголовного права применительно к П.у.о. Теория уголовного права и законодатель использует ряд понятий психологии в «готовом» виде. Речь идет, в частности, о понятиях мотива, цели, личности, аффекта, риска, уровня психического развития, осознания и др. Предложенная схема связи уголовного права и П.у.о. носит, конечно, условный характер, но она позволяет представить сам принцип функционирования механизма взаимодействия в этой сфере. Возможны и более сложные его формы. Во-первых, типичны ситуации, когда проблему, требующую профессиональных психологических знаний, обнаруживают не теория уголовного права и не законодатель, а следственная и судебная практика. Сюда можно отнести, например, проблему значительного отставания некоторых несовершеннолетних – участников общественно опасных действий – в психическом развитии, что делает их фактически недееспособными.

Представители юридической психологии обобщают «сигналы» практики о наличии проблемной ситуации: результаты обобщения в форме научных разработок или предложений представляются законодателю и теории уголовного права. В рассматриваемом примере результатом такого взаимодействия стало включение специальной нормы в УК РФ (ч. 3 ст. 20), которая предусматривает новое основание освобождения от уголовной ответственности. Во-вторых, возможен и вариант, когда разработка проблем, значимых для уголовно-правового регулирования, инициируется непосредственно юридической психологией (П.у.о.). Это отчетливо проявилось в последние годы, когда исходя из положений общей психологии обоснована необходимость учета в уголовном праве таких явлений, как ограничение или утрата избирательности поведения в экстремальной ситуации, аффект «аккумуляции», влияние старческого одряхления и т. д. Несмотря на кажущуюся разнородность этих ситуаций, их выявление имеет общую концептуальную основу: развитие личностного подхода в уголовном праве.

*Ситковская О.Д.*

## **Психопатологических причин преступности теория**

ПСИХОПАТОЛОГИЧЕСКИХ ПРИЧИН ПРЕСТУПНОСТИ ТЕОРИЯ – концепция, связывающая преступное поведение с психопатологией или умственной неполноценностью личности, происходящими из наследственной отягощенности. Исследования в этом направлении проводились еще в XIX в. такими учеными, как Ж. Эскироль, И. Рей, Р. Дагдейл. В начале XX в. теория преступника-слабоумного стала проявлением тенденции некоторых буржуазных ученых выдать слабоумие за решающую причину всех социальных зол: нищеты, бродяжничества, проституции, алкоголизма, преступности взрослых и несовершеннолетних, рецидивизма. Основу теории составило учение о наследственности, согласно которому душевные болезни неизбежно передаются через неизменяющуюся зародышевую плазму из поколения в поколение. Широкое распространение в этот период приобрела евгеника, требовавшая улучшения человеческой расы путем стерилизации и кастрации психически больных и вообще лиц с «плохой» наследственностью. Развитию этой теории способствовали также исследования генеалогии семей дегенератов, большинство членов которых были либо психически больными, либо преступниками, либо проститутками. Влияние социальной среды при этом не учитывалось, все объяснялось порочной наследственностью.

Кроме того, в этот период большое распространение получили различные тесты для определения умственных способностей людей, послужившие основой для попыток



установления процента слабоумных среди преступников. Американский криминолог, профессор университета в Огайо Г. Годдард с помощью этих методов определил признаки слабоумия у 70 % заключенных. В 1915 г. он опубликовал книгу «Преступник-имбецил», а в 1920 г. – "Способности человека и уровни умственного развития". В дальнейшем, развивая свои идеи, Годдард пришел к выводу, что каждый слабоумный является потенциальным преступником. По мнению сторонника этой теории Г. Уильямса, "низкий уровень умственного развития в большинстве случаев один является причиной преступности". Позиция сторонников этой концепции была подвергнута резкой критике со стороны многих психологов, социологов, криминологов, использовавших более точные научные методики. Результаты их исследований показали, что уровень интеллектуального развития преступников не ниже среднего уровня интеллектуальности, характерного для данного общества. Указанное научное направление практически всеми было признано бесперспективным.

**Лит.:**

*Решетников Ф.М.* Современная американская криминология. М.,1965;

*Кузнецова И.Ф.* Современная буржуазная криминология. М.,1974;

*Фоке З.* Введение в криминологию. М.,1935;

*Иниаков С.М.* Зарубежная криминология. М., 1997.

*Аргунова Ю.Н.*

## **Публичная оферта**

**ПУБЛИЧНАЯ ОФЕРТА**- адресованное неопределенному кругу лиц и содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных условиях с любым, кто отзовется. Юридические последствия признания предложения П.о. заключаются в том, что лицо, совершившее необходимые действия в целях акцепта оферты (например, приславшее заявку на соответствующие товары), вправе требовать от лица, сделавшего П.о., исполнения договорных обязательств.

## **Публичное обещание награды**

**ПУБЛИЧНОЕ ОБЕЩАНИЕ НАГРАДЫ** – гражданско-правовое обязательство, согласно которому лицо, объявившее публично о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной имущественной награды тому, кто совершит указанное в объявлении правомерное действие в назначенный в нем срок, обязано выплатить обещанную награду любому, кто совершил такое действие (например, отыскал утраченную вещь, сообщил лицу, объявившему о награде, необходимые сведения). Нормы о П.о.н. содержатся в гл. 56 ГК РФ.

По своей юридической природе П.о.н. является односторонней сделкой, носящей условный характер. Обещание должно быть адресовано именно неопределенному кругу лиц, в противном случае отношения будут носить уже договорный характер. Обещание может быть выражено в любой форме (письменно, устно, в печати, по телевидению и т. д.). Обязанность выплатить награду возникает при условии, что возможно установить, кем она обещана. Лицо, отозвавшееся на обещание, вправе потребовать его письменного подтверждения. В противном случае оно несет риск последствий непредъявления этого требования, если окажется, что в действительности объявление о награде не было сделано указанным в нем лицом.

Если в П.о.н. не указан ее размер (нередко в объявлениях содержатся фразы типа "вознаграждение гарантируется"), он определяется по соглашению с лицом, обещавшим награду, а в случае спора – судом. Обязанность выплатить награду возникает независимо от того, совершено ли соответствующее действие в связи со сделанным объявлением или независимо от него. Если действие, указанное в объявлении, совершено двумя или более

лицами и невозможно определить, кто из них сделал это первым, а также в случае, если действие совершено двумя или более лицами одновременно, награда между ними делится поровну или в ином согласованном между ними размере. Если иное не предусмотрено в объявлении о награде и не вытекает из характера указанного в нем действия, соответствие выполненного действия содержащимся в объявлении требованиям определяется лицом, публично обещавшим награду, а в случае спора – судом. Лицо, публично объявившее о выплате награды, вправе в такой же форме отказаться от данного обещания ("право отступления"), однако такой отказ не должен нарушать интересы потенциальных соискателей.

Поэтому ГК РФ содержит ряд случаев, в которых отказ невозможен:

а) если в самом объявлении предусмотрена или из него вытекает недопустимость отказа:

б) до истечения срока, установленного для совершения действия, за которое обещана награда;

в) если к моменту объявления об отказе одно или несколько отозвавшихся лиц уже выполнили указанное в объявлении действие.

Отмена П.о.н. не освобождает того, кто объявил о награде, от возмещения отозвавшимся лицам расходов, понесенных ими в связи с совершением указанного в объявлении действия (в пределах указанной в объявлении награды).

## Публичное право

ПУБЛИЧНОЕ ПРАВО (лат. *jus publicum*) – та часть системы действующего права, нормы которого направлены на защиту общего блага, связаны с полномочиями и организационно-властной деятельностью государства, с выполнением общественных целей и задач, в отличие от частного права (лат. *jus privatum*), которое защищает интерес личности, обеспечивает свободную самореализацию гражданина, право частной собственности и частного предпринимательства и основано на отношениях равноправных сторон. П.п. регулирует отношения государства, его органов с гражданами, общественными объединениями, хозяйствующими структурами, отношения между государственными органами. При этом орган государства выступает в качестве носителя властных (публичных) полномочий, обеспечивающих интересы всего общества, отдельных его социальных слоев, групп. В сфере П.п. властный орган может императивно предписывать определенные варианты поведения граждан и других субъектов права, требовать от них точного соблюдения предписаний законодательства, применять к нарушителям меры юридической ответственности. Для П.п. характерны регулирование с помощью императивных (категорических) норм, которые не могут быть изменены участниками правоотношений. Для публично-правовых отношений характерно неравноправие сторон. Одной из таких сторон обычно выступает государство либо его орган (должностное лицо), обладающие функцией веления.

Существование публичного и частного права как элемента гражданского общества – необходимая предпосылка ограничения и установления пределов вторжения государства в сферу личных имущественных и иных интересов:

– установления надежных способов защиты прав и законных интересов граждан, их объединений, частных хозяйственных структур;

– предотвращения подмены гражданско-правовых способов защиты субъективных прав личности административно-правовыми.

П.п. включает в себя такие – отрасли права, как конституционное (государственное), административное, финансовое, уголовное, уголовно-исполнительное, международное публичное, процессуальные отрасли.

Деление права на П.п. и частное впервые было признано в Древнем Риме. Известна формула римского юриста Ульпиана, что П.п. относится к положению римского государства,

а частное – к пользе отдельных лиц. Не все ныне существующие системы права строятся на таком разделении. Так, англосаксонская правовая система в отличие от континентальной правовой системы его не знает. Отсутствует оно и в традиционном мусульманском праве.

Советская официальная юридическая доктрина отвергла идею деления права на публичное и частное как не соответствующую природе нового строя, провозгласившего отмену частной и приоритет общественной (прежде всего государственной) собственности. Следствием этого стали широкое вмешательство государства в хозяйственную жизнь, ограничение прав личности в имущественных отношениях, запрет проявления частной инициативы, что привело к застою хозяйственной деятельности, неэффективности развития экономики. Высказанное в начале 20-х гг. при разработке ГК положение В.И. Ленина о том, что "мы ничего «частного» не признаем, для нас все в области хозяйства есть публично-правовое, а не частное", длительное время служило методологической основой для юридической теории и практики.

Ныне внедрение институтов рыночной экономики, признание права частной собственности и частного предпринимательства побуждают возродить идею о разделении права на публичное и частное, активно использовать ее в законодательной и правоприменительной деятельности.

Четко и абсолютно разделить публичное и частное право в принципе нельзя. В отраслях П.п. часто присутствуют элементы частного права, и наоборот. Так, в семейном праве, традиционно считающемся отраслью частного права, имеются такие публично-правовые институты, как порядок расторжения брака, лишение родительских прав. В трудовом праве также тесно сочетаются публично-правовые (расторжение трудового договора по инициативе администрации, наложение дисциплинарных взысканий) и частноправовые (заключение трудового договора, его расторжение по инициативе работника) элементы.

В современных государствах все больше проявляет себя тенденция к взаимному проникновению норм П.п. и частного права, что связано в первую очередь с возрастанием воздействия государства на экономические отношения. Рост социальной деятельности государства по охране прав личности, социальному обеспечению, регулированию цен побуждает использовать административно-правовые средства в тех сферах отношений, которые традиционно относились к частному праву. Создан институт обязательного договора, заключаемого по предписанию государственного органа. Расширяется административное регулирование предпринимательской и торговой деятельности. С другой стороны, возрастание роли государства в организации работы промышленных, торговых, строительных и иных предприятий, в первую очередь тех, которые находятся в собственности государства, расширяет использование частноправовых институтов и средств в хозяйственной деятельности такого рода предприятий.

*Пиголкин А.С.*

## **Публичность судопроизводства**

**ПУБЛИЧНОСТЬ СУДОПРОИЗВОДСТВА** – принцип (руководящее начало) отечественного уголовного процесса, означающий, что защита граждан от преступных посягательств, борьба с преступностью являются обязанностью государственных правоохранительных органов. В УПК этот принцип выражен в ст. 3: "Суд, прокурор, следователь и орган дознания обязаны в пределах своей компетенции возбудить уголовное дело в каждом случае обнаружения признаков преступления, принять все предусмотренные законом меры к установлению события преступления, лиц, виновных в совершении преступления, и к их наказанию". УПК (ст. 108) в числе поводов и оснований к возбуждению уголовного дела предусматривает наряду с заявлениями и письмами граждан сообщения общественных организаций, предприятий, учреждений и должностных лиц, сообщения печати, явку с повинной, а также непосредственное обнаружение органом дознания,

следователем, прокурором или судом признаков преступления.

Таким образом, гражданин, пострадавший от преступления, не обязан сам добиваться привлечения к ответственности и изобличать виновного – это обязанность государственных органов, хотя, вполне естественно, эффективность их деятельности существенно возрастает при активном содействии жертв преступлений или граждан – очевидцев преступных посягательств. Нарушением принципа публичности являются случаи сокрытия преступлений от учета, необоснованный отказ в возбуждении уголовного дела, несвоевременное возбуждение дела, ведущее к утрате доказательств, и т. п.

П.с. допускает ряд исключений. Так, дела частного обвинения (умышленные легкие телесные повреждения, побои, клевета и оскорбления без отягчающих обстоятельств) возбуждаются не иначе как по жалобе потерпевшего и подлежат прекращению в случае его примирения с обвиняемым (ст. 115, 116, 129, 130 УК РФ). Выделяется категория дел частного-публичного обвинения (ст. 131, 146, 147) – дела об изнасиловании без отягчающих обстоятельств, незаконном использовании объектов авторского права без причинения имущественного ущерба, отдельные случаи нарушения изобретательского права, которые возбуждаются по жалобе потерпевшего, но прекращению за примирением сторон не подлежат.

В связи с принятием УК РФ в УПК введена статья о прекращении уголовного дела в отношении лица, впервые совершившего преступление небольшой тяжести, если оно примирилось с потерпевшим и загладило причиненный потерпевшему вред (ст. 9 УПК). Введена новая статья в УПК (27), предусматривающая возбуждение уголовных дел о преступлениях против интересов службы в коммерческих и иных организациях (гл. 23 УК РФ) не иначе как по заявлению руководителя коммерческой организации или с его согласия. Включены и иные элементы диспозитивности, ограничивающие действие П.с. Так, от воли потерпевшего, как правило, зависит рассмотрение вопроса о возмещении ему причиненного преступлением ущерба, рассмотрение дела судом присяжных при отказе прокурора от обвинения и т. п. Однако все эти нормы не могут вести к ограничению прав потерпевшего или навязыванию ему способов действия, противоречащих его воле и интересам.

*Бойков А.Д.*

## **Публичный договор**

**ПУБЛИЧНЫЙ ДОГОВОР** – договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т. п.) (ст. 426 ГК РФ).

Для П.д. характерно, что одной из сторон всегда является коммерческая организация, занимающаяся предпринимательской деятельностью. Эта деятельность является публичной – коммерсант обращается с предложением воспользоваться плодами его деятельности к неопределенному кругу лиц. Как правило, такое предложение имеет характер публичной оферты. Условия П.д. должны быть одинаковы для всех лиц, пожелавших воспользоваться предложением коммерсанта. Коммерсант по общему правилу не может оказывать предпочтение одному лицу перед другим по поводу заключения П.д. и его условий. Льготы и предпочтения для отдельных категорий потребителей могут быть установлены законом или иными нормативными актами. Отказ коммерсанта от заключения П.д. при наличии возможности удовлетворить требования клиента не допускается. Если коммерсант уклоняется от заключения П.д., другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор в соответствии с п. 4 ст. 445 ГК РФ. В связи с тем, что П.д. большей частью предназначены для обслуживания интересов граждан-потребителей, законом предусмотрена возможность издания Правительством РФ правил, обязательных для

сторон при заключении и исполнении П.д., - типовых договоров, положений и пр. Таковы Правила бытового обслуживания населения в РФ, утвержденные Правительством РФ 15 августа 1997 г.

Во второй части ГК РФ к П.д. отнесены: договор купли-продажи (ст. 492), договор проката (ст. 626), договор бытового подряда (ст.730), договор перевозки транспортом общего пользования (ст. 789), договор банковского вклада, по которому вкладчиком является гражданин (ст. 834), договор хранения в ломбарде вещей, принадлежащих гражданину (ст. 919).

Гражданское право иностранных государств не знает П.д. в том виде, в каком они представлены в ГК РФ. Тем не менее практически он существует и используется достаточно широко. Применяются типовые договоры, «формуляры», которые нельзя трактовать только как договоры присоединения, так как они способствуют установлению равных условий для всех «присоединяющихся». Еще в прошлом веке в законодательном или административном порядке была установлена обязательность для железных дорог заключения договоров перевозки с клиентурой на равных условиях для всех грузоотправителей.

*Залеский В.В.*

## **Публичный конкурс**

ПУБЛИЧНЫЙ КОНКУРС – разновидность односторонней сделки, совершенной под условием. Это означает, что обязательства по такой сделке возникают у лица, объявившего о П.к.

П.к. регулируется нормами ГК РФ (ст. 1057–1061), которые устанавливают следующие важнейшие положения. П.к. может быть направлен только на достижение общественно полезных целей, а в объявлении на проведение П.к. должны содержаться как минимум сущность задания, критерии и порядок оценки работ, место и срок их сдачи, размер и форма награды, порядок и сроки объявления результатов П.к.

П.к. – разновидность публичного обещания награды, сутью которого является выплата вознаграждения лицу, совершившему правомерное действие, указанное в объявлении.

Несмотря на появление в ГК РФ двух глав, которые непосредственно посвящены регулированию сходных правоотношений, некоторые связанные с П.к. вопросы вызывают определенные затруднения. Так, лицо, объявившее конкурс, может не выплачивать сумму вознаграждения лицу, которое выполнило работу вне связи с конкурсом, в том числе до объявления о П.к. (если лицо сможет это доказать). Видимо, в подобных случаях, как и при выплате вознаграждения лицу, фактически предоставившему информацию, но не знавшему на момент предоставления об обещании награды, возможно возникновение трудностей процессуального порядка (доказывания). Указанное обстоятельство имеет особую важность, если учесть, что предметом П.к. может быть создание предметов науки, в том числе объектов интеллектуальной собственности.

Необходимо обратить внимание и на следующее обстоятельство: лица, объявившего о проведении П.к., предметом которого было создание объектов интеллектуальной собственности, не возникает непосредственного права на использование подобных объектов при выплате награды победителю П.к. У него возникает лишь преимущественное право заключить с создателем произведения (победителем П.к.) договор на право использования произведения. Естественно, что в подобных случаях к П.к. могут быть применимы положения ГК РФ о заключении сделок на торгах (ст. 447–449).

*Мельник Д.Ю.*

## **Пытки**

ПЫТКИ – любое действие, посредством которого человеку намеренно причиняется сильная боль или страдание, физическое или умственное, со стороны официального лица или

по его подстрекательству с целью получения от него или от третьего лица информации или признаний, наказания за его действия, которые он совершил или в совершении которых подозревается, или запугивания его или других лиц (ст. 1 приложения к "Декларации о защите всех лиц от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания" от 9 декабря 1975 г.). В это определение не включается боль или страдания, которые возникают в результате законных санкций, неотделимы от этих санкций или вызываются ими случайно. П. запрещены конституциями и законами практически всех государств современного мира, в том числе Конституцией РФ.

Появление П. связано с возникновением «инквизиционной» формы уголовного процесса, характеризующейся бесправием обвиняемого. Неизвестные древнерусскому праву, в Московском государстве П. стали применяться с XIV в. под влиянием монголо-татарского уголовного законодательства. Особый размах практика применения П. достигла при Иване Грозном. По религиозным и государственным преступлениям П. применялась ко всем подозреваемым без исключения. Пытать стали даже по некоторым гражданским делам. Порядок проведения пытки регламентировался Указом 1673 г., который предусматривал трехкратную П. огнем и кнутом (на дыбе). При Петре I признание вины, даже полученное под пыткой, признавалось "лучшим свидетельством всего света". Можно было пытать и свидетеля, когда тот "в больших и важных гражданских делах оробеет или смутится, или в лице изменится..". Незадолго до смерти Петр I своим Указом "О форме суда" в 1723 г. ввел состязательный процесс, гласность и устность по всем делам, за исключением дел об измене, злодействе, оскорблении императора и бунте. Но практика не пошла полиции полной отмены П. При Екатерине II обвиняемого подвергали П., если суд не смог собрать уличающих его доказательств. Только судебная реформа 1864 г. положила конец П. на предварительном следствии. Судебные уставы четко регламентировали процессуальный порядок расследования и рассмотрения дел в судах. Были провозглашены и применялись на практике демократические принципы правосудия: устность, гласность, состязательность, право обвиняемого на защиту, презумпция невиновности. Была отменена система формальных доказательств, судебная власть отделена от обвинительной, введен институт присяжных заседателей, независимой адвокатуры. Провозглашалось равенство всех граждан перед законом.

Практика применения П. возобновилась сразу же после Октябрьской революции 1917 г. и создания ВЧК. Официально П. оставались вне закона. Особенно массовый и изощренный характер применение П. носило в период "красного террора" 1918–1921 гг. и во время репрессий 1934–1953 гг., когда оно было санкционировано секретными партийными директивами.

Нормы о запрете П. включены во Всеобщую декларацию прав человека 1948 г. Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 г., в конвенции о защите жертв войны, о борьбе с геноцидом, апартеидом, рабством и т. п. 10 декабря 1984 г. Генеральная Ассамблея ООН приняла Конвенцию против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания. Этим актом мировое сообщество раз и навсегда под страхом уголовного наказания наложило запрет на практику применения П. П. отнесены к тяжким преступлениям.

В Конвенции указаны все признаки П. как международного преступления: объект посягательства (неприкосновенность личности), объективная сторона преступления (причинение лицу сильной боли, физического или нравственного страдания), субъект преступления (государственное должностное или официальное лицо), а также субъективная сторона деяния (умышленная вина и цель – получение сведений, признаний, наказание, запугивание, принуждение к определенным действиям и т. п.). Никакие обстоятельства, будь то состояние войны, чрезвычайное положение, угроза вооруженного конфликта, внутренняя политическая нестабильность, приказ вышестоящего начальника или органа власти не могут служить оправданием П.

Для предупреждения П. каждое государство взяло на себя обязательства обеспечить,

чтобы материалы о запрещении П. в полной мере были включены в учебные программы подготовки работников правоохранительных органов, гражданского, военного, медицинского персонала и других лиц, связанных с содержанием лиц под стражей или обращению с ними. Конвенция предусматривает выдачу лиц, применяющих П. В случае отказа или невозможности выдачи преступников, государство, на территории которого обнаружено лицо, применявшее П., обязано осуществить расследование и судебное разбирательство на определенных Конвенцией условиях. Для контроля за выполнением норм Конвенции создан Комитет против пыток, в который государства-участники раз в 4 года представляют доклады о мерах, принятых во исполнение положений Конвенции.

В УК РФ выключена только статья "Принуждение к даче показаний", которая за это деяние, соединенное с применением насилия, издевательств или П., предусматривает лишение свободы на срок от 2 до 8 лет.

*Панов В.П.*

## "Р"

### Работник

**РАБОТНИК** – физическое лицо, вступившее в трудовые правоотношения с работодателем и являющееся стороной трудового договора (контракта). Необходимое условие участия в трудовых правоотношениях – дееспособность лица и достижение им определенного возраста (см. Невершеннолетние работники). Основные права и обязанности Р. определены КЗоТ. При приеме на работу не допускаются дискриминационные ограничения в зависимости от пола, расы, национальности, языка, социального происхождения, имущественного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств, не связанных с деловыми качествами Р. (ст. 37 Конституции РФ, ст. 16 КЗоТ).

Иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в РФ правами и несут обязанности наравне с гражданами РФ, в том числе и в трудовых правоотношениях (ст. 62 Конституции РФ). Каждый Р. имеет право на безопасные условия труда (см. *Охрана труда*), отдых и социальное обеспечение в соответствии с установленными нормами, объединение в профсоюзы, судебную защиту своих прав. Р. обязан добросовестно выполнять установленные нормы труда, соблюдать трудовую дисциплину, бережно относиться к имуществу предприятия (ст. 2 КЗоТ). КЗоТ и другие нормативные акты определяют также особенности регулирования трудовых правоотношений отдельных категорий Р. (несвершеннолетних, женщин, инвалидов, совмещающих работу с обучением и др.).

*Бараташвили В.В.*

### Работодатель

**РАБОТОДАТЕЛЬ** – юридическое или физическое лицо, предоставляющее работу и являющееся стороной по трудовому договору (контракту). Полномочия юридического лица на заключение трудовых договоров вытекают из его общей правоспособности (ст. 49 ГК РФ) и, как правило, фиксируются в уставе (положении) конкретного предприятия, учреждения, организации. Физическое лицо может выступать в качестве Р. как для осуществления предпринимательской деятельности без образования юридического лица, так и для удовлетворения личных потребностей (например, когда на работу принимается домработница, личный водитель, личный секретарь). И в том и в другом случае Р. подлежит регистрации в качестве плательщика страховых взносов в Пенсионный фонд, Фонд социального страхования, Фонд обязательного медицинского страхования. Требования законодательства РФ распространяются на всех Р., независимо от организационно-правовой

формы и формы собственности.

Основные обязанности Р. по трудовому договору:

- предоставление работнику рабочего места и возможности выполнения обязанностей по специальности, квалификации, должности, предусмотренных договором;
- обеспечение здоровых и безопасных условий труда;
- предоставление установленных льгот и компенсаций;
- своевременная выплата заработной платы.

*Бараташвили В.В.*

## **Работорговля**

см. *Рабство* .

## **Рабочее время**

РАБОЧЕЕ ВРЕМЯ – 1) установленное законодательством или в соответствии с ним необходимое количество часов и минут в день, неделю и другой календарный период, которое работники обязаны трудиться на предприятии или в учреждении (например, в ст. 42 КЗоТ установлено, что нормальная продолжительность Р.в. не может превышать 40 ч в неделю; в ч. 2 ст. 46 КЗоТ сказано, что при 6-дневной рабочей неделе продолжительность ежедневной работы не может превышать 7 ч при недельной норме 40 ч, 6 ч – при норме 36 ч и 4 ч – при норме 24 ч);

2) часть календарного времени(дни, часы), в течение которого работник обязан находиться на своем рабочем месте и выполнять порученную работу в соответствии с установленным графиком (при сменной работе – ст. 51 КЗоТ РФ), распорядком либо сверх этого времени (при сверхурочной работе – ст. 55 КЗоТ, при работе в выходные дни – ст. 63 КЗоТ);

3) фактически проработанное время, в течение которого работник согласно графику, правилам внутреннего трудового распорядка, а также вне их по распоряжению или с ведома администрации действительно находился на определенном ему рабочем месте и выполнял трудовые обязанности (см. также *Сокращенное рабочее время* ).

*Никитина И.В.*

## **Рабочее место**

РАБОЧЕЕ МЕСТО – место выполнения работником функций, обусловленных трудовым договором. Администрация предприятия, учреждения, организации обязана обеспечивать надлежащее техническое оборудование всех Р.М. и создавать на них условия работы, соответствующие установленным правилам и нормам техники безопасности и производственной санитарии. Однако и при отсутствии таких нормативов соблюдение безопасных условий труда на каждом Р.М. - обязанность администрации (ст. 143 КЗоТ).

Более детальные требования к организации Р.М. содержатся в государственных и отраслевых стандартах, санитарных правилах и нормах, гигиенических нормативах, строительных нормах и правилах и т. п. (постановление Правительства РФ от 12 августа 1994 г. № 937 "О государственных нормативных требованиях по охране труда в Российской Федерации"). Законодательство РФ по вопросу организации Р.М. отвечает нормам конвенций МОТ.

*Бараташвили В.В.*

## **Рабство**

РАБСТВО – один из древнейших правовых институтов, представляющий собой право



собственности (частного лица, общины, государства) на человека как на вещь. Обычными атрибутами Р. были торговля рабами и внеэкономическое принуждение к труду. Часто господство над личностью раба включало в себя право рабовладельца произвольно применять к нему любое наказание вплоть до смертной казни. Зародившись на стадии разложения первобытно-общинного строя, Р. достигло в некоторых обществах (Древняя Греция, Древний Рим) такого развития, что позволило некоторым ученым говорить о существовании особой экономической формации – рабовладельческого строя.

Источники Р. составляли:

- иноплеменники, захваченные в плен во время войн или предпринимаемых с этой целью операций (набеги, пиратство и т. п.);
- соплеменники, обращенные в Р. за неуплату долгов, за преступления и т. д.;
- естественный прирост рабов; работорговля.

Начальной формой Р. было патриархальное Р. связанное с натуральным видом хозяйства и характеризовавшееся тем, что рабы входили во владевшую ими семью, жили обычно под одной крышей с хозяином, но выполняли более тяжелую работу. Патриархальное Р. существовало в той или иной степени у всех народов мира при переходе их к классовому обществу. В Древней Греции и в Древнем Риме Р. носило массовый характер, а рабский труд стал основой хозяйства. Здесь бесправное положение раба приобрело абсолютный характер, раб признавался не личностью, а "говорящим орудием". Экономическая неэффективность рабского труда в конце концов (к IV в.) заставила римлян внести коррективы в положение рабов – им стал предоставляться пекулий, т. е. определенное имущество (земельный участок, мастерская, лавка и т. п.), часть дохода от которого они должны были отдавать хозяину.

В период раннего средневековья в возникших на территории Римской империи «варварских» государствах (особенно в государстве остготов в Италии и вестготов в Испании) Р. играло все еще заметную, но уже не ведущую роль в хозяйстве. Значительная часть рабов "сидела на земле", платя господину оброк, и постепенно сливалась с обедневшим слоем крестьян-общинников в группу феодально-зависимого крестьянства. К XIII в. в большинстве стран Западной Европы Р. фактически исчезает, однако в городах Средиземноморья (особенно в Венеции и Генуе) широкая торговля рабами (перепродажа их из Турции в Северную Африку) продолжалась до XVI в. В Византии процесс изживания Р. завершился только в конце XI–XII вв. путем слияния рабов с зависимым крестьянством. У германцев и славян Р. было распространено преимущественно в патриархальной форме; на Руси существовало еще в IX–XII вв. в виде холопства.

В крупнейших странах Востока – Китае, Индии и др. – Р. в его патриархальной форме сохранилось вплоть до развития там капиталистических отношений, а иногда существовало и наряду с ними. Основным его источником в средние века здесь было долговое Р. Кроме того, в Китае в рабов превращали государственных преступников и членов их семей. Довольно широкий размах приобрело Р. и в мусульманских странах Ближнего и Среднего Востока. Поскольку исламская религия запрещала обращать в Р. мусульман, то основным источником поступления рабов были захват «неверных» во время многочисленных войн и покупка на рынках стран Европы, Азии и Африки.

Новый этап широкого распространения (с XVI в.) Р. в странах Азии, Африки и Америки связан с колониальным плантационным хозяйством. В качестве рабов выступали почти исключительно чернокожие африканцы, захваченные специальными экспедициями работорговцев. Наибольшего размаха Р. достигло в XVII–XIX вв.

Отмена колониального Р. была связана как с падением его экономической эффективности, так и с общественным движением в странах-метрополиях против этого позорного явления. Великая французская революция провозгласила отмену Р. в 1793 г. Однако во французских колониях этот акт был проведен в жизнь по существу лишь в 1848 г. Великобритания юридически отменила Р. в 1807 г., но фактически вплоть до 1833 г. Р. в английских колониях сохранялось. В 50-х гг. XIX в. объявила об отмене Р. Португалия, а в

60-х гг. – большинство государств Американского континента. В США Р. было отменено в 1863 г. в результате Гражданской войны 1861–1865 гг. между Северными и Южными (рабовладельческими) штатами. У арабов Центральной и Южной Аравии и в некоторых странах Африки (Эфиопии, Нигерии и др.) Р. сохранялось и в XX в. Так, в Эфиопии оно было официально отменено только в 1930 г.

В настоящее время Р. в его классическом, узаконенном виде практически не встречается в мире, однако это не означает исчезновения проблемы содержания людей в рабском состоянии вообще. По данным ЭКОСОС ООН 1982 г., проблема Р. до настоящего времени не решена. В Саудовской Аравии, например, численность рабов составляет около 250 тыс., из них 60 % – иностранцы, проданные в Р. Поэтому борьба с Р. сохраняет актуальность.

Современное между народное право признает Р. преступлением международного характера, посягающим на личные права человека. Первые международные соглашения касались борьбы с торговлей рабами. Среди них Венский конгресс 1815 г., Ахенский конгресс 1818 г.

В 1885 г. 16 государств на Берлинской конференции подписали Генеральный акт о Конго, который подтвердил международно-правовой запрет Р. Комплекс конкретных мер по искоренению Р. предусматривался Генеральным актом, подписанным в 1890 г. на Брюссельской конференции. Государства взяли на себя обязательства принять законы об уголовной ответственности за Р., учредить специальные органы по борьбе с ним, установить надзор в портах и т. п. Первые универсальные международные соглашения об искоренении Р. появились только в XX в. Среди них подписанная 38 государствами в 1926 г. Конвенция о рабстве, участником которой являлся и СССР. Здесь дается определение Р. как "состояния или положения человека, над которым осуществляются атрибуты права собственности или некоторые из них". И далее: "Торговля невольниками включает всякий акт захвата, приобретения или уступки человека в целях продажи его в рабство: всякий акт уступки путем продажи или обмена невольника, приобретенного в целях продажи или обмена, равно как и вообще всякий акт торговли или перевозки невольника".

Конвенция впервые обратила внимание на опасность принудительного или обязательного труда, который может привести к созданию положения, аналогичного Р. Государства обязались применять такой труд только в общественных целях (ликвидация последствий различных стихийных бедствий, аварий и катастроф и др.). Там же, где обязательный труд применяется как каторжные или исправительные работы либо другие виды уголовного наказания по приговору суда, а равно на военной службе, государства "постараются постепенно и в возможно короткий срок положить ему конец".

После второй мировой войны борьба с Р. ведется уже в рамках ООН. При ЭКОСОС был создан специальный комитет по вопросам Р., который после соответствующих исследований установил существование Р. в различных странах как в неприкрытой, так и в завуалированной форме. В принятой ООН в 1948 г. Всеобщей декларации прав человека подчеркивалось, что "никто не должен содержаться в рабстве или подневольном состоянии; рабство и работорговля запрещаются во всех их видах".

В 1956 г. Женевская конференция представителей 43 государств одобрила Дополнительную конвенцию об упразднении рабства, работорговли и институтов и обычаев, сходных с рабством. Само название Конвенции свидетельствует о существенных дополнениях Конвенции 1926 г. Р. в его классическом виде постепенно исчезает, модифицируясь в обычаи и институты, сходные с ним по своей сущности. Поэтому в Дополнительной конвенции особое внимание уделено борьбе с такими явлениями, квалификация которых уточняется в целом ряде других международных соглашений.

К ним отнесены:

а) продажа детей и эксплуатация детского труда. От обычного общеуголовного преступления это деяние отличается своей субъективной стороной, преследуя цель продать ребенка людям (в том числе и в другие страны), которые будут использовать его в качестве

бесплатной рабочей силы, лишат собственного имени и основных прав человека. Сюда же относятся факты передачи за вознаграждение родителями или опекунами своих детей в услужение состоятельным лицам;

б) обращение в домашнее рабство женщин. Дополнительная конвенция запрещает покупку невесты, а также передачу ее другому лицу за вознаграждение или иным образом. в том числе по наследству. Государства обязались отменить допускающие такое положение законы и обычаи, привлекать виновных к ответственности, установить минимальный брачный возраст, поощрять регистрацию браков, получение согласия женщины на вступление в брак и др.;

в) долговая кабала – форма экономического Р., т. е. "положение или состояние, возникающее вследствие заклада должником в обеспечение долга своего личного труда или труда зависимого от него лица, если надлежаще определяемая ценность выполняемой работы не засчитывается в погашение долга или если продолжительность этой работы на ограничена и характер ее не определен". Следовательно, обычный труд в погашение долга не запрещен;

г) крепостное состояние, "при котором пользователь обязан по закону, обычаю или соглашению жить и работать на земле, принадлежащей другому лицу, и выполнять определенную работу для такого лица или за вознаграждение, или без такового и не может изменить свое состояние". Данное определение означает, что крепостная кабала относится только к крестьянству. Крепостное состояние не может быть оправдано национальным законодательством. Поэтому государства-участники обязались установить за него уголовную ответственность.

Преступлением международного характера является и перевозка рабов на морских судах. Статья 99 Конвенции ООН по морскому праву 1982 г. обязывает государства принимать эффективные меры борьбы с этими преступлениями. При этом "раб, нашедший убежище на судне, под каким бы флагом это судно ни плавало, фактически свободен". Если есть основания подозревать, что судно занимается работорговлей, то оно в установленном порядке может быть остановлено и подвергнуто досмотру.

УК не содержит упоминаний о Р. и работорговле, несмотря на то что является участником всех соглашений по этому вопросу, а о фактах Р. и подневольного состояния отдельных лиц в РФ неоднократно сообщалось в СМИ.

*Панов В.П.*

## **Равенство всех перед законом и судом**

РАВЕНСТВО ВСЕХ ПЕРЕД ЗАКОНОМ И СУДОМ – общеправовой принцип демократического государства, исключая существование особых законов и судов для привилегированных сословий и социальных групп. Статья 19 Конституции РФ гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина перед законом и судом. Положения Конституции РФ в полной мере распространяются на деятельность по отправлению правосудия и потому находят отражение в процессуальном законодательстве (УПК, АПК, ГПК).

Установленный законодательством особый порядок привлечения к уголовной ответственности депутатов, судей, прокурорских работников и некоторых других должностных лиц рассматривается как дополнительная гарантия обеспечения условий надлежащего отправления их профессиональных обязанностей, но не как правовая льгота, выводящая их из-под действия данного принципа (см. также *Равноправие граждан* ).

*Бойков А. Д.*

## **Равное гражданство**

РАВНОЕ ГРАЖДАНСТВО – в конституционном праве ряда стран принцип, в соответствии с которым граждане обладают равными правами, свободами и обязанностями

независимо от оснований (способов) приобретения гражданства. Согласно ст. 6 Конституции РФ гражданство в РФ является «единым» и «равным». Это означает, что все лица, состоящие в гражданстве РФ, имеют одинаковый конституционно-правовой статус, обладают в равной мере правами, свободами, несут обязанности. В целом ряде государств натуральные (прирожденные) граждане обладают более широкими правами, чем натурализованные. Так, в США, Эстонии, на Филиппинах президентом государства может быть только гражданин по рождению, в Румынии и Эстонии натурализованные граждане, в отличие от граждан по рождению, могут быть в ряде случаев лишены гражданства и т. д.

*Авакьян С.А.*

### **Равное избирательное право**

**РАВНОЕ ИЗБИРАТЕЛЬНОЕ ПРАВО** – принцип, означающий, что все избиратели участвуют в выборах на равных основаниях и не имеют никаких преимуществ друг перед другом; их голоса равны, так же как и возможности осуществления избирательного права. Р.и.п. обеспечивается тем, что каждый избиратель включается только в один избирательный список и голосует лишь один раз. В зависимости от вида выборов он может иметь один голос или два голоса. Например, на выборах в ГД избиратель имеет два голоса, т. е. получает на избирательном участке два избирательных бюллетеня. Один он использует по территориальному одномандатному избирательному округу, второй – по спискам избирательных объединений, блоков. Но эти два голоса имеет любой избиратель, в чем и проявляется Р.и.п. Принцип Р.и.п. обеспечивается также равной или примерно равной численностью избирательных округов, т. е. количеством избирателей, приходящихся на одного депутата. Но как раз в этой части Р.и.п. имеет серьезные проблемы. Например, при выборах депутатов в ГД по одномандатным избирательным округам они образуются с равным числом избирателей в пределах одного субъекта РФ. Следовательно, уже допустимо неравенство по численности избирателей в различных субъектах. Кроме того, законодательство допускает даже в пределах одного округа взаимное отклонение числа избирателей до 10 %, а в труднодоступных и отдаленных районах – до 15 %. Р.и.п. проявляется и в том, что при избрании депутатов одного и того же представительного органа требуется одинаковый процент участия избирателей, чтобы выборы считались состоявшимися, и применяется один и тот же способ определения их результатов.

*Авакьян С.А.*

### **Равноправие граждан**

**РАВНОПРАВИЕ ГРАЖДАН** – один из основополагающих принципов конституционализма и элемент демократии, означающий официально признаваемое равенство граждан (подданных) перед государством, законом, судом, т. е. равенство прав, свобод и обязанностей граждан одного государства независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств (ст. 19 Конституции РФ). Принцип Р.г. был выдвинут в эпоху буржуазных революций, сменив сословные отношения феодального общества. Конституционная доктрина современных государств все же признает возможность существования некоторых различий в правах и обязанностях граждан, имеющих естественный характер: например, обязанность проходить военную службу в большинстве государств мира возлагается только на граждан мужского пола, особые конституционные права в последние десятилетия стали закрепляться за инвалидами, детьми, представителями малочисленных коренных народов и т. п.

Исходя из Конституции РФ, можно выделить несколько аспектов Р.г.:

– человека с человеком;

- женщины и мужчины;
- национальное.

Во многих аспектах можно также говорить о равноправии независимо от гражданства, поскольку многие права и свободы гарантируются в РФ любой личности (это отражается формулой "все равны перед законом и судом", а также словами "каждый имеет право", "каждому гарантируется", которые используются в ряде конституционных норм).

Не следует путать Р. г. и фактическое равенство. С помощью норм права в целом и конституционного права можно гарантировать именно Р.г., т. е. равное положение любой личности перед законом, равные права, свободы и обязанности. Фактическое же равенство или неравенство людей в жизни зависит от их материального положения, занятий, сознания, психологии и т. д. Например, из закрепления за каждым права частной собственности, свободы предпринимательской деятельности (ст. 26–27 Конституции РФ) вполне допустимы разные уровни личного богатства людей, социальное расслоение общества. Но дело именно в том, что Конституция РФ дает любому человеку равные возможности реализации указанных прав и свобод, а уж кто и как их использует – зависит от конкретного индивида. Но добившись какого-то материального благополучия, человек не может его использовать в ущерб другим, поэтому Конституция РФ гласит, что запрещаются любые формы ограничения прав граждан, в частности по признакам социальной принадлежности.

Идея Р.г. находит свое выражение и в нормах других отраслей права. Прежде всего это проявляется в наделении граждан одинаковым объемом соответствующих прав, свобод и обязанностей;

- если вводятся ограничения, то они также одинаковы для всех;
- гарантии реализации прав, свобод и выполнения обязанностей тоже равны.

Повышенное внимание законодательства к отдельным категориям лиц (дети, инвалиды, ветераны и др.) является не нарушением принципа Р.г., а осуществлением РФ как социальным государством своей социальной функции.

*Авакьян С.А.*

## **Равноправие мужчин и женщин**

*см. Равноправие граждан .*

## **Радикальная криминология**

*см. Критическая криминология .*

## **Разбой**

**РАЗБОЙ** – нападение в целях хищения чужого имущества, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия (ст. 162 УК). Под нападением следует понимать агрессивное противоправное действие, выражающееся в физическом воздействии на личность. Нападение может быть совершено и открыто, и скрыто от потерпевшего (нанесение удара сзади). Как нападение следует также рассматривать приведение потерпевшего в бессознательное состояние путем применения опасных для жизни и здоровья ядовитых или психотропных веществ. Разбойное нападение считается оконченным при применении насилия независимо от того, было ли изъято имущество или нет. Состав Р. также образует применение насилия в процессе изъятия имущества или после него. Р. имеет место при угрозе применения насилия, т. е. при психическом насилии. Оно выражается в создании для потерпевшего непосредственной опасности немедленного применения насилия. В случае применения указанного насилия не обязательно должны наступать тяжкие последствия – достаточно реальной опасности для жизни или здоровья.

По характеру насилия Р. следует отличать от насильственного грабежа. Насилие при грабеже не должно представлять опасности для жизни и здоровья потерпевшего и выражается в побоях, причинении легкого вреда здоровью, а также в иных насильственных действиях, связанных с причинением физической боли либо с ограничением свободы. Такого рода действия предусмотрены ст. 115 УК (умышленное причинение легкого вреда здоровью) и ст. 116 УК (побои). При разбойном нападении физическое насилие должно выражаться как минимум в умышленном причинении средней тяжести вреда здоровью (ст. 112 УК).

Квалифицирующие признаки Р. в основном аналогичны квалифицирующим признакам грабежа, за исключением двух:

- а) применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия (см. *Оружие*);
- б) причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего.

К оружию относятся любые предметы, которые могут быть использованы при разбойном нападении, если их применением мог быть причинен тяжкий вред здоровью. Однако нападение с имитацией оружия, если им нельзя было причинить такого вреда, не может квалифицироваться как вооруженный Р. Применение газового оружия при нападении квалифицируется как вооруженный Р., если будет установлено, что газ по своему составу представляет угрозу для жизни и здоровья. Р. с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего не требует дополнительной квалификации по ст. 111 УК (умышленное причинение тяжкого вреда здоровью), т. е. причинение тяжкого вреда здоровью охватывается составом данного преступления. Если в результате Р. наступила смерть потерпевшего, то это должно квалифицироваться в зависимости от формы вины. При умышленном причинении смерти потерпевшему Р. квалифицируется по совокупности преступлений с применением п. «з» ч. 2 ст. 105 УК (убийство, сопряженное с Р.). Неосторожное причинение смерти потерпевшему при Р. не требует дополнительной квалификации.

*Шмаров И. В.*

## **Развод (расторжение брака)**

РАЗВОД (расторжение брака) – правовая форма прекращения брака при жизни супругов. Р. является актом, прекращающим на будущее время (за изъятиями, предусмотренными в законе) правоотношения между супругами, возникшие из юридически оформленного брака. Фактическое прекращение брака не считается его юридическим расторжением. Р. должен быть произведен и оформлен в установленном законом порядке.

Законодательное регулирование процедуры и оснований предоставления Р. существенно разнилось в зависимости от эпохи. На Древнем Востоке – у евреев, вавилонян, китайцев, японцев – Р. был распространен как одностороннее отвержение жены. Следы такого положения наблюдаются и в раннем греческом и римском праве. Постепенно, однако, свободное право отвержения начинает ограничиваться требованием серьезных оснований (нарушение супружеской верности, бесплодие жены, порочная жизнь). В Древнем Риме в классический период Р. признавался гражданской сделкой. Причем эта сделка не требовала специальной процедуры.

Во время господства канонического права Р. был крайне ограничен или вообще недопустим (в католических странах). Кроме того, Р. требовал санкции церковных властей. Однако в XII в., при папе Александре III, католическая церковь была вынуждена частично отказаться от идеи нерасторжимости брака.

С конца XVIII в. регламентация Р. переходит в руки светских законодателей. Эпоха Просвещения весьма либерально относилась к допустимости Р., особенно по обоюдному согласию. Здесь можно указать на эдикт Фридриха II 1782 г., допустивший в Пруссии свободный Р. по обоюдному согласию при отсутствии детей, на революционный закон 1792 г. во Франции, провозгласивший свободу Р. по обоюдному согласию и по несходству характеров. Обращения в суд не требовалось: Р. понимался как право, вытекающее из

личной свободы человека. Однако Кодекс Наполеона допустил Р. лишь по определенным основаниям. В 1816 г., под усилившимся влиянием церкви, Р. был во Франции вовсе запрещен и вместо него стало допускаться лишь разлучение супругов (т. е. разрешение раздельного жительства, но без права вступления в новый брак). В таком положении французское законодательство находилось до 19 июля 1884 г., когда Р. стал вновь допускаться, однако в весьма ограниченных пределах. Германское законодательство со времени прусского земского права 1794 г. относилось к Р. значительно мягче, допуская его не только по взаимному согласию, но и в силу непреодолимого отвращения. Дольше всего запрещение Р. в Европе продержалось в католических Испании и Италии, где Р. был узаконен только в 1970-е гг., а также в Ирландии., где Р. был запрещен до 1997 г.

В России во времена Империи единого законодательства, регулирующего расторжение брака, создано не было. Процедура Р. во многом зависела от вероисповедания. У мусульман Р. был возможен или по взаимному согласию, или по требованию мужа; католики вообще не могли расторгнуть брак; протестантская церковь допускала Р., в том числе и при "отвращении супруга к брачной жизни".

После Октябрьской революции 1917 г. в России был принят Декрет "О расторжении брака" (19 декабря 1917 г.). Первая его статья гласила: "Брак расторгается вследствие просьбы о том обоих супругов или хотя бы одного из них". Р. по взаимному согласию производился во внесудебном порядке. При Р. по заявлению одного из супругов указанные дела рассматривались местными судами. После принятия Кодекса законов об актах гражданского состояния, брачном, семейном и опекунском праве 22 октября 1918 г. процедура Р. еще более упростилась. При согласии обоих супругов расторжение брака по-прежнему производилось в органах загса. По заявлению одного из супругов дела о расторжении брака рассматривались в качестве бесспорных единолично судьей. Дело слушалось заочно в случае неявки обоих супругов. Доказательств невозможности дальнейшего совместного проживания и распада семьи не требовалось. Кодексом законов о браке, семье и опеке 1926 г. расторжение брака в суде было отменено совсем. Брак расторгался в органах загса, причем без вызова второго супруга, которому только сообщалось о факте Р. Такое положение сохранялось до принятия Указа Президиума Верховного Совета СССР от 3 июля 1944 г. "Об увеличении государственной помощи беременным женщинам, многодетным и одиноким матерям, усилении охраны материнства и детства, об установлении почетного звания «Мать-героиня» и учреждении ордена "Материнская слава" и медали "Медаль материнства". В соответствии с этим Указом брак стал расторгаться только в судебном порядке. Причем суд получил право отказывать в расторжении брака, даже если супруги настаивали на Р. В заявлении, подаваемом в суд, необходимо было указать мотивы Р. В местной газете публиковалось объявление о возбуждении дела о Р. После публикации суд вызывал ответчика. При рассмотрении дела принимались меры к примирению супругов. В случае отказа супругов от примирения дело передавалось для рассмотрения по существу в суд второй инстанции, который мог вынести как решение о Р., так и об отказе в нем.

В Кодексе о браке и семье РСФСР (КоБС 1969 г.) не содержалось перечня оснований, при наличии которых брак расторгался. В ст. 33 КоБС говорилось: "Брак расторгается, если судом будет установлено, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи стали невозможными". Р. по взаимному согласию производился в органах загса. Эти органы не выясняли причины Р. и не предпринимали попыток к примирению супругов. При отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака, а также если у них были несовершеннолетние дети или один из супругов заявлял требование о разделе имущества либо о взыскании алиментов, спор о расторжении брака разрешался судом. При этом суд был обязан выяснять причины Р. и в необходимых случаях пытаться примирить супругов.

В действующем СК также предусмотрены две возможные процедуры расторжения брака: судебная и административная в органах загса. Расторжение брака в органах загса производится при взаимном согласии на его расторжение супругов, не имеющих общих

несовершеннолетних детей, а также по заявлению одного из супругов независимо от наличия у супругов общих несовершеннолетних детей, если другой супруг признан судом безвестно отсутствующим, недееспособным либо осужден к лишению свободы на срок свыше 3 лет. Р. и выдача свидетельства о расторжении брака производится органами загса по истечении месяца со дня подачи заявления. При расторжении брака в органах загса брак считается прекращенным с момента внесения соответствующей записи в книгу актов гражданского состояния. Одновременно бывшим супругам выдается свидетельство о расторжении брака. За государственную регистрацию расторжения брака при взаимном согласии супругов, не имеющих несовершеннолетних детей, взывается пошлина в размере 2 МРОТ; в других случаях пошлина составляет 20 % МРОТ.

Расторжение брака в судебном порядке в соответствии с нормами СК производится при наличии у супругов общих несовершеннолетних детей или при отсутствии согласия одного из супругов на Р. Кроме того, расторжение брака производится в судебном порядке в случаях, если один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторжения брака в органах загса, т. е. отказывается подать заявление или не желает явиться для регистрации расторжения брака. При наличии взаимного согласия на Р. супругов, имеющих общих несовершеннолетних детей, суд расторгает брак без выяснения мотивов Р. Это относится и к случаям, когда иск в суд вызван уклонением одного из супругов от расторжения брака через органы загса. Дело о расторжении брака рассматривается в суде в открытом заседании, но по просьбе супругов, если затрагиваются, например, их интимные отношения, может рассматриваться и в закрытом заседании. Расторжение брака производится судом не раньше истечения месяца со дня подачи заявления о расторжении брака. Муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело в суде и обращаться в органы загса за расторжением брака во время беременности жены и в течение года после рождения ребенка. При несогласии одного из супругов на Р. роль суда существенно отличается от изложенной выше.

Брак расторгается, если будет установлено, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны (ст. 22 СК). Для установления этого суд должен выяснить причины Р. В случае сомнений у суда в значимости мотивов Р. он может отложить рассмотрение дела на 3 месяца с тем, чтобы дать супругам время на примирение. Если по истечении указанного срока супруги (один из них) настаивают на расторжении брака, суд выносит соответствующее решение о Р. При расторжении брака в суде брак прекращается со дня вступления решения суда в законную силу. После вступления решения в законную силу суд в течение 3 дней направляет выписку из решения в органы загса по месту государственной регистрации заключения брака для регистрации Р. в книге загса. Супруги не вправе вступить в новый брак до получения свидетельства о расторжении брака в органе загса по месту жительства любого из них.

*Ермаков В.Д.*

## **Развратные действия**

*см. Половые преступления .*

## **Разглашение государственной тайны**

РАЗГЛАШЕНИЕ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ТАЙНЫ – в РФ одно из преступлений против безопасности государства. Предусмотрено ст. 283 УК, которая устанавливает, что уголовно наказуемо разглашение сведений, составляющих государственную тайну, лицом, которому она была доверена или стала известна по службе или работе, если эти сведения стали достоянием других лиц, при отсутствии признаков государственной измены. Под другими лицами понимаются посторонние, т. е. лица, которые по характеру выполняемой работы или служебных обязанностей не имеют доступа к данным сведениям. Объективная сторона



данного преступления может выражаться в различных действиях, в результате которых сведения, составляющие государственную тайну, становятся известны посторонним лицам, в том числе: доверительный разговор, публичное выступление, переписка, показ (демонстрация) документов, чертежей, изделий, утеря неучтенных тетрадей и блокнотов с выписками из документов (утрата самих документов, содержащих государственную тайну, образует самостоятельный состав преступления). Разглашение возможно и путем бездействия, если, например, виновный оставляет соответствующие предметы и документы при таких обстоятельствах, при которых они могут стать доступными для ознакомления посторонними лицами. Р.г.т. может быть умышленным и неосторожным. Мотивом Р.г.т. обычно выступает хвастовство, при котором виновный хочет показать свою значимость, осведомленность и т. п. Однако в последнее время в отечественной практике участились случаи Р.г.т. по мотивам общественной пользы, например, с целью предупредить общественность о серьезных угрозах экологической безопасности или здоровью населению. При этом виновные нередко ссылаются в оправдание своих действий на Ст. 42 Конституции РФ о праве каждого на достоверную информацию о состоянии окружающей среды.

Р.г.т. следует отличать от выдачи государственной тайны, которая совершается заведомо в ущерб внешней безопасности РФ и признается государственной изменой.

## **Разделение властей**

**РАЗДЕЛЕНИЕ ВЛАСТЕЙ** – принцип или теория, исходящая из того, что для обеспечения процесса нормального функционирования государства в нем должны существовать относительно независимые друг от друга власти: законодательная, исполнительная и судебная. Законодательная власть должна принадлежать парламенту, исполнительная – правительству, судебная – суду, чтобы не допустить сосредоточения всей власти в руках одного лица или небольшой группы лиц. Еще древнегреческий историк Полибий (200–120 гг. до н. э.) восхищался этой системой распределения власти между различными государственными органами, которая существовала в республиканском Риме. Власть в этом государстве, писал он, поделена таким образом, чтобы ни одна из ее составных частей не перевешивала другую.

Значительное развитие теория Р.в. получила в средние века. Особо выделяются взгляды на государство и право английского философа-материалиста Дж. Локка(1632–1704) и французского философа-просветителя Ш. Монтескье (1689–1755). Законодательная власть (по Локку) верховна в стране, но не абсолютна. Остальные власти оказывают на нее активное воздействие. Обязательное условие нормального функционирования властей – законность. Локк считал, что нет таких идеальных государств, которые бы были полностью гарантированы от опасности перерождения в тиранию. Для предотвращения этого он наделяет угнетенный народ правом "воззвать к небесам". Это означает, что допускается возможность применения народом силы против несправедливой и незаконной власти. Суверенитет народа ставится гораздо выше суверенитета государства. Монтескье в широко известной работе "О духе законов" доводит теорию разделения властей до своего логического завершения. Особое значение им придается системе "сдержек и противовесов" властей.

Позднее теория Р.в. получила практическое и теоретическое развитие. Прежде всего следует упомянуть труды Ж.-Ж. Руссо. В отличие от Монтескье, Руссо считал, что "законодательная, исполнительная и судебная власти – особые проявления единой власти народа". После этого тезис о единстве власти использовался разными силами. Точка зрения Руссо отвечала требованиям времени и обосновывала революционные процессы во Франции конца XVIII в.; если Монтескье пытался найти компромисс, то Руссо обосновывал необходимость борьбы с феодализмом.

Идеи теории Р.в. оказали огромное воздействие на политическое мировоззрение. Они были отражены в Декларации прав человека и гражданина, принятой в 1789 г.

Национальным собранием Франции. В этом документе провозглашалось: "Общество, в котором не обеспечено пользование правами и не проведено разделение властей, не имеет конституции".

Принцип Р.в. впервые и наиболее последовательно был воплощен в Конституции США 1787 г. Менее последовательно принцип Р.в. проведен в парламентарных государствах, так как в них парламенту принадлежит формальное верховенство над органами исполнительной власти.

Реальные шаги к воплощению концепции Монтегкье в России были сделаны лишь в начале XX в., но теоретические обоснования необходимости реализации теории Р.в. можно найти уже в работах М.М. Сперанского, М.М. Ковалевского, А.И. Елистратова, Б.Н. Чичерина.

С установлением советской власти надежды сторонников теории Р.в. оказались похороненными на многие десятилетия. И в период "диктатуры пролетариата", и после провозглашения "общенародного государства" неизменным оставался постулат о полновластии Советов, объединяющих в себе законодательную, исполнительную и контрольную функции. Формальная независимость признавалась только за судом. Такие взгляды господствовали вплоть до начала 90-х гг. Первым реальным шагом к введению в СССР системы Р.в. стало учреждение в марте 1991 г. поста Президента СССР. Почти одновременно создается пост Президента РСФСР. Однако в условиях слабости гражданских институтов и практически полного отсутствия традиций демократического конституционного правления создать эффективную систему Р.в. так и не удалось. Сначала (1991–1993) власть Советов доминировала над исполнительной властью, опираясь на конституционные нормы о своем «верховенстве». С ликвидацией системы Советов и принятием Конституции РФ, наоборот, исполнительная власть получила явный перевес над законодательной. Тем не менее именно в Конституции РФ принцип Р.в. получил окончательное закрепление в качестве основы конституционного строя, согласно которой "государственная власть в Российской Федерации осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. Органы законодательной, исполнительной и судебной власти самостоятельны".

Теория Р.в. иногда также применяется относительно Р.в. между субъектами РФ и федеральными государственными органами, принимая за основу взаимоотношений органов различных уровней власти одно из положений теории Р.в. – наделение ветвей (здесь – органов определенного уровня) власти строго определенными полномочиями. Такое Р.в. называется "вертикальным".

*Марченко М.Н.*

## **Разрыв дипломатических отношений**

**РАЗРЫВ ДИПЛОМАТИЧЕСКИХ ОТНОШЕНИЙ** – дипломатический акт, имеющий юридические последствия – прекращение существовавших до этого момента дипломатических отношений. Р.д.о. может иметь место в случаях возникновения между государствами вооруженного конфликта, утраты одним из государств-контрагентов международной правосубъектности (например, при слиянии с другим государством), социальной революции, сопровождающейся кардинальным изменением системы государственности, а также в случае смены правительства неконституционным путем. Уставом ООН предусматривается возможность Р.д.о. в соответствии с решением Совета Безопасности в качестве меры воздействия (санкции) на государство, виновное в создании угрозы международному миру.

Р.д.о. осуществляется посредством официального заявления или издания специального нормативного акта, исходящего от высших органов государственной власти страны. Со своей стороны государство пребывания согласно ст. 44 Венской конвенции о дипломатических сношениях 1961 г. независимо от причины Р.д.о. должно оказывать

необходимое содействие для скорейшего выезда со своей территории (территории государства-сателлита) дипломатического персонала представительства и членов семей дипломатов, а также других лиц, пользующихся привилегиями и иммунитетами, независимо от их гражданства. Конвенция, кроме того, устанавливает, что в случае Р.д.о. между двумя государствами страна пребывания дипломатического представительства должна даже в случае вооруженного конфликта охранять помещения представительства вместе с его имуществом и архивами. В дополнение к этому Венской конвенцией о консульских сношениях 1963 г. специально оговаривается, что Р.д.о. не влечет за собой автоматического разрыва консульских отношений. Р.д.о. между участниками какого-либо международного договора не влияет на его выполнение, если для этого не требуется наличия дипломатических отношений.

*Колосов М.Е.*

## **Разъяснение норм права**

РАЗЪЯСНЕНИЕ НОРМ ПРАВА – деятельность определенных органов и лиц с целью обеспечить правильное и единообразное осуществление толкуемой нормы права во всех случаях, на которые она рассчитана, устранить неясности и возможные ошибки при ее применении. В зависимости от юридических последствий, к которым приводит Р.н.п., выделяются два основных его вида: официальное и неофициальное.

Официальное Р.н.п. дается уполномоченным на то органом, формулируется в специальном акте и формально обязательно для определенного круга исполнителей толкуемой нормы. Разъяснение в свою очередь подразделяется на нормативное и казуальное. Нормативным Р.н.п. называется официальное разъяснение, которое обязательно для всех лиц и органов, подчиненных (подведомственных) органу, производящему толкование и распространяется на все случаи, предусмотренные толкуемой нормой. Его действие зависит от правомочий органа, издавшего такое разъяснение, от юридической силы актов, в которых оно воплощается. Нормативное Р.н.п. не содержит самостоятельных правовых норм. Оно лишь устанавливает действительный смысл и сферу действия толкуемого акта, условия применения, права и обязанности субъектов права. В нормативных разъяснениях также указывается, как изменение условий, новая практика влияют на применение нормы (разумеется, в рамках закона), подпадают ли определенные новые факты под действие этой нормы и т. д. Подобные разъяснения обычно связаны с анализом значительного числа дел соответствующей категории. Нормативные Р.н.п. не имеют значения в отрыве от толкуемого акта и полностью разделяют его судьбу: его отмена или изменение должно, как правило, приводить к отмене или соответствующему изменению нормативного разъяснения.

В ряде случаев нормативный акт, который на практике вызывает неясности или противоречиво применяется, официально разъясняет путем нормативного толкования сам орган, принявший этот акт (аутентичное толкование). Так, в РФ подобные разъяснения могут даваться ГД, Президентом РФ и другими правотворческими органами. Акт нормативного толкования имеет ту же юридическую силу и, как правило, аналогичную внешнюю форму, что и разъясняемый акт.

Официальное Р.н.п. может даваться особыми органами в рамках постоянных или разовых полномочий. В соответствии с ФКЗ РФ от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ "О Конституционном Суде Российской Федерации" КС уполномочен давать официальные разъяснения положений Конституции РФ.

Для судебной деятельности особенно важны разъяснения ВС РФ и ВАС по вопросам применения законодательства при рассмотрении судебных дел. Такие руководящие разъяснения, будучи разновидностью легального толкования, даются по вопросам судебной практики на основании рассматриваемых судами дел и являются результатом их обобщения. В них разъясняются те вопросы, которые вызывают сомнения и неясности у судебных органов, порождают разобщенность в отправлении правосудия, ошибки и неправильные

решения. Подобного рода разъяснения обращены в первую очередь к судебным органам. В то же время они обязательны для всех иных лиц и органов, которые участвуют в судебной деятельности. Значительное внимание в них уделяется детальному определению термина или смыслового выражения, употребленного в законе, случаям распространительного и ограничительного толкования и т. д. Суды обычно ссылаются в своих решениях на отдельные пункты нормативных постановлений ВС РФ и ВАС. Однако делать подобные ссылки следует лишь в качестве дополнения к закону.

Казуальным Р.н.п. называется официальное разъяснение смысла нормы, которое дается судебным или иным компетентным органом по поводу конкретного дела и формально обязательно лишь при его рассмотрении. Казуальное Р.н.п. имеет место там, где в процессе правоприменения ставится специальная цель разъяснить норму (например, разъяснение вышестоящего суда по поводу и в связи с рассмотрением дела, если решения или определения нижестоящих судов по нему не соответствуют закону).

Казуальное Р.н.п. осуществляется как в деятельности судов (судебное толкование), так и в процессе применения права другими органами (административное толкование). Формально судебное толкование касается лишь тех судов, которые участвовали в рассмотрении дела, и осуществляется в пределах конкретного дела. Особенно большое значение имеют судебные акты, которые публикуются в специальной периодической печати.

Неофициальное Р.н.п. осуществляется общественными организациями, научными и учебными учреждениями, практическими работниками и другими лицами в форме рекомендаций и советов.

Его сила заключается в убедительности и авторитетности этих лиц и организаций.

Одна из разновидностей неофициального Р.н.п. – материалы обсуждения и принятия законопроектов (докладная записка, доклады и прения по обсуждаемым законопроектам, протоколы и т. д.).

Наконец, весьма важным видом неофициального толкования является так называемое доктринальное Р.н.п., осуществляемое наукой права (юридическими научно-исследовательскими учреждениями, учеными или их коллективами) в статьях, монографиях, научных комментариях и т. д.

*Пиголкин А.С.*

## **Район**

РАЙОН – 1) административно-территориальная единица в сельской местности (или сельский Р.), имеющая достаточно развитую социально-экономическую инфраструктуру. В большинстве субъектов РФ Р. является территорией местного самоуправления, т. е. муниципальным образованием. Р. делится на сельсоветы, волости, сельские округа, охватывающие группы сельских населенных пунктов (сел и деревень), поселки. В некоторых субъектах РФ на данном уровне образуются органы государственной власти;

2) административно-территориальные единицы в крупных городах (городские Р.). В одних субъектах городские Р. рассматриваются как муниципальные образования с образованием здесь представительного органа и избранием главы Р.; в других – считаются лишь единицей административного управления, где создаются подразделения городской администрации;

3) определенные территории, применительно к которым устанавливаются особые условия снабжения, условия труда. Например, принято говорить о Р. Крайнего Севера, Сибири и др. ФЗ РФ от 24 мая 1996 г. № 78-ФЗ "Об основах государственного регулирования социально-экономического развития Севера Российской Федерации" говорит о Р. с комфортными условиями проживания, Р. с ограниченными сроками ввоза продукции. В нормативных правовых актах определяется, какие конкретно административно-территориальные единицы подпадают под указанные характеристики, что необходимо для обеспечения населения, создания условий его жизнедеятельности,

предоставления социальных льгот гражданам и т. д.;

4) определенные регионы, охватывающие группы соседних субъектов РФ, имеющих примерно общие природно-климатические и демографические ситуации, давние хозяйственные связи ("экономический" Р.). В рамках таких Р. создаются ассоциации местных властей, координирующих и объединяющих усилия отдельных субъектов РФ (например, Сибирское соглашение) По мнению некоторых экономистов и юристов, целесообразно объединить субъекты РФ, расположенные на территории соответствующих экономических Р., в новые, более крупные субъекты РФ.

*Авакьян С.А.*

## **Районный суд**

РАЙОННЫЙ СУД – федеральный суд общей юрисдикции. Р.с. образуются в каждом районе или городе. Один суд может быть создан на район и город, а также на территории, не совпадающей с пределами административного района. К Р.с. по правовому положению приравниваются городские, межмуниципальные, окружные суды.

Р.с. состоит из судей и народных заседателей. Численный состав Р.с. определяется исходя из количества населения подведомственной ему территории, объема работы. В состав суда входит один или несколько судей. В многосоставных судах один из них является председателем суда. У председателя Р.с. может быть заместитель.

Судьей Р.с. может стать гражданин РФ, достигший 25 лет, имеющий высшее юридическое образование, стаж работы по юридической профессии не менее 5 лет, не совершивший порочащих его поступков, сдавший квалификационный экзамен и получивший рекомендацию квалификационной коллегии судей.

Судьи, председатели и заместители председателей Р. с, назначаются на должность без ограничения срока Президентом РФ по представлению Председателя ВС РФ, основанному на заключении квалификационных коллегий судей этих судов и согласованному с законодательными (представительными) органами государственной власти соответствующих субъектов РФ.

Р.с. подсудны гражданские дела трех основных категорий:

- связанные со спорами, возникающими из гражданских, семейных, трудовых и земельных отношений;
- возникающие из административно-правовых отношений;
- дела особого производства.

Р.с. подсудны все уголовные дела, за исключением дел о наиболее тяжких преступлениях и преступлениях, совершенных военнослужащими. Осуществляя правосудие в качестве суда первой инстанции, Р.с. рассматривает дела единолично либо в составе судьи и 2 народных заседателей. Судья единолично рассматривает дела о преступлениях, за которые максимальное наказание, предусмотренное УК, не превышает 5 лет лишения свободы. Коллегия в составе судьи и 2 народных заседателей слушает дела о преступлениях, за которые максимальное наказание, предусмотренное УК, является более строгим, чем 5 лет, но не превышает 15 лет лишения свободы, а также все дела о преступлениях несовершеннолетних. Дела об административных правонарушениях рассматриваются судьей единолично.

Согласно ФКЗ РФ от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" Р.с. наделены полномочиями суда второй инстанции. Р.с. является вышестоящим по отношению к мировому судье, он рассматривает апелляционные жалобы и протесты на не вступившие в законную силу решения мировых судей. Р.с. выполняет также функции судебного контроля. Суд рассматривает жалобы граждан на неправомерные действия (решения) государственных органов, органов местного самоуправления, учреждений, предприятий или должностных лиц, нарушивших права и свободы граждан. На Р.с. возложен судебный контроль за соблюдением закона органами, ведущими расследование

преступлений: за законностью ареста, заключения под стражу, содержания под стражей и т. д. Р.с. осуществляет контроль за органами дознания при проведении ими оперативно-розыскных мероприятий.

Председатель Р.с. осуществляет следующие полномочия:

- председательствует в судебных заседаниях;
- распределяет обязанности между судьями;
- ведет личный прием и организует прием граждан, рассмотрение жалоб и заявлений;
- руководит изучением и обобщением судебной практики и ведением судебной статистики;
- руководит работой аппарата суда.

В случае временного отсутствия председателя Р.с. его полномочия возлагаются на заместителя или одного из судей данного суда. В случае временного отсутствия судьи Р.с., где работает один судья, исполнение его обязанностей возлагается на судью ближайшего Р.с. решением председателя вышестоящего суда.

*Каишев В.П.*

## **Рамбурсное полномочие**

**РАМБУРСНОЕ ПОЛНОМОЧИЕ** – инструкция о рамбурсировании (возмещении) банка-ремитента, который платит, акцептует тратту или неогцирует по аккредитиву и передает рамбурс-ное требование в банк, предоставляющий возмещение (применяется при аккредитивной форме расчетов). Когда документарный аккредитив предусматривает Р.п. по поручению банка-эмитента, т. е. банка, выставившего аккредитив и выдавшего в соответствии с условиями Р.п. рамбурсное требование, имеет место межбанковское рамбурсирование. Отношения по межбанковскому рамбурсированию в настоящее время урегулированы особым документом, содержащим нормы рекомендательного характера, – Унифицированными правилами по межбанковскому рамбурсированию 1996 г.

*Ануфриева Л.П.*

## **Рамбурсный кредит**

**РАМБУРСНЫЙ КРЕДИТ**- одна из форм кредита, применяемого при международных расчетах аккредитивами наряду с акцептным кредитом и акцептно-рамбурсным кредитом.

Р.к. бывает двух видов – безвексельный и вексельный. Безвексельный Р.к. представляет собой способ кредитования импортера обслуживающим его банком под залог (удержание) товарораспорядительных документов. Для этого импортер дает поручение обслуживающему банку открыть аккредитив, который исполняется путем платежа против товарораспорядительных документов банком, обслуживающим экспортера. Банк импортера отправляет в банк экспортера авизо об открытии аккредитива и перечисляет покрытие за свой счет в этом банке. Банк экспортера, получивший авизо об открытии аккредитива в пользу его клиента, отправляет экспортеру авизо, где содержится, в частности, указание на те товарораспорядительные документы, которые экспортер должен представить для получения платежа. Экспортер, получивший авизо, отгружает товар и обеспечивает оформление перевозчиком товарораспорядительных документов таким образом, чтобы они соответствовали условиям аккредитива. Полученные от перевозчика документы экспортер представляет в свой банк.

Банк проверяет соответствие представленных товарораспорядительных документов признакам, указанным в поступившем ему авизо, и, при наличии полного соответствия, выкупает их у экспортера за счет средств, полученных от банка, обслуживающего импортера, в качестве покрытия аккредитива. Приобретенные таким образом товарораспорядительные документы банк экспортера отправляет по почте в банк, обслуживающий импортера. Последний извещает об этом своего клиента-импортера.

Импортер, получивший извещение о выкупе его банком товарораспорядительных документов по определенному аккредитиву, предоставляет обслуживающему банку возмещение затрат по покрытию аккредитива (рамбурс), выкупая товарораспорядительные документы. В случае если импортер окажется не в состоянии выкупить документы у банка к сроку возврата кредита, банк продаст эти документы третьему лицу, т. е. рамбурсирует (возместит) собственные затраты, а импортер окажется лишенным возможности получить товар.

Очень часто, однако, импортеры рассчитывают, что они покроют предоставленный им кредит именно за счет средств, полученных от реализации закупленного товара. В случае безвексельного рамбурса расчет на это не имеет смысла, ибо импортер вовсе не сможет получить товара до выкупа документов (погашения кредита). В связи с этим многие импортеры пытаются договориться с обслуживающими банками об отказе последних от удержания и залога документов.

Отказываясь от удержания документов, банки требуют не менее надежного обеспечения, а именно векселя экспортера, акцептованного импортером и авалированного банком, обслуживающим экспортера. Р.к. при этом получает наименование вексельного и видоизменяется следующим образом. Импортер дает поручение обслуживающему банку открыть аккредитив, который исполняется путем платежа против товарораспорядительных документов и авалирования тратты банком экспортера. Банк импортера отправляет в банк экспортера авизо об открытии аккредитива и перечисляет покрытие за свой счет в этом банке. Банк экспортера отправляет своему клиенту авизо, где содержится, в частности, указание на те товарораспорядительные документы, которые он должен представить для получения платежа, а также – на реквизиты тратты, которую он должен выставить и авалировать за импортера. Экспортер, получивший авизо, отгружает товар и обеспечивает оформление перевозчиком товарораспорядительных документов таким образом, чтобы они соответствовали условиям аккредитива. Кроме них экспортер выписывает тратту – переводный вексель, ремитентом (первым приобретателем) которой он назначает банк импортера, а плательщиком, естественно, самого импортера. Полученные от перевозчика товарораспорядительные документы и оформленную тратту экспортер представляет в свой банк.

Банк проверяет соответствие представленных товарораспорядительных документов признакам, указанным в поступившем ему авизо, и при наличии полного соответствия выкупает у экспортера эти документы за счет средств, полученных от банка, обслуживающего импортера, в качестве покрытия аккредитива: авалирует тратту за экспортера. Приобретенные таким образом товарораспорядительные документы и авалированную тратту банк экспортера Отправляет по почте в банк, обслуживающий импортера. Последний извещает об этом своего клиента – импортера, предоставляя ему таким образом возможность выкупить товарораспорядительные документы, но не путем платежа, а путем акцепта выставленной на него тратты.

Только акцептовав тратту, импортер и может получить товарораспорядительные документы, по которым он получает товар. Банк импортера по наступлении срока платежа предъявляет вексель его акцептанту, т. е. импортеру. Естественно, срок платежа по векселю рассчитывается и закладывается в условия аккредитива, чтобы он истекал только после того, как импортер получит выручку от приобретенного товара. Из этой выручки импортер и оплачивает вексель, предоставляя обслуживающему банку возмещение затрат по покрытию аккредитива (рамбурс).

Основной фигурой операции является банк, обслуживающий импортера. Он же назначается и ремитентом по векселю. Следовательно, тратта играет в данном случае роль особой формы инкорпорации денежного обязательства, вытекающего из факта получения кредита. Кредит в данной ситуации получают два участника сделки – экспортер и импортер. Оба они являются участниками векселя, причем в различных качествах. Экспортер, получающий кредит под отгруженные им товары, обязывается в качестве векселедателя –

непрямого должника, в то время как импортер, обеспечение кредита которого составляет его собственное честное слово, обязывается по векселю в качестве прямого должника (акцептанта). Кредитоспособность и добросовестность экспортера может быть неизвестна банку, обслуживающему импортера. Поэтому, как правило, она подкрепляется третьим лицом, хорошо осведомленным об этих качествах векселедателя, – банком, обслуживающим экспортера.

Если у банка импортера нет свободных средств, ему самому нужно попытаться получить кредит, прибегнув для этого к операции либо акцептного, либо акцептно-рамбурсного кредита.

*Белов В.А.*

## **РАО**

РАО – общественная некоммерческая организация, заключившая договоры с российскими авторами, чьи произведения чаще всего используются на радио, телевидении, эстраде. В основном это авторы текстов и музыки песен. Кроме того, РАО имеет несколько десятков договоров с аналогичными авторскими обществами. В соответствии со всеми этими договорами РАО приобрело право выдавать различным организациям право использовать произведения на радио, телевидении, эстраде и т. п. Опираясь на полученные таким образом права, РАО заключает с организациями-пользователями авторские договоры, в соответствии с которыми передает им неисключительное право на использование соответствующих произведений (например, песен). Заключив такие договоры, организации используют определенные произведения, за что выплачивают РАО периодически (обычно один раз в квартал) определенные договором суммы, а также передают РАО списки использованных ими произведений. На основе этих списков РАО распределяет вознаграждение среди авторов.

*Гаврилов Э.П.*

## **Рапорт**

РАПОРТ – определенный уставами в воинских частях Вооруженных Сил РФ и Военно-Морского Флота РФ, военизированных структурах органов исполнительной власти (МВД, ФСП, Налоговой полиции и др.) устный или письменный доклад особой формы при обращении к начальникам (командирам) в процессе служебной деятельности. Обязательная устная форма подачи рапорта предусмотрена: при представлении инспектирующему лицу, непосредственному начальнику по окончании приема и сдачи должности, при вступлении на дежурство и сдаче его, а также при встрече лиц, прямо перечисленных в уставах внутренней службы. В указанных структурах в форме Р. (письменного) оформляются отчеты о выполнении задания, итогах служебной деятельности части, органа, подразделения, заявления, предложения и личные просьбы военнослужащих, сотрудников органов внутренних дел и налоговой полиции.

*Колодкин Л.М.*

## **Расизм и расовая дискриминация**

РАСИЗМ И РАСОВАЯ ДИСКРИМИНАЦИЯ – правонарушение международное, заключающееся в ограничении, ущемлении прав по признаку расы, а также пропаганда расистских идей.

По определению Декларации о расе и расовых предрассудках, принятой Генеральной конференцией ЮНЕСКО 27 ноября 1978 г., расизм включает в себя расистскую идеологию, установки, основанные на расовых предрассудках, дискриминационное поведение, структурную организацию и институционализированную практику, приводящие к расовому



неравенству, а также порочную идею о том, что дискриминационные отношения между группами оправданы с моральной и научной точек зрения. Расизм проявляется в законодательной и дискриминационной практике.

В Декларации подчеркивается, что любая расистская теория научно несостоятельна и противоречит моральным и этическим принципам человечества. Р. и р.д. развращают того, кто насаждает их на практике, внутренне разобщают нации, создают препятствия на пути международного сотрудничества и нагнетают политическую напряженность в отношениях между народами: они противоречат основным принципам международного права и создают серьезную угрозу международному миру и безопасности.

Осуществление расистских теорий на практике находит свое выражение в расовой дискриминации в политической, экономической, социальной, культурной или любых других областях общественной жизни. Практика Р. и р.д. неоднократно осуждалась ООН. Необходимость скорейшей ликвидации Р. и р.д. во всем мире подтверждена в Декларации о предоставлении независимости колониальным странам и народам от 14 декабря 1960 г. и Декларации о ликвидации всех форм расовой дискриминации от 20 ноября 1963 г. Затем в 1965 г. Генеральная Ассамблея ООН приняла текст Международной конвенции о ликвидации всех форм расовой дискриминации. Был учрежден Комитет по ликвидации расовой дискриминации.

После ликвидации системы апартеида в ЮАР в начале 1990-х гг. Р. и р. д; официально осуждаются всеми государствами мира. В РФ равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от расы гарантируется ч. 1 ст. 19 Конституции РФ. Нарушение равноправия граждан преследуется по ст. 136 УК. В области трудовых отношений запрет на расовую дискриминацию содержится в ст.16 КЗоТ.

*Додонов В.Н.*

## **Расовой предрасположенности теория**

РАСОВОЙ ПРЕДРАСПОЛОЖЕННОСТИ ТЕОРИЯ – концепция откровенно реакционного толка о якобы неполноценности и особой предрасположенности к преступлениям некоторых рас, в частности негритянской. Активным сторонником этой теории был последователь Ломброзо, профессор Гарвардского университета антрополог Э. Хутон. В основе расистских положений Хутона лежит утверждение о тождественности различий между расами людей различиям между отдельными видами животных. Основываясь на том, что поведение шимпанзе и гориллы различно, он делает вывод, что "обоснованно будет предположить, что различные физические расовые типы людей представляют отличные друг от друга умственные и эмоциональные качества в соответствии с особенностями их физической организации, обусловленными их происхождением". Криминологи-расисты подкрепляют свою теорию статистическими данными, согласно которым среди лиц, осужденных и находившихся в тюрьмах, негров в процентном отношении примерно в 4 раза больше, чем белых.

Ряд американских криминологов социологического направления, выступавших против расистского истолкования большей преступности негров, указывали, что официальная статистика дает искаженное о ней представление, так как отражает пристрастное отношение к неграм американской полиции и правосудия. Профессора Барнз и Титерз отмечали: "Если преступность негра велика, то это вызвано в значительной степени его социально-экономическими трудностями и условиями, порожденными его конфликтом с белым".

**Лит.:**

*Решетников Ф.М.* Современная американская криминология. М., 1965;

*Кузнецова Н.Ф.* Современная буржуазная криминология. М., 1974.

*Аргунова Ю.Н.*

## Расписка

РАСПИСКА – 1) односторонний документ, удостоверяющий определенный юридический факт, обычно факт возникновения или прекращения гражданских правоотношений, как-то:

– факт получения исполнения по обязательству (кредиторская Р. - ст. 408 ГК РФ), как правило, обязательству денежному, в частности вексельному (сепаратная Р. – Положение о векселях) и чековому (ст. 879 и 880 ГК РФ);

– факт получения займа (долговая Р. - ст. 808 ГК РФ) либо факт принятия вещи на хранение (сохранная Р. - ст. 887 ГК РФ);

2) односторонний документ, удостоверяющий факт наступления определенного события или совершения действия, с которым правовыми актами связывается возникновение или прекращение у лица, выдавшего Р., определенных административно-правовых обязанностей (Р. в получении удостоверения, лицензии, Р. в журнале по технике безопасности, Р. о предупреждении о предстоящем увольнении, Р. в получении повестки, почтового отправления, телеграммы, перевода, заработной платы и т. п.).

Согласно п. 2 ст. 408 ГК РФ кредитор, принимая исполнение, обязан по требованию должника выдать ему Р. Если должник выдал кредитору в удостоверение обязательства долговой документ, то кредитор, принимая исполнение, должен вернуть этот документ, а при невозможности возвращения – указать на это в выдаваемой им Р. Нахождение долгового документа у должника удостоверяет, пока не доказано иное, прекращение обязательства. То же правило применяется и к случаю, когда долговой документ находится у кредитора, однако должник может представить Р. кредитора с отметкой о невозможности возврата долгового документа. В иных случаях должник предполагается обязанным по долговому документу.

При отказе кредитора выдать, вернуть долговой документ или отметить в Р. невозможность его возвращения должник вправе задержать исполнение.

В этих случаях кредитор считается просрочившим исполнение. Перечисленные обстоятельства, являющиеся основанием для должника к задержке исполнения, желательно удостоверить нотариально как факты, имеющие юридическое значение.

Согласно Положению о переводном и простом векселе от 7 августа 1937 г. № 104/1341 плательщик может при оплате переводного векселя потребовать, чтобы он был вручен ему векселедержателем с Р. в получении платежа. В случае же частичного платежа плательщик может потребовать отметки о таком платеже на векселе и выдачи ему в этом Р., однако не может требовать возвращения ему векселя.

Каждое обязанное лицо, к которому предъявили или могут предъявить иск, вправе потребовать вручения ему, против оплаты, переводного векселя с протестом и с Р. в платеже. В случае осуществления регресса после частичного акцепта тот, кто уплачивает сумму, на которую вексель не был акцептован, может потребовать отметки этого платежа на векселе и выдачи ему в том Р. Особенность данного вида Р. состоит в том, что они должны быть совершены на самом переводном векселе, последняя – с указанием того лица, за которое произведен платеж в порядке посредничества.

Вышеизложенные правила о вексельных Р. применяются не только к переводному, но и к простому векселю.

Согласно ст. 879 ГК РФ лицо, оплатившее чек, вправе потребовать передачи ему чека с Р. в получении платежа. В переводном (передаваемом, ордерном) чеке индоссамент на плательщика имеет силу Р. за получение платежа (л 3 ст. 880 ГК РФ).

Согласно п. 2 ст. 808 ГК РФ долговая Р. (Р. заемщика) является документом, удостоверяющим передачу ему заимодавцем определенной денежной суммы или определенного количества вещей (предмета займа). При наличии у кредитора долговой Р. считается соблюденной письменная форма договора займа, даже если отсутствуют отдельный документ, подписанный сторонами, или какие-либо документы, исходившие от

кредитора. Долговой Р. может быть признан документ, составитель которого пытался наделить его силой вексельного права. Так, документ, не соответствующий по форме требованиям Положения о векселях, предъявляемых к простому векселю, не может породить вексельных правоотношений. Но это не препятствует рассмотрению его в качестве долгового документа иной правовой природы – долговой Р. Документ, не соответствующий по форме векселю переводному, может быть признан долговой Р. только в том случае, если данный документ акцептован плательщиком, содержит акцепт.

Значение документа, подтверждающего заключение договора в письменной форме, имеет и так называемая сохранная Р. – Р. хранителя, выданная поклажедателю в удостоверение факта принятия вещи на хранение (п. 2 ст. 887 ГК РФ). Сохранная Р. может быть во всякий момент оспорена хранителем как бестоварная (не обеспеченная передачей вещи на хранение).

*Белов В. А.*

## **Распорядительное заседание суда**

*см. Назначение судебного заседания .*

## **Распоряжение**

РАСПОРЯЖЕНИЕ – 1) одно из правомочий, входящее в состав права собственности, права хозяйственного ведения и права оперативного управления, состоящее в обеспеченной нормами объективного права возможности определять судьбу вещи путем совершения юридических действий, главным образом сделок;

2) элемент гражданской правоспособности, состоящий в возможности самостоятельно определять судьбу принадлежащих лицу субъективных прав;

3) обязательное для исполнения указание, приказ, составляющий содержание некоторых сделок (чека, перевода, аккредитива);

4) термин, входящий в наименования некоторых документов, удостоверяющих совершение юридических актов, содержащих Р. в третьем значении (инкассовое Р., кредитное Р.);

5) наименование актов некоторых государственных органов (Президента РФ, Правительства РФ, Госкомимущества РФ и др.).

## **Распространение порнографии**

*см. Порнография .*

## **Расторжение брака**

*см. Развод .*

## **Расчетные документы**

РАСЧЕТНЫЕ ДОКУМЕНТЫ (расчетно-денежные документы) – документы, составленные в требуемой банковскими правилами форме и содержащие поручение банку о проведении расчетной операции. Основными Р.д. являются платежные поручения, платежные требования-поручения, платежные требования (оплачиваемые как с акцептом, так и без акцепта плательщика), заявления на открытие аккредитива, инкассовые поручения, расчетные чеки. Р.д. могут быть выписаны на любую сумму, должны соответствовать требованиям установленных стандартов и содержать:

– наименование Р.д.;

- номер Р.д., число, месяц и год его выписки;
- номер банка плательщика, наименование банка плательщика или его фирменное обозначение;
- наименование плательщика, номер его счета в банке;
- наименование банка получателя (в чеке не указывается), номер банка-получателя средств;
- назначение платежа (в чеке не указывается);
- сумму платежа, обозначенную цифрами и прописью. Р.д. подписываются лицами, имеющими право подписи для совершения расчетно-денежных операций по счетам в банке, и скрепляются оттиском печати.

Р.д. по операциям, осуществляемым предпринимателем без образования юридического лица, принимаются без оттиска печати.

*Новоселова Л.А.*

## **Расчетные правоотношения**

РАСЧЕТНЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ – гражданские правоотношения, возникающие в связи с расчетами по денежным обязательствам через коммерческие банки и иные кредитные организации, в основном расчетами в безналичном порядке (см. *Безналичные расчеты*). Широким использованием категории "Р.п." ознаменован советский период развития банковских учреждений с конца 40-х до конца 80-х гг. В настоящее время наметилась тенденция к «размыванию» гражданско-правового понятия Р.п. по тем основаниям, из которых данные правоотношения возникли. Так, традиционным стало выделение правоотношений из договора банковского счета, из аккредитива, чека, банковского перевода, в то время как расчетные правоотношения в целом практически не рассматриваются и не выделяются.

*Белов В.А.*

## **Расчетный счет**

РАСЧЕТНЫЙ СЧЕТ – банковский счет юридического лица или индивидуального предпринимателя, через который его владелец обязан проводить все расчеты, производимые с участием банка. Выделение категории "Р.с." как самостоятельной цивилистической конструкции стало актуальным во времена проведения кредитной реформы 30-х гг. и продолжало оставаться таковым вплоть до ликвидации последних пережитков социалистической банковской системы. Всякое юридическое лицо могло иметь только один Р.с., что облегчало возможность контроля за использованием денежных средств и, при необходимости, возможность обращения на них взыскания. Р.с. открывался только в банке, находившемся в том же месте, что и организация-владелец счета.

С введением в действие второй части ГК РФ категория "Р.с." исчезла из законодательства, оказавшись поглощенной более общим понятием – банковский счет. Количество банковских счетов, которые может иметь организация, не ограничено. Однако в целях контроля за движением денежных средств организаций, имеющих задолженность перед бюджетом, и обеспечения первоочередного погашения задолженности, современное российское законодательство предусматривает обязательное использование "счета недоимщика". Счет недоимщика близок к Р.с. тем, что его владелец обязан проводить все расчетные операции именно через этот счет, чтобы обеспечить возможно более быстрого исполнения находящихся в его картотеке документов по перечислению бюджетной задолженности.

*Белов В.А.*

## **Расчеты**

РАСЧЕТЫ – исполнение денежных обязательств. Р. с участием граждан, не связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, могут производиться наличными деньгами без ограничения суммы или путем безналичных расчетов. Р. между юридическими лицами, а также с участием индивидуальных предпринимателей производятся в безналичном порядке (наличные Р. допускаются, если иное не установлено законом).

## Ратификационная грамота

РАТИФИКАЦИОННАЯ ГРАМОТА – письменный дипломатический документ, исходящий от главы государства, подписавшего международный договор, которым до сведения контрагентов или депозитария доводится согласие указанного государства на обязательность для него данного договора. Венской конвенцией о праве международных договоров 1969 г. установлено, что обмен Р.г. между договаривающимися сторонами или их депонирование, если договором не предусмотрено иное, фиксирует момент, с которого договор становится обязательным для его участников. Согласно Конституции РФ подписание ратификационных грамот составляет прерогативу Президента РФ.

## Ратификация

РАТИФИКАЦИЯ (лат. *ratificatio* от *ratus* – утвержденный и *lacere* – делать) – 1) комплекс процедурных мероприятий, осуществляемых государством, от имени которого подписан международный договор.

По законодательству РФ Р. международных договоров возложена на ФС. Согласно ФЗ РФ от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ "О международных договорах Российской Федерации" процедура Р. применяется к договорам:

а) исполнение которых требует изменения действующих или принятия новых ФЗ РФ, а также устанавливающим иные правила, нежели предусмотренные законом;

б) предметом которых являются основные права и свободы человека и гражданина;

в) о территориальном разграничении РФ с другими государствами, включая прохождение государственной границы, разграничение исключительной экономической зоны и континентального шельфа;

г) об основах межгосударственных отношений по вопросам, затрагивающим обороноспособность, разоружение, контроль над вооружениями, обеспечение мира и безопасности и др.;

д) об участии в межгосударственных союзах, организациях и иных объединениях, если такие договоры предусматривают передачу указанным структурам права на осуществление части полномочий РФ;

е) при заключении которых было условлено с другими договаривающимися сторонами, что эти договоры будут ратифицированы.

2) Утверждение субъектами федерации, референдумом или специально созываемыми органами изменений или дополнений к тексту конституции, принятых парламентом данной страны. Конкретная процедура (или альтернативные процедуры) Р. устанавливаются конституцией. Так, поправки к Конституции США после принятия их Конгрессом США должны быть утверждены законодательными собраниями или специальными конвентами не менее чем 3/? штатов. В Австралии после одобрения проекта изменений Конституции парламентом требуется утверждение проекта на референдуме большинством голосов избирателей в стране и в большинстве штатов. В соответствии со ст. 136 Конституции РФ поправки к гл. 3–8 Конституции РФ принимаются ФС и вступают в силу после их одобрения органами законодательной власти не менее чем 2/? субъектов РФ.

*Колосов М.Е.*

## Реабилитация

РЕАБИЛИТАЦИЯ (лат. *rehabilitatio* – восстановление) – восстановление в правах. По праву РФ Р. лица, которое привлекалось в качестве обвиняемого или было признано виновным по приговору суда либо подвергалось административному взысканию, считается вынесение оправдательного приговора при пересмотре дела, постановление (определение) о прекращении уголовного дела за отсутствием события, состава преступления или за недоказанностью участия в совершении преступления, а также постановление о прекращении дела об административном правонарушении.

Ряд особенностей имеет Р. жертв политических репрессий и реабилитация репрессированных народов. Согласно Закону РСФСР от 18 октября 1991 г. № 1761-1 "О реабилитации жертв политических репрессий" реабилитированные лица восстанавливаются в утраченных ими в связи с репрессиями социально-политических и гражданских правах, воинских и специальных званиях. им возвращаются государственные награды, предоставляются льготы, выплачиваются компенсации в порядке, устанавливаемом вышеуказанным Законом и другими нормативными актами РФ. Под политическими репрессиями в Законе понимаются различные меры принуждения, применяемые государством по политическим мотивам, в виде лишения жизни или свободы, помещения на принудительное лечение в психиатрические лечебные учреждения, выдворения из страны и лишения гражданства, выселения групп людей из мест проживания, направления в ссылку, высылку и на спецпоселение, привлечения к принудительному труду в условиях ограничения свободы, а также иное лишение или ограничение прав и свобод лиц, признававшихся социально опасными для государства или политического строя по классовым, социальным, национальным, религиозным или иным признакам, осуществлявшееся по решениям судов и других органов, наделявшихся судебными функциями, либо в административном порядке.

Во исполнение вышеуказанного Закона российские власти приняли ряд подзаконных актов, в том числе Указы Президента РФ от 8 июня 1996 г. № 858 "О дополнительных мерах по реабилитации лиц, репрессированных в связи с участием в событиях в г. Новочеркасске в июне 1962 г." от 14 марта 1996 г. № 378 "О мерах по реабилитации священнослужителей и верующих, ставших жертвами необоснованных репрессий", постановления Правительства РФ от 16 марта 1992 г. № 160 "О порядке выплаты денежной компенсации и предоставления льгот лицам, реабилитированным в соответствии с Законом РСФСР "О реабилитации жертв политических репрессий", от 3 мая 1994 г. № 419 "Об утверждении Положения о порядке предоставления льгот реабилитированным лицам и лицам, признанным пострадавшими от политических репрессий".

Однако очень многие вопросы еще не решены или их решение не удовлетворяет репрессированных и их наследников (прежде всего порядок возврата имущества, принадлежащего на законных основаниях новым владельцам, чрезвычайно заниженная оценка стоимости конфискованного имущества при выплате компенсаций).

*Додонов В.Н.*

## Реабилитация репрессированных народов

РЕАБИЛИТАЦИЯ РЕПРЕССИРОВАННЫХ НАРОДОВ – по определению Закона РСФСР от 26 апреля 1991 г. № 1107-1 "О реабилитации репрессированных народов" "признание и осуществление их права на восстановление территориальной целостности, существовавшей до антиконституционной политики насильственного перекраивания границ, на восстановление национально-государственных образований, сложившихся до их упразднения, а также на возмещение ущерба, причиненного государством". Реабилитация предусматривает возвращение народов, согласно их волеизъявлению, в места традиционного проживания на территории РФ. В процессе Р.р.н. не должны ущемляться права и законные

интересы граждан, проживающих в настоящее время на территориях репрессированных народов.

Первым шагом на пути восстановления исторической справедливости в отношении репрессированных в годы советской власти народов явилось принятие Декларации Верховного Совета СССР от 14 ноября 1989 г. "О признании незаконными и преступными репрессивных актов против народов, подвергшихся насильственному переселению, и обеспечении их прав". Необходимо также отметить постановление Верховного Совета РФ от 16 июля 1992 г. № 3321-1 "О реабилитации казачества", направленное на восстановление правового статуса этого сословия.

Закон о реабилитации репрессированных народов определил понятия "репрессированные народы", "Р.р.н.", виды реабилитации и признал незаконными все правовые акты, в том числе местных органов и должностных лиц, принятые в отношении репрессированных народов, за исключением актов, восстанавливающих их права. Во исполнение указанного Закона была образована Комиссия по репрессированным и депортированным народам Верховного Совета РСФСР. В ней работали три подкомиссии: по репрессированным народам, по депортированным народам и по казачеству.

В РСФСР, Прибалтике, на Украине, в Белоруссии была создана серьезная правовая основа реабилитации жертв политических репрессий, в том числе депортированных лиц:

– Закон РСФСР от 18 октября 1991 г. № 1761-1 "О реабилитации жертв политических репрессий";

– Указы Президента РФ от 15 июня 1992 г. № 632 "О мерах по реализации Закона РФ "О реабилитации репрессированных народов" в отношении казачества";

– от 25 декабря 1993 г. № 2290 "О мерах по реабилитации калмыцкого народа и государственной поддержке его возрождения и развития";

– от 3 марта 1994 г. № 448 "О мерах по реабилитации балкарского народа и государственной поддержке его возрождения и развития";

– постановление Правительства РФ от 30 октября 1993 г. № 100 "О мерах по реабилитации карачаевского народа и социально-экономической поддержке Карачаево-Черкесской Республики" и т. д.

В Литве и Латвии были приняты специальные законы о реабилитации (1990). В круг субъектов реабилитации включены граждане, подвергнутые ссылке, высылке, спецпоселению в административном порядке. В Украинской ССР принят Закон от 17 апреля 1991 г. "О реабилитации жертв политических репрессий на Украине".

В РФ органы, внутренних дел выносят решения о реабилитации лиц, к которым применялись ссылка, высылка, спецпоселение. Органы прокуратуры по материалам проверок составляют заключения и выдают справки о реабилитации. На основании этих справок органами социального обеспечения по месту жительства реабилитированного выплачивается компенсация. Отрицательное заключение с отказом в реабилитации направляется прокуратурой в суд для решения вопроса о восстановлении прав.

#### **Лит.:**

Защита прав и свобод реабилитируемых граждан и бывших собственников национализированного имущества. Сб. нормативных актов: Россия, страны ближнего зарубежья, Восточная Европа/Сост. Л.В. Бойцова. В.В. Бойцова. Тверь, 1993;

Бугай Н.Ф. Казачество России: отторжение, реабилитация, возрождение (комментарий российского ученого)//Россия и современный мир, 1993, № 2. С. 163–169;

Иосиф Сталин – Лаврентию Берии: "Их надо депортировать", 1992. Сб. законодательных и нормативных актов о репрессиях и реабилитации жертв политических репрессий/Сост. заслуженный юрист РСФСР Е.А. Зайцев. М., 1993.

*Бойцова В.В., Бойцова Л.В.*

## **Реалистическая школа права**

РЕАЛИСТИЧЕСКАЯ ШКОЛА ПРАВА – радикальное направление социологической юриспруденции. Главных представителей этой школы – американцев Джерома Френка

(1889–1957) и Карла Ллевеллина(1893–1962) – часто называют «реалистами». Работа Френка "Право и современный разум" (1930) явилась возмутителем спокойствия ученых-правоведов, поскольку призывала к существенным изменениям в теории права. Идейным вдохновителем Френка стал Оливер Вендел Холмс (1841–1935), в книге которого "Общее право" была высказана мысль о том, что "жизнь права не имеет логики: она имеет опыт".

Обосновывая новый подход в правопонимании, Френк писал, что право предстает в своей реальности лишь в виде специальных решений судей, в виде реального деяния, а не говорения. Никто не может знать "реальное право", пока не последует само решение, вытекающее из конкретного дела, из конкретного случая. В свою очередь принятое решение не создает правила поведения (норму) для последующих случаев. По Френку, право – это решение, а не правило. Отрицая нормативность права, он говорил, что его невозможно вывести на основе норм законов и других нормативных актов. Правовую норму Френк называл «суррогатом» и "основным мифом", который мешает приспособлению права к реальной жизни. «Реалисты» отождествляли право только с практикой судей и администраторов. Здесь позиция Френка и его последователей относительно правопонимания полностью расходится с представителями умеренного направления в социологической юриспруденции во главе с Роскоэ Паундом (1870–1964). По Френку, судьи принимают решения не на основе норм, а на основе интуиции, эмоциональных всплесков, разных биологических импульсов и других подсознательных факторов "глубинной психологии". По Ллевеллину, жизненные ситуации – сфера "реального права", находится в сфере сущего, а не должного. Каждая ситуация неповторима, и в связи с этим суд каждый раз создает свое новое право. Предыдущие решения судей не нормативны, поскольку они носят только описательный характер, а не предписывающий.

Несмотря на то что Р.ш.п. подняла актуальную проблему, подвергая критике сторонников догматического направления, которые не разделяли право и закон, у самих «реалистов» было много серьезных ошибок, поскольку они отрицали нормативный характер права, юридическую силу закона, принцип законности.

*Лит.:* История политических и правовых учений: Учебник /Под ред. В.С. Нерсесянца . 2-е изд. М., 1988.  
*Арзамасов Ю.Г.*

## **Реальные сделки**

см. *Сделки* .

## **Реальный ущерб**

см. *Возмещение убытков* .

## **Региональная автономия**

см. *Административно-территориальное устройство* .

## **Региональное представительство**

РЕГИОНАЛЬНОЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО – принцип организации представительной власти, согласно которому депутаты представляют не всю нацию, а какие-либо территориальные части государства (обычно – субъекты федерации). При этом органы Р.п. формируются либо путем избрания в них депутатов непосредственно населением соответствующей территории (США, Бразилия, Венесуэла), либо путем назначения их членами органами государственной власти территорий (ФРГ, РФ). В федерациях органом Р.п., как правило, является верхняя палата парламента, тогда как нижняя палата – органом национального представительства.



## Регистратор

РЕГИСТРАТОР (держатель реестра, реестродержатель) – юридическое лицо, осуществляющее деятельность по ведению реестра владельцев именных ценных бумаг.

Деятельность Р. - это деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг: сбор, фиксация, обработка, хранение и предоставление данных, составляющих систему ведения реестра владельцев ценных бумаг.

Такой деятельностью имеют право заниматься эмитенты соответствующих ценных бумаг или профессиональные Р. Во всех случаях ее субъектами могут быть только юридические лица. Р. не вправе осуществлять сделки с ценными бумагами зарегистрированного в системе эмитента.

В случае если число владельцев (эмитентов) ценных бумаг превышает 500, Р. должна быть независимая специализированная организация. Р. имеет право делегировать часть своих функций другим Р. Передоверие не освобождает его от ответственности перед эмитентом.

Договор на ведение реестра заключается только с одним юридическим лицом. Эмитент один раз в год может требовать у Р. предоставления реестра за вознаграждение, не превышающее затраты на его составление. В остальных случаях размер вознаграждения определяется договором эмитента и Р. Эмитент, заключивший договор со специализированным Р., не освобождается от ответственности за ведение и хранение реестра.

Р. может взимать со сторон по сделке плату, соответствующую количеству распоряжений о передаче ценных бумаг и одинаковую для всех юридических и физических лиц. Он не вправе взимать по сделке плату в виде процента от объема сделки. Порядок определения максимального размера оплаты услуг Р. определяется ФК ЦБ.

Лицу, нарушившему систему ведения и составления реестра или форм отчетности (эмитенту, Р., депозитарию, владельцу), может быть предъявлен иск о возмещении ущерба (включая упущенную выгоду), возникшего из невозможности осуществить права, закрепленные ценными бумагами.

Р. обязан по требованию владельца или лица, действующего от его имени, а также номинального держателя ценных бумаг предоставить выписку из системы ведения реестра по его личному счету в течение 5 рабочих дней. Выписки, оформленные при размещении ценных бумаг, выдаются владельцам бесплатно.

В обязанности Р. входит:

- вносить в систему ведения реестра все необходимые изменения и дополнения;
- производить операции на лицевых счетах владельцев и номинальных держателей ценных бумаг только по их поручению;
- доводить до зарегистрированных лиц информацию, предоставляемую эмитентом; предоставлять владельцам и номинальным держателям ценных бумаг, владеющим более 1 % голосующих акций эмитента, данные из реестра об имени (наименовании) зарегистрированных в реестре владельцев и о количестве, категории и номинальной стоимости принадлежащих им ценных бумаг;
- информировать владельцев и номинальных держателей ценных бумаг о правах, закрепленных ценными бумагами, и о способах и порядке осуществления этих прав;
- строго соблюдать порядок передачи системы ведения реестра при расторжении договора с эмитентом.

Форма распоряжения о передаче ценных бумаг и указываемые в нем сведения устанавливаются ФКЦБ.

Р. вносит изменения в систему ведения реестра на основании:

- а) распоряжения владельца или лица, действующего от его имени, или номинального держателя ценных бумаг;
- б) иных документов, подтверждающих переход права собственности на ценные бумаги

в соответствии с гражданским законодательством РФ.

При документарной форме эмиссионных ценных бумаг, предусматривающей их нахождение у владельцев, помимо указанных документов представляется также сертификат ценной бумаги. При этом имя (наименование) лица, указанного в сертификате в качестве владельца, должно соответствовать имени (наименованию) зарегистрированного лица, указанного в распоряжении о передаче ценных бумаг.

Отказ от внесения записи в систему ведения реестра или уклонение от такой записи не допускается, за исключением случаев, предусмотренных ФЗ.

В случае прекращения действия договора между эмитентом и Р. последний передает другому Р., указанному эмитентом, все данные и документы, составляющие систему ведения реестра, а также реестр на дату прекращения действия договора. Передача производится в день расторжения договора. При замене Р. эмитент дает объявление об этом в СМИ или уведомляет всех владельцев ценных бумаг письменно за свой счет. Все выписки, выданные Р. после даты прекращения действия договора, недействительны.

Р. несет ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по ведению и хранению реестра, повлекшее невозможность осуществления прав, закрепленных именными ценными бумагами. Необоснованный отказ Р. во включении акционера или по его поручению номинального держателя именных ценных бумаг в реестр акционеров недействителен, не влечет прекращения или ограничения прав акционера и может быть обжалован в установленном порядке.

Р., осуществляющий ведение реестра, отвечает за сохранность, конфиденциальность записей в реестре, предоставление правильных данных о таких записях, совершение записей о проведенных операциях в реестре.

*Белов В.А.*

## **Регистрация гражданства**

*см. Гражданство .*

## **Регистрация международных договоров**

РЕГИСТРАЦИЯ МЕЖДУНАРОДНЫХ ДОГОВОРОВ – установленная рядом международно-правовых документов, а также национальными нормативными актами процедура, направленная на упорядочение практики заключения межгосударственных и других между народных договоров. Согласно ст. 102 Устава ООН ее члены обязаны регистрировать свои договоры в Секретариате Организации; в противном случае на соответствующий договор ни в одном из органов ООН его стороны не могут делать каких-либо ссылок. ФЗ РФ от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ "О международных договорах Российской Федерации" определено, что единая государственная система регистрации международных договоров РФ и их учета находится в ведении МИД, которое должно осуществлять соответствующие процедуры в Секретариате ООН или компетентных органах других межгосударственных организаций.

## **Регламент**

РЕГЛАМЕНТ (польск. *reglament* от фр. *regle* – правило) – 1) порядок ведения заседаний, собраний, сессий и съездов каких-либо органов представительной власти;

2) в конституционном праве – нормативный акт, посвященный порядку осуществления полномочий и процедуре деятельности органа государственной власти (в том числе ГД и СФ) или органа местного самоуправления. По юридической силе Р. имеет значение закона, т. е. его нельзя рассматривать как сугубо внутренний акт. Р. - обычно комплексный нормативный акт, регулирующий широкий круг вопросов;

3) свод правил, регулирующих внутреннюю организацию и порядок работы правительства;

4) название актов, принимаемых правительствами Франции, Италии и некоторых других государств в порядке осуществления регламентарной власти.

*Авакьян С.А.*

## **Регламентарная власть**

РЕГЛАМЕНТАРНАЯ ВЛАСТЬ – в Испании, Франции и некоторых других странах право правительства регулировать общественные отношения актами (регламентами), юридическая сила которых ниже юридической силы закона. Однако это не подзаконные акты, так как могут издаваться по вопросам, которые законом не регулируются (а во Франции – и не могут регулироваться). В РФ понятию "Р.в." до некоторой степени соответствует понятие "указное право".

## **Регрессный иск**

РЕГРЕССНЫЙ ИСК – иск, т. е. обращение в суд лица с требованием о защите своего субъективного права посредством разрешения спора между сторонами, основанный на праве регресса. Право регресса, или право обратного требования, возникает в случаях, когда между 3 субъектами существует не менее 2 правоотношений, связанных таким образом, что разрешение вопроса о правах и обязанностях субъекта одного (основного) правоотношения может повлиять на права и обязанности субъекта второго правоотношения, но юридическая возможность предъявления к последнему прямого требования отсутствует. Регрессное требование производно от основного обязательства.

В основе Р.и. как процессуального средства лежит материальное право регресса. Возможное право регресса является юридическим основанием для привлечения лица, к которому регрессное требование может быть предъявлено в дальнейшем, к участию в судебном процессе в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований на предмет спора (ст. 38 ГПК, ст. 39 АПК). Смысл этого – возможное предотвращение третьим лицом, к которому впоследствии может быть предъявлен Р.и., неблагоприятных для себя последствий решения суда. Интересы третьего лица в процессе сближаются с интересами лица, на стороне которого оно участвует в деле. В деле по Р.и. интересы указанных лиц становятся противоположными (третье лицо становится ответчиком).

По общему правилу не допускается разрешение в одном судебном процессе споров по основному и Р.и. (исключение составляют дела о восстановлении на работе – ст. 39 ГПК). Тем не менее привлечение потенциального ответчика по Р.и. в качестве третьего лица в процесс по основному иску упрощает при рассмотрении Р.и. процесс доказывания. Факты, установленные вступившим в законную силу решением суда по одному гражданскому делу, не доказываются вновь при разбирательстве других гражданских дел, в которых участвуют те же лица (п. 2 ст. 55 ГПК и п. 2 ст. 58 АПК). Часть 3 ст. 208 ГПК запрещает лицам, участвовавшим в деле, оспаривать в другом процессе установленные судом факты и правоотношения. Эти факты называются преюдициальными (см. *Преюдициальность*). При рассмотрении Р.и. они могут играть значительную роль.

Нормы материального права иногда прямо устанавливают обязанность привлечения к участию в процессе третьего лица в связи с возможным правом регресса к нему. Если, например, к покупателю по договору купли-продажи третье лицо (не путать с третьим лицом в процессе) предъявит иск об изъятии товара, покупатель обязан привлечь продавца к участию в деле, а продавец обязан вступить в это дело на стороне покупателя (ст. 462 ГК РФ). В случае изъятия товара у покупателя продавец несет ответственность и обязан будет возместить покупателю убытки (ст. 461 ГК РФ), т. е. к продавцу может быть предъявлен Р.и.

Закон предусматривает ряд оснований, по которым одно лицо приобретает право

регресса к другому лицу. Это характерно для солидарных обязательств, когда исполнивший солидарную обязанность должник имеет право регресса к остальным должникам (ст. 325 ГК РФ). Право регресса к лицу, причинившему вред, принадлежит лицу, возместившему вред, который причинен другим лицом либо причинен совместно (п. 1 и 2 ст. 1081 ГК РФ). Право регресса имеют РФ, субъект РФ или муниципальное образование в случае возмещения ими вреда, причиненного должностным лицом органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры или суда, если его вина установлена приговором суда, вступившим в законную силу (п. 3 ст. 1081 ГК РФ).

В отдельных случаях право регресса может определяться договором. Так, договорный характер носят регрессные требования гаранта к принципалу по банковской гарантии (ст. 379 ГК РФ).

От права регресса необходимо отличать переход прав кредитора к другому лицу (перемену лиц в обязательстве) на основании закона. Ряд таких случаев перечислен в ст. 387 ГК РФ. Перемена лиц в обязательстве имеет место, например, вследствие исполнения обязательства должника его поручителем, при суброгации. В этом случае производного (регрессного) обязательства не возникает, основное обязательство продолжает существовать – в нем на основании закона происходит лишь перемена лиц, и Р.и. невозможен.

*Плешанова О.П.*

## **Реестр владельцев ценных бумаг**

**РЕЕСТР ВЛАДЕЛЬЦЕВ ЦЕННЫХ БУМАГ** – часть системы ведения реестра владельцев ценных бумаг, представляющая собой список зарегистрированных владельцев с указанием количества, номинальной стоимости и категории принадлежащих им именных ценных бумаг, составленный по состоянию на любую установленную дату и позволяющий идентифицировать этих владельцев. При этом под системой ведения понимается совокупность данных, зафиксированных на бумажном носителе и (или) с использованием электронной базы данных, обеспечивающая идентификацию зарегистрированных в системе ведения Р.в.ц.б. номинальных держателей и владельцев ценных бумаг и учет их прав в отношении ценных бумаг, зарегистрированных на их имя, позволяющая получать и направлять информацию указанным лицам и составлять реестр (об обязанностях лица, ведущего Р.в.ц.б., см. *Регистратор* ).

Р.в.ц.б. включает:

- а) регистрационный журнал по каждой категории ценных бумаг;
- б) лицевые счета зарегистрированных лиц;
- в) лицевые счета зарегистрированных залогодержателей;
- г) журналы учета; выданных, погашенных и пропавших сертификатов (в случае выпуска документарных ценных бумаг); запросов, полученных от зарегистрированных лиц и зарегистрированных залогодержателей и ответов по ним, включая отказы от перерегистрации прав владельцев и номинальных держателей именных ценных бумаг Р.в.ц.б.; начисленных доходов по ценным бумагам.

В регистрационный журнал в хронологическом порядке вносятся и нумеруются записи о каждом выпуске ценных бумаг, каждой передаче ценных бумаг или отказе в передаче, о любом ином событии, связанном с изменением количества ценных бумаг, записанных на счете зарегистрированного лица или отражающем факт обременения ценных бумаг обязательствами.

Запись, вносимая в регистрационный журнал, должна содержать информацию:

- о дате и времени внесения записи (т. е. дате и времени получения регистратором документов, являющихся основанием для внесения записи в Р.в.ц.б.);
- о документах, являющихся основанием для внесения записи в реестр;
- о типе операции с ценными бумагами;
- об имени (наименовании) лица, которое вносится в Р.в.ц.б., с указанием, является ли

оно владельцем, номинальным держателем или залогодержателем, и номере его лицевого счета;

– об изменении количества и категорий (типа) ценных бумаг, учитываемых на счете зарегистрированного лица или обремененных обязательствами.

Регистрационный журнал ведется по каждой категории объявленных эмитентом именных ценных бумаг.

*Белов В.А.*

## **Режим наибольшего благоприятствования**

**РЕЖИМ НАИБОЛЬШЕГО БЛАГОПРИЯТСТВОВАНИЯ** (режим наиболее благоприятствуемой нации) – международно-правовой режим, в соответствии с которым каждая из договаривающихся сторон обязуется предоставить другой стороне, ее физическим и юридическим лицам такие же благоприятные условия экономических, торговых и иных отношений, какие оно обычно предоставляет или предоставит в будущем любому третьему государству, его физическим и юридическим лицам. Фактически Р.н.б. означает обычные, недискриминационные условия сотрудничества в отличие от особых (ограничительных или, наоборот, преференциальных) условий, которые могут вводиться для отдельных стран. Р.н.б. является одним из главных принципов деятельности Генерального соглашения по тарифам и торговле. Во Временном импортном тарифе РФ имеется специальная колонка ставок таможенных пошлин, применяемых к товарам, производимым в странах, пользующихся в отношениях с РФ указанным режимом. Список таких стран публикуется Правительством РФ. Изъятия из Р.н.б., как и сам режим, устанавливаются в договорном порядке. В тексте торговых договоров и соглашений обычно перечисляются условия, на которые не распространяется Р.н.б. (см., например, *Приграничная торговля*).

В торговых договорах, заключенных РФ, в качестве исключения из Р.н.б. упоминаются и преимущества, которые РФ предоставила или предоставит государствам-участникам СНГ и другим государствам, ранее входившим в состав СССР. Исключение из Р.н.б., связанное с таможенными льготами для развивающихся стран (прежде всего в тарифной сфере), по существу превратилось в самостоятельный договорный принцип международной торговли. Следует отметить, что РФ, предоставляя таможенно-тарифные преференции развивающимся странам, сама в некоторых случаях становится бенефициаром такого режима. Так, с 1 января 1993 г. РФ включена в список стран-бенефициаров Всеобщей системы преференций ЕЭС.

## **Резолюция**

**РЕЗОЛЮЦИЯ** (лат. *resolutio* – решение) – 1) надпись на служебном документе, выполненная управомоченным должностным лицом и содержащая его указания, поручения или распоряжения подчиненным ему по службе лицам;

2) решение какого-либо вопроса в результате его обсуждения в коллегиальном органе или собрании членов общественного объединения (ассоциации);

3) в конституционном праве – название актов, принимаемых, как правило, лишь одной из палат парламента. Р. обсуждаются в ином порядке, чем законопроекты, и не передаются на подпись главе государства. Содержание Р. обычно связано не с законодательными, а с иными полномочиями парламента. В РФ аналогичные акты носят название постановлений палат ФС.

*Колодкин Л.М.*

## **Реимпорт товаров**

**РЕИМПОРТ ТОВАРОВ** – таможенный режим, при котором товары, вывезенные с таможенной территории РФ в соответствии с таможенным режимом экспорта, ввозятся

обратно в установленные сроки без взимания таможенных пошлин, налогов, а также без применения к товарам мер экономической политики. Под последними понимаются ограничения на ввоз в РФ и вывоз из нее товаров и транспортных средств, установленные исходя из соображений экономической политики РФ и могущие включать в себя квотирование, лицензирование, установление максимальных и минимальных цен, а также другие меры регулирования взаимодействия российской экономики с мировым хозяйством.

Помещать товары под режим реимпорта вправе любое лицо, причастное к осуществлению данной экспортно-импортной операции, вне зависимости от того, кто вывозит товары. При этом обязательно следует учитывать, что товарами РФ признаются все товары, выпущенные в свободное обращение на территории РФ (а не только происходящие из РФ).

Под режим Р.т. не могут помещаться:

– товары РФ, вывезенные с таможенной территории РФ в соответствии с иными, чем экспорт, видами таможенных режимов;

– товары РФ, обратный ввоз которых осуществляется по истечении установленных предельных сроков для реимпорта;

– товары, запрещенные к ввозу в РФ и вывозу за ее пределы.

Для помещения товаров под таможенный режим Р.т. необходимо соблюсти следующие условия:

– товары должны быть ввезены на таможенную территорию РФ в течение 10 лет с момента вывоза. Датой ввоза считается день принятия последнего документа, необходимого для таможенных целей. Моментом вывоза считается день принятия таможенной декларации, а в случае ее отсутствия – день пересечения границы бывшего СССР или границ РФ;

– товары должны находиться в том же состоянии, в котором они были в момент вывоза, кроме изменений вследствие естественного износа либо убыли при нормальных условиях транспортировки и хранения;

– товары должны быть вывезены с территории бывшего СССР до 31 декабря 1991 г., а с территории РФ – с 1 января 1992 г., в соответствии с режимом экспорта иностранные товары должны быть (до момента вывоза) выпущены в свободное обращение с полной уплатой всех таможенных платежей.

При повреждении либо ином ухудшении качества товаров вследствие аварии или действия непреодолимой силы, товары также могут быть помещены под Р.т. В этом случае необходимо подтверждение факта аварии или действия непреодолимой силы, причем "способом, не вызывающим сомнений у должностных лиц таможенного органа в подлинности и достоверности".

Идентичность товаров, помещенных под таможенный режим Р., товарам, которые были вывезены в соответствии с таможенным режимом экспорта, факт их вывоза, момент вывоза должны быть установлены (подтверждены) способами, аналогичными указанному выше.

Использование товаров в производственных или иных коммерческих целях за пределами РФ не является препятствием для помещения указанных товаров под таможенный режим реимпорта.

Таможенное оформление реимпортируемых товаров производится в таможенном органе, в регионе деятельности которого находится их получатель либо его структурное подразделение. При этом декларант представляет грузовую таможенную декларацию (ГТД), на основе которой реимпортируемые товары помещались под таможенный режим экспорта, либо иные документы, подтверждающие факт и момент вывоза таких товаров с территории РФ. Если реимпортируемые товары подлежат контролю государственных органов, требуется представить разрешение этих органов, а также иные документы.

*Анисимов Л.Н.*

**Реквизиция**

РЕКВИЗИЦИЯ – 1) в гражданском праве одно из оснований прекращения права собственности. Согласно ст. 242 ГК РФ в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотии и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер, имущество по решению государственных органов может быть изъято у собственника в порядке и на условиях, установленных законом, с выплатой ему стоимости имущества. Оценка, по которой собственнику возмещается стоимость реквизированного имущества, может быть оспорена им в суде. В случае прекращения обстоятельств, в связи с которыми произведена Р., он вправе требовать по суду возврата сохранившегося имущества.

2) В международном праве под Р. понимается прежде всего принудительное возмездное изъятие различных видов имущества для использования их армией вражеского государства. Согласно ст. 52 Гаагской конвенции о законах и обычаях сухопутной войны 1907 г. Р. могут производиться лишь для нужд занявшей область армии и не должны осуществляться для обеспечения потребностей воюющего государства вообще. Они должны соответствовать средствам страны и не могут налагать на население обязанности принимать участие в военных действиях против своего отечества. Самочинное осуществление Р. отдельными солдатами и офицерами противоправно. При этом Р. должны допускаться лишь в той мере, в какой это требуется военной необходимостью. Все Р. должны быть оплачены наличными деньгами, а если это невозможно – изъятие следует подтверждать распиской и оплатить в кратчайший срок. Аналогичные положения содержатся в Конвенции о защите гражданского населения во время войны от 12 августа 1949 г.

Международное право строго запрещает Р. имущества дипломатических и консульских представительств для военных и общественных нужд. Ряд международно-правовых норм посвящен Р. иностранных инвестиций. Так, согласно ст. 9 Конвенции о защите прав инвестора, подписанной в Москве 28 марта 1997 г., инвестиции не могут быть подвергнуты Р., кроме исключительных случаев (стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотии и иных обстоятельств, носящих чрезвычайный характер), предусмотренных национальным законодательством сторон, когда эти меры принимаются в общественных интересах, предусмотренных конституцией страны-реципиента. Р. возможна только с выплатой инвестору адекватной компенсации.

## Реклама

РЕКЛАМА (фр. *reclame* от лат. *reclamare* – выкрикивать) – распространяемая в любой форме, с помощью любых средств информация о физическом или юридическом лице, товарах, идеях и начинаниях, которая предназначена для неопределенного круга лиц (ФЗ РФ от 18 июля 1995 г. № 108-ФЗ "О рекламе"). Закон регулирует отношения, возникающие в процессе производства, размещения и распространения Р. на рынках товаров, работ, услуг РФ, включая рынки банковских, страховых и иных услуг, связанных с использованием денежными средствами граждан (физических лиц) и юридических лиц, а также рынки ценных бумаг. Отношения, связанные с политической Р., Закон о Р. не регулирует. КС определил, что правовое регулирование рекламной деятельности, в смысле Закона о Р., – предмет только федерального законодательства. Дело в том, что это регулирование, во-первых, является частью установления "Правовых основ единого рынка", закрепленного п. «ж» ст. 71 Конституции РФ в исключительном ведении РФ, и, во-вторых, призвано обеспечить свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств по всей территории РФ.

Основными субъектами рекламной деятельности являются: рекламодатель – лицо, являющееся источником рекламной информации для производства, размещения, последующего распространения Р.:

– рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полное или частичное приведение Р. к готовой для распространения форме;

– рекламораспространитель – лицо, осуществляющее размещение и (или)

распространение Р. путем предоставления и (или) использования имущества, в том числе технических средств теле- и радиовещания, а также каналов связи, эфирного времени и иными способами; потребители Р. - лица, до сведения которых доводится или может быть доведена Р., следствием чего является или может являться соответствующее воздействие Р. на них.

Ответственность рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя, в частности, перед потребителями Р. четко разграничена по критерию вины за сделанное. Так, рекламораспространитель (чаще всего в этом качестве выступают СМИ) несет установленную ответственность лишь "в части, касающейся времени, места и средств размещения Р.". Вопросы ответственности основных субъектов рекламной деятельности обычно возникают по поводу так называемой ненадлежащей Р., к которой Закон относит недобросовестную, недостоверную, неэтичную, заведомо ложную Р.

Недобросовестная Р. "содержит высказывания, образы, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию конкурента или конкурентов".

Недостоверная Р. - та, в которой, например, используются термины в превосходной степени, в том числе путем употребления слов «самый», "только", «лучший», "абсолютный", «единственный» и т. п., если их невозможно подтвердить документально.

Неэтичная Р. содержит, в частности, оскорбительные выражения, образы "в отношении расы, национальности, профессии, социальной категории, возрастной группы, пола, языка, религиозных, философских, политических и иных убеждений физических лиц".

К ненадлежащей Р. относится и так называемая скрытая Р. – Р., оказывающая не осознаваемое потребителем воздействие, в том числе путем использования в теле- и радиовещании, а также в кинопродукции специальных видеовставок (двойной звукозаписи).

Отдельный вид Р. - социальная Р. Она "представляет общественные и государственные интересы и направлена на достижение благотворительных целей". В такого рода Р. не должны упоминаться коммерческие организации и индивидуальные предприниматели, а также конкретные марки (модели, артикулы) их товаров, равно как и марки (модели, артикулы) товаров, являющихся результатом предпринимательской деятельности некоммерческих организаций. Осуществляемая на безвозмездной основе деятельность юридических и физических лиц по производству и распространению социальной Р. передаче своего имущества, в том числе денежных средств, другим юридическим и физическим лицам для производства и распространения социальной Р. признается благотворительной деятельностью и пользуется предусмотренными законодательством льготами.

Закон о Р. содержит ряд требований, определяющих различный правовой режим рекламной информации в зависимости от форм ее распространения. Так, по отношению к теле- и радиопрограммам существуют определенные ограничения, призванные защищать интересы телезрителей и радиослушателей.

В частности, не допускается прерывать Р.:

- детские и религиозные передачи;
- образовательные программы более чем один раз в течение 15 мин на период, не превышающий 45 с;
- радиопостановки и художественные фильмы без согласия право-обладателей;
- иные передачи, продолжительность трансляции которых составляет менее чем 15 мин.

Распространение Р. одного и того же товара, а равно Р. о самом рекламодателе не должно осуществляться более чем 2 раза общей продолжительностью не более чем 2 мин в течение часа эфирного времени на одной частоте вещания. В теле-, радиопрограммах, не зарегистрированных в качестве специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера, Р. не должна превышать 25 % объема вещания. От лица государства контроль за соблюдением законодательства РФ о Р. осуществляют МАП и его территориальные подразделения.

МАП:



– предупреждает и пресекает факты ненадлежащей Р.;

– направляет рекламодателям, рекламо-производителям и рекламораспространителям предписания прекратить нарушения законодательства РФ о Р., решения о контррекламе (т. е. опровержении ненадлежащей Р., распространяемом в целях ликвидации вызванных ею последствий). За неисполнение в срок этих предписаний, а также решений о контррекламе МАП наделен правом налагать штрафы в размере до 5 тыс. МРОТ;

– направляет материалы о нарушениях законодательства РФ о Р. в органы, лицензирующие соответствующие виды деятельности;

– направляет в органы прокуратуры, другие правоохранительные органы материалы для возбуждения уголовного дела по признакам преступлений в области Р.

УК содержит ст. 182 "Заведомо ложная реклама", предусматривающую строгую уголовную ответственность – лишение свободы на срок до 2 лет за использование в Р. заведомо ложной информации относительно товаров, работ или услуг, а также их изготовителей (исполнителей, продавцов), совершенное из корыстной заинтересованности и причинившее значительный ущерб.

Наконец, МАП и его территориальные органы правомочны предъявлять иски в суды, арбитражные суды, в том числе в интересах неопределенного круга потребителей Р., в связи с нарушением законодательства РФ о Р. и о признании недействительными сделок, связанных с ненадлежащей Р.

Общественные организации (объединения), ассоциации и союзы юридических лиц (органы саморегулирования Р.) наделены широкими возможностями влиять на состояние дел в области Р. В частности, они привлекаются к участию в разработке требований к Р., в том числе проектов законов и иных нормативных правовых актов; производят независимую экспертизу Р. на предмет установления ее соответствия требованиям законодательства и направляют соответствующие рекомендации заинтересованным участникам рекламной деятельности; направляют в органы прокуратуры материалы и обращаются в федеральные органы исполнительной власти в связи с нарушением законодательства РФ о Р. Важнейшее правомочие органов саморегулирования в области Р. - предоставленная им возможность обращаться с исками в суд, арбитражный суд.

При удовлетворении иска в отношении неопределенного круга потребителей Р. суд или арбитражный суд обязывает правонарушителя довести его решение до сведения указанных потребителей через СМИ или иным образом в установленный им срок. С февраля 1995 г. при ТПП действует Общественный совет по Р. В апреле 1996 г. создан Попечительский совет Общественного совета по Р. в целях поддержки и развития процессов рекламного саморегулирования, повышения роли рекламных объединений, представителей СМИ и общественности в цивилизованном развитии отечественной Р. В составе Попечительского совета – ТПП, Союз журналистов России, Российская ассоциация рекламных агентств, Международная конфедерация обществ потребителей и другие известные общественные структуры. В 1995 г. основные российские участники рекламной деятельности одобрили Международный кодекс рекламной деятельности, известный как Кодекс МТП. Он является инструментом саморегулирования Р. в 17 странах Европы. Пять из его 19 статей посвящены вопросам ответственности субъектов рекламной деятельности перед потребителями и обществом.

*Монахов В.И.*

## **Рекламация**

**РЕКЛАМАЦИЯ** (лат. *reclamatio* – возражение, неодобрение) – заявление по поводу выявленных недостатков товара (работ, услуг) или ином нарушении обязательства, содержащее требование об устранении нарушения и (или) уплате соответствующего возмещения. В законодательстве РФ и праве международной торговли термин "Р." практически вытеснен термином «претензия», имеющим сходное значение.

Обязательность обращения с Р. (претензией), сроки и порядок ее подачи устанавливаются законом и иными правовыми актами или договором сторон.

Законодательство РФ предусматривает необходимость заявления Р. в случаях обнаружения недостатков в полученной вещи или выполненной работе, несохранности перевозимого груза. Правило об обращении с Р. призвано защитить интересы потребителя, поскольку служит быстрейшему устранению недостатков и возмещению потерь. Так, Р. о нарушении условий договора купли-продажи о количестве, ассортименте, качестве, комплектности, таре и упаковке товара должна быть заявлена в срок, предусмотренный законом, иными правовыми актами или договором, а если он не установлен – в разумный срок после того, как нарушение должно было быть обнаружено исходя из характера и назначения товара (ст. 483 ГК РФ). До предъявления к перевозчику иска, вытекающего из перевозки груза, обязательно предъявление ему претензии в порядке, предусмотренном соответствующим транспортным уставом или кодексом (см. Договор перевозки грузов). Незаявление Р. не лишает кредитора права предъявить иск к должнику в пределах установленных сроков. Отрицательным последствием незаявления либо несвоевременного заявления Р. является возложение на кредитора обязанности доказывать факт возникновения недостатков в товаре или произведенных работах по причинам, зависевшим от должника. Лишь в отношениях из договора перевозки незаявление претензии или несоблюдение установленного порядка ее подачи ведет к утрате грузоотправителем (грузополучателем) возможности обращения с иском в суд.

Законодательством многих стран установлена обязательность заявления Р. по поводу обнаруженной покупателем недоброкачества или недостачи товара. Для заявления Р. устанавливаются различные сроки, которые определяются как "краткий срок", "разумный срок", "без задержки" и т. п., реальная продолжительность которых формируется деловыми обычаями и судебной практикой либо устанавливается в виде конкретного периода времени.

*Луганский Б.И.*

## **Религиозное объединение**

РЕЛИГИОЗНОЕ ОБЪЕДИНЕНИЕ – добровольное объединение граждан РФ, иных лиц, постоянно и на законных основаниях проживающих на территории РФ, образованное в целях совместного исповедания и распространения веры и обладающее соответствующими этой цели признаками:

- вероисповедание;
- совершение богослужений, других религиозных обрядов и церемоний;
- обучение религии и воспитание своих последователей

(ФЗ РФ от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ "О свободе совести и о религиозных объединениях"). Запрещается создание и деятельность Р.О. цели и действия которых противоречат закону.

Новейшая история РФ знает примеры как жестко репрессивной политики государства по отношению к Р.О., так и почти полной бесконтрольности их деятельности, что в обоих случаях приводило к нарушению прав граждан.

Декрет от 20 января 1918 г.:

- лишал Православную церковь и другие религиозные общины движимого и недвижимого имущества (им можно было лишь «пользоваться» с разрешения властей);
- лишал их права юридического лица (такowymi могли быть лишь «двадцатки» мирян);
- запрещал преподавание религиозных учений.

В 1929 г. были запрещены любые формы религиозной «пропаганды» и общественной деятельности церкви, кроме "отправления культа" в церковных стенах. К 1941 г. на прежней территории СССР (без Западной Украины и Западной Белоруссии) осталось лишь немногим более 200 православных приходов из 48 тыс. в 1914 г. После Великой Отечественной войны контроль за деятельностью Р.О. осуществлял Совет по делам религии при Совмине СССР,

вся внутренняя жизнь церкви проходила под надзором КГБ. В 1961 г. приходские священники были лишены административных полномочий; ими могли обладать только светские лица. В 1959–1966 гг. число приходов вновь было сокращено с 22 тыс. до 7,5 тыс., закрыты семинарии и монастыри, ужесточен контроль уполномоченных Совета по делам религии. Без санкции Совета нельзя было ни рукополагать священников, ни переводить их на другое место. Особо преследовались неподконтрольные государству общины – баптистские, религиозно-правозащитные. Лишь в 1990 г. Верховный Совет СССР отменил антицерковные законы 1918 и 1929 гг. и принял новое законодательство, дающее религиозным организациям возможность восстановления.

Либерализация законодательства о Р.О. в условиях 90-х гг. привела к массовому распространению в стране так называемых "тоталитарных сект", которые, прикрываясь конституционным правом на свободу совести и вероисповедания, оказывали разрушительное воздействие на психическое и физическое здоровье своих членов, в том числе несовершеннолетних. Закон о свободе совести и религиозных объединениях установил запрет на деятельность иностранных религиозных организаций на территории РФ, им может быть предоставлено лишь право открытия своих представительств. При этом они не могут заниматься культовой и иной религиозной деятельностью, и на них не распространяется статус Р.О. Другим важным нововведением было разграничение всех Р.О. на две неравноправные категории: религиозные группы и религиозные организации.

Религиозной группой признается добровольное объединение граждан, образованное в целях совместного исповедания и распространения веры, осуществляющее деятельность без государственной регистрации и приобретения прав юридического лица. Помещения и необходимое для деятельности религиозной группы имущество предоставляются в пользование группы ее участниками. Граждане, образовавшие религиозную группу с намерением в дальнейшем преобразовать ее в религиозную организацию, уведомляют о ее создании и начале деятельности органы местного самоуправления. Религиозные группы имеют право совершать богослужения, другие религиозные обряды и церемонии, а также осуществлять обучение религии и религиозное воспитание своих последователей.

Религиозной организацией признается добровольное объединение граждан РФ, иных лиц, постоянно и на законных основаниях проживающих на территории РФ, образованное в целях совместного исповедания и распространения веры и зарегистрированное в качестве юридического лица. С точки зрения гражданского права (ст. 117 ГК РФ) религиозные организации являются некоммерческими организациями.

Религиозные организации могут подразделяться на местные и централизованные. Учредителями местной религиозной организации могут быть не менее 10 граждан РФ, объединенных в религиозную группу, которая может подтвердить свое существование на протяжении не менее 15 лет (подтверждение выдается органами местного самоуправления) или вхождение в структуру централизованной религиозной организации того же вероисповедания (выдается указанной организацией). Централизованной религиозной организацией признается структура, состоящая в соответствии со своим уставом не менее чем из 3 местных религиозных организаций.

Наименование религиозной организации должно содержать указание на ее вероисповедание. Религиозные организации, действовавшие на протяжении не менее 50 лет на момент обращения с заявлением о государственной регистрации, вправе указывать в своем наименовании слова «Россия», "российская" и производные от них.

Конституция РФ провозглашает (ч. 2 ст. 14), что Р.О. отделены от государства и равны перед законом. Р.О. не могут создаваться в государственных органах, учреждениях и органах местного самоуправления, воинских частях. Государство, его органы и должностные лица не вмешиваются в деятельность Р.О., если она не противоречит действующему законодательству; не возлагают на Р.О. функции государства, государственной власти, органов местного самоуправления. Государство охраняет законную деятельность Р.О. В свою очередь Р.О. не вмешиваются в дела государства (см. также *Свобода совести* ).

Религиозной организации может быть отказано в государственной регистрации только в указанных в Законе случаях: противоречие ее деятельности Конституции РФ и действующему законодательству, неправомочие учредителя, непризнание организации религиозной и ранее состоявшаяся регистрация религиозной организации под тем же наименованием. Отказ может быть обжалован в суд.

Деятельность Р.О. может быть запрещена, а сама организация ликвидирована по решению учредителей или органа, уполномоченного на то уставом Р.О., или по решению суда, если деятельность объединения противоречит его уставу или действующему законодательству.

Согласно законодательству Р.О. вправе:

– основывать и содержать культовые здания и сооружения, иные места и объекты, специально предназначенные для богослужений, молитвенных и религиозных собраний, религиозного почитания (паломничества);

– организовывать и проводить в порядке, установленном для проведения митингов, шествий и демонстраций, публичные богослужения, религиозные обряды и церемонии.

Р.О. пользуются исключительным правом учреждения организаций, издающих богослужебную литературу и производящих предметы культового значения, создания учреждений профессионального религиозного образования. Они вправе осуществлять благотворительную деятельность, устанавливать и поддерживать международные связи и контакты, обладать правом собственности, заключать трудовые договоры (контракты) с работниками, пользоваться имуществом, являющимся собственностью государства, граждан и их объединений. Р.О. вправе осуществлять предпринимательскую деятельность и создавать собственные предприятия.

Надзор и контроль за исполнением законодательства о свободе совести и о Р.О. осуществляют органы прокуратуры РФ, а в части соблюдения Р.О. уставов, целей и порядка их деятельности – органы юстиции.

*Додонов В.Н., Колодкин Л.М.*

## **Рента**

*см. Договор ренты .*

## **Репарации**

РЕПАРАЦИИ (от лат. *reparatio* – восстановление) – одна из форм материальной ответственности одного субъекта международного права за ущерб, причиненный (в результате совершенного им международного правонарушения) другому субъекту. Р. может выплачиваться в натуре, в виде денежной или иной материальной компенсации либо одновременно реституции и компенсации убытков. При этом Р. не преследует цели полного возмещения ущерба пострадавшему государству (государствам), если такое возмещение привело бы к подрыву экономики побежденной страны. Впервые Р. были предусмотрены в Версальском мирном договоре 1919 г. как форма возмещения ущерба, причиненного Германией и ее союзниками в ходе первой мировой войны. До этого в международной практике была широко распространена контрибуция – дань победителю в войне. В современном международном праве Р. выступает прежде всего как материальная ответственность государства за развязывание им агрессивной войны (военные Р.). Такие Р. были предусмотрены в решениях Крымской (Ялтинской) конференции 1945 г. и Берлинской (Потсдамской) конференции 1945 г. в отношении Германии, а в мирных договорах 1947 г. – в отношении бывших сателлитов Германии во второй мировой войне. При этом право на Р. получили не все государства, участвовавшие в войне с Германией, а лишь те из них, на территории которых велись военные действия и которые подверглись оккупации.

## Репатриация

РЕПАТРИАЦИЯ – возвращение определенной части населения (беженцев, перемещенных лиц, военнопленных), вынужденно оказавшегося на территории другого государства, в страну своего гражданства, постоянного проживания или национальной принадлежности. Р. осуществляется, как правило, на основе международных, договоров. Р. возможна и на внедоговорной основе. В таком случае она должна предусматриваться законами заинтересованных государств. Обычно Р. не влечет за собой изменение гражданства. Когда такое все же происходит, Р. рассматривается как разновидность депортации.

Р. имела место после второй мировой войны. В Германии и странах, временно находившихся под ее господством, скопились миллионы людей, насильно вывезенных для принудительного труда. Там же оказались миллионы военнопленных союзных держав и значительное количество беженцев. В соглашениях, заключенных СССР, Великобританией к США 13 февраля 1945 г., СССР и Бельгией 13 марта 1945 г., СССР и Францией 29 июня 1945 г., предусматривалось взаимное содействие отправке на родину граждан договаривающихся государств. Вопросами Р. занималась созданная 15 декабря 1946 г. Международная организация по делам беженцев. В настоящее время остро стоит вопрос о Р. палестинцев, а также граждан ряда африканских, азиатских и американских государств, вынужденно покинувших районы своего постоянного проживания вследствие вооруженных конфликтов.

*Стародубцев Г.С.*

## Репрессалии

РЕПРЕССАЛИИ (от лат. *repres-saliae*) – вид правовой защиты в межгосударственных отношениях. Представляют собой правомерные принудительные действия государства, направленные на восстановление своих прав, нарушенных другим государством. Вооруженные Р. запрещены международным правом. Примерами Р. являются задержание рыболовного судна за незаконный лов рыбы, наложение ареста на имущество или его конфискация и т. д. Условием правомерности Р. является обязанность намеревающегося обратиться к ним государства использовать мирную процедуру возмещения ущерба, причиненного ему правонарушением. Лишь отказ государства-правонарушителя от такой процедуры либо от выполнения решения, принятого вследствие применения этой процедуры, открывает правомерную возможность для обращения к Р. Меры, используемые в качестве Р., должны быть соразмерны и прекращаются в момент восстановления статуса, ему предшествовавшего.

Запрещается применение Р. в отношении объектов и лиц, пользующихся международно-правовой защитой (например, к раненым, больным).

## Республика

РЕСПУБЛИКА (лат. *respublica* от *res* – дело и *publicus* – общественный) – форма правления, при которой все высшие органы государственной власти либо избираются, либо формируются общенациональными представительными учреждениями (парламентами), а граждане обладают личными и политическими правами. Р. - обязательно государство: другие общины, хотя бы и управляемые на выборных началах (города, районы, провинции, графства и т. п.). не считаются Р. С другой стороны. Р. может быть и государственная единица, не обладающая полным суверенитетом и входящая в состав другого государства (например, Р. в составе РФ, Аджария в составе Грузии, Каракалпакия в составе Узбекистана).

Республиканская форма правления известна с древнейших времен, с момента возникновения самого государства. В античном мире классическим образцом

рабовладельческой Р. была Афинская Р.

Многими сходными чертами обладали торгово-феодальные Новгородская и Псковская Р. на северо-западе Руси (XII–XV вв.). Их система правления включала собрания (обычно знатных) граждан – вече, посадников, а также выборного князя – военного руководителя.

На севере Центральной Европы – во Фландрии и отчасти в Германии – возникали республиканские общины с демократическим уклоном и более мягким режимом управления: здесь сказывалось преобладание промышленной буржуазии, имевшей больше общего с ремесленниками, цеховыми и городскими низами, нежели представители торгового и банковского капитала средиземноморских Р. Эти государства являются как бы переходной ступенью к современным демократическим Р., возникновением которых в Америке и Европе отмечен конец XVIII в. Следует также вспомнить о первых буржуазных республиках – голландской (XVI–XIX вв.) и английской (1649–1660). Во Франции первая Р. была провозглашена в 1793 г. и существовала до 1804 г. Окончательно республиканизм утвердился здесь только в 1870-х гг. Россия была объявлена Р. 3 сентября 1917 г. Германия стала Р. в результате ноябрьской революции 1918 г. Италия выбрала республиканскую форму правления на референдуме в 1946 г.

В настоящее время из 190 государств мира более 140 являются Р. В рамках республиканской формы правления принято различать президентскую республику, парламентарную республику и республику смешанного типа (полупрезидентскую). Особой разновидностью Р. является Советская республика.

*Додонов В.Н.*

## **Республика в составе РФ**

РЕСПУБЛИКА В СОСТАВЕ РФ – один из 6 видов субъектов РФ, наряду с областью, краем, автономной областью, автономным округом, городом федерального значения. В основу образования Р. в с. РФ положен национально-территориальный принцип. Наименование и статус Р. в с. РФ отражает факт образования их на исторических территориях, землях ряда крупных народов (этносов) России, вошедших или присоединившихся добровольно, либо присоединенных в процессе формирования и расширения границ Российского государства. Основой официального наименования Р. в с. РФ (например, Карелия, Башкортостан, Коми, Марий Эл) являются этнонимы народов (карелы, башкиры, коми, марийцы, осетины, чувашаи и др.), а применительно к Р. Дагестан и Алтай – исторические названия территорий, на которых проживают аварцы, лезгины, ногайцы и другие относительно крупные и малочисленные народы (например, горные алтайцы).

По размеру территории, численности населения, доли народов, чьи этнонимы стали основой наименования, экономическому потенциалу и т. д. Р. в с. РФ существенно отличаются друг от друга. Например, если территория Республики Саха (Якутия) составляет 3103,2 тыс. кв. км, то Республики Северная Осетия-Алания – 8 тыс. кв. км; население Башкортостана (4096,6 тыс. человек) более чем в 5 раз превышает население Кабардино-Балкарии (790 тыс.) и в 16 раз – население Ингушетии и Тывы. Доля коренной этнической группы варьирует в Р. в с. РФ от 80,2 % в Дагестане до 10 % в Карелии, составляет 11,1 % – в Хакасии, 21,9 – в Башкортостане, 48,5 – в Татарстане, 53 – в Северной Осетии-Алании, 67,8 – в Чувашии и т. д. Эти и иные существенные различия, однако, не влияют на их конституционно-правовой статус.

Согласно ч. 1 и 5 ст. 66 Конституции РФ статус Р. в с. РФ как субъекта РФ определяется Конституцией РФ и конституцией Р. в с. РФ и может быть изменен по взаимному согласию РФ и ее субъекта в соответствии с ФКЗ.

Р. в с. РФ, согласно ч. 2 ст. 5 Конституции РФ являются государствами, имеют свою конституцию и законодательство, свое республиканское гражданство, свою систему органов государственной власти, свою территорию, границы которой могут быть изменены с

взаимного согласия соответствующих субъектов (ст. 67 Конституции РФ), а также собственность. Они вправе устанавливать свои государственные языки (ст. 68 Конституции РФ) и государственную символику (флаг, герб, гимн, столицу). Как государства Р. в с. РФ обладают и иными присущими им признаками: полнотой государственной власти на своей территории, кроме тех полномочий, которые отнесены Конституцией РФ к ведению РФ или совместному ее ведению с субъектами. Р. в с. РФ в определенных законом пределах вправе выступать в качестве участников международных отношений и внешнеэкономических связей, подписывать договоры и соглашения с иностранными государствами, открывать зарубежные представительства, быть членом или участвовать в деятельности международных организаций.

Статус Р. в с. РФ в их конституциях определяется значительно детальнее. При этом нередко абсолютизируются те или иные его элементы. Так, исходя из признания Р. в с. РФ государствами, некоторые из них провозглашают в конституциях свой суверенитет. Вместе с тем очевидно, что Р. в с. РФ как государства не являются суверенными в полном смысле этого слова, хотя и обладают многими признаками государственности и суверенными правами. Они не имеют права выхода из РФ. Отличия в статусе Р. в с. РФ, обусловленные признанием их Конституцией РФ государствами, не определяют их особой роли в федеративном устройстве страны.

Лит.:

*Кутафин О.Е., Козлова Е.И.* Конституционное право России. М., 1996;

*Миронов Д.Н.* Конституционно-правовой статус Республики Саха (Якутия) как субъекта Российской Федерации. Новосибирск, 1996.

*Лучин В.О., Моисеенко М.Г.*

## **Республика смешанного типа**

РЕСПУБЛИКА СМЕШАННОГО ТИПА (полупрезидентская республика) – разновидность республиканской формы правления (см. Республика), при которой элементы президентской республики, сочетаются с элементами парламентской республики. Президент (глава государства) избирается, как правило, на всеобщих выборах и наделен большими полномочиями. Однако правительство формируется парламентским путем и ответственно не только перед президентом, но и перед парламентом. Президент осуществляет общее руководство правительством. Президент имеет право роспуска парламента при наступлении определенных обстоятельств (обычно при выражении вотума недоверия правительству). Для Р.с.т. характерен дуализм исполнительной власти. Классическим образцом Р.с.т. является Франция по Конституции 1958 г. К Р.с.т. отечественная наука конституционного права также относит обычно Португалию, Финляндию, Ирландию. Особенно широкое распространение Р.с.т. получила в постсоциалистических странах (Польша, Румыния, Болгария, Украина, Литва, Молдова). По ряду формально-юридических признаков к Р.с.т. можно отнести и РФ.

*Додонов В.Н.*

## **Реституция**

РЕСТИТУЦИЯ (от лат. *restitutio* – восстановление) – 1) в гражданском праве возврат сторонами, заключившими сделку, всего полученного по сделке в случае признания ее недействительной.

Институт Р. получил развитие еще в римском праве в практике преторской юстиции. Поскольку обжалование судебных решений стало возможным лишь в имперское время, главным средством "поворота решения" служило обращение к тому же претору. Если последний находил обжалуемое судебное решение не правовым или несправедливым, а тем более вынесенным в противоречие формуле претора, составленной им для данного дела,

стороны должны были возвратиться к ситуации, которая существовала до суда.

В современном гражданском праве РФ общим правилом является двусторонняя Р., т. е. каждая из сторон возвращает другой все полученное по сделке. Согласно ч. 2 ст. 167 ГК РФ при недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) – возместить его стоимость в деньгах, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом.

Для некоторых видов недействительных сделок (ст. 169 и 179 ГК РФ) применяются иные правила:

а) односторонняя Р., т. е. приведение в первоначальное состояние только невиновной стороны путем возвращения этой стороне исполненного ею по сделке и взыскание в доход государства полученного виновной стороной или причитающегося этой стороне в возмещение исполненного ею по сделке (это касается сделок, совершенных под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечения тяжелых обстоятельств, а также сделок, совершенных с целью, противной основам правопорядка и нравственности при наличии умысла только у одной стороны такой сделки);

б) недопущение Р., т. е. взыскание в доход государства всего полученного (причитающегося) сторонами по сделке (это правило применяется к сделкам, совершенным с целью, противной основам правопорядка и нравственности при наличии умысла у обеих сторон такой сделки).

2) В международном праве вид материальной международно-правовой ответственности государства, совершившего акт агрессии или иное противоправное деяние; заключается в обязанности данного государства устранить или уменьшить причиненный другому государству материальный ущерб путем восстановления прежнего состояния, в частности путем возврата имущества, разграбленного и незаконно вывезенного им с оккупированной территории.

Вместе с тем государства должны стремиться к тому, чтобы их внутреннее законодательство или международные конвенции, участниками которых они могут, являться, обеспечивали добросовестному покупателю культурной ценности, которая подлежит Р., возможность получить возмещение или справедливую компенсацию. Если Р. имущества, обладающего индивидуальными признаками, невозможна (например, вследствие его гибели или пропажи), по соглашению сторон может иметь место замена его другим равноценным имуществом (субституция).

Международно-правовые акты, принятые в период и после окончания второй мировой войны, предусматривали возвращение в порядке Р. государствам, подвергшимся нападению и оккупации нацистской Германией и ее союзниками, материальных ценностей, захваченных и незаконно вывезенных с временно оккупированных территорий. В настоящее время особую актуальность приобрел вопрос о судьбе культурных ценностей, полученных (изъятых) СССР в порядке Р. у бывших враждебных государств и находящихся ныне на территории РФ в связи с заявлением на них претензий со стороны ряда иностранных государств и частных лиц. ФЗ РФ от 15 апреля 1998 г. № 64-ФЗ "О культурных ценностях, перемещенных в Союз ССР в результате второй мировой войны и находящихся на территории Российской Федерации" устанавливает как общее правило, что все перемещенные культурные ценности, ввезенные в СССР в осуществление его права на Р. и находящиеся на территории РФ, являются достоянием РФ и находятся в федеральной собственности. В то же время Закон допускает передачу этих ценностей их бывшим владельцам (правопреемникам), если они принадлежали (до момента Р.) бывшим советским республикам или жертвам нацизма (фашизма), а также в некоторых других случаях.

## Реторсия



**РЕТОРСИЯ** (лат. *retorsio* – обратное действие) – правомерные принудительные действия государства, совершаемые в ответ на недружественный акт другого государства, не составляющий международного правонарушения. Этим Р. отличается от репрессалий, применяемых в ответ на противоправные действия. Р. преследует цель восстановить принцип взаимности в отношениях соответствующих государств. Примерами Р. являются отзыв посла в ответ на недружественное заявление, ответная высылка дипломатов из страны или отказ в допуске на свою территорию граждан государства, совершившего недружественный акт. Меры, используемые в качестве Р., должны быть пропорциональны вызвавшему их акту. Как и репрессалии, Р. не предусматривает использования вооруженной силы.

## Референдум

**РЕФЕРЕНДУМ** (лат. *referendum* – букв.: то, что должно быть сообщено) – один из институтов непосредственной демократии наряду с народной инициативой, плебисцитом, прямым правлением. Благодаря Р. представительная демократия превращается в «чистую». В Швейцарии – на родине Р. – первый общенациональный Р. был проведен в 1802 г. по поводу второй Конституции Гельветической республики.

Так, в научных и политических кругах Швейцарии укрепляется мнение, что в связи с необходимостью принятия тщательно проработанных решений значение Р. будет убывать, ибо результаты голосования неадекватны состоянию общественного мнения, а чувство ответственности законодателей в связи с проведением Р. притупляется. Французские исследователи полагают, что Р. пока еще не стал нормальной и обычной процедурой политической жизни: его смысл часто извращается, становится ставкой в политической борьбе, а закон, принятый на Р., находится в том же ряду, что и обычный (Конституционный совет утвердил в 1990 г. эту весьма спорную ассимиляцию).

После 1970 г. Р. 5 раз проводился в Великобритании (1 общенациональный и 4 региональных), что подтверждает постепенное включение этой практики в традицию парламентского правления. К Р. прибегают в случае отсутствия в парламенте и в обществе единства по политическим вопросам, затрагивающим общий интерес.

Существует точка зрения, что центральную роль в процессе принятия новых законов, поправок и дополнений к ним в странах Восточной Европы должны играть Р. Тем самым неявно выдвигается постулат, что институт представительства недостаточно адекватно отражает мнение народа. Однако высказывается и противоположное суждение, что поскольку парламенты и так обладают минимумом легитимности, то опора на Р. "может стать последней соломинкой, переломившей парламентаризм". Р. не противоречит опосредованной демократии. Хотя известны примеры использования Р. против представительных учреждений. Конституционная практика знает случаи, когда на Р. выносился законопроект, подготовленный без профессионального обсуждения, в целях принятия политически выгодного решения. Р. могут быть использованы исполнительной властью против парламента, если исполнительная власть, разработавшая законопроект, вправе выступать инициатором Р. В этом случае Р. может превратиться в плебисцит, который отличается от Р. личной направленностью (голосуют не за программу или проект, а за доверие к личности политика). Институт Р. имеет ограниченное применение (за исключением Швейцарии). Чаще всего Р. применяется в штатах федеративных государств (в том числе в США). Р. чужд политическим традициям ряда стран, ни разу не применялся в Нидерландах. Политический класс Франции, весьма приверженный представительной системе, в целом по-прежнему враждебен идее Р. Он видит в этом бонапартистском методе опасность авторитарного уклона режима и своеобразный вызов парламенту.

Законы, принятые путем Р., проверке на конституционность обычно не подлежат, поскольку представляют собой непосредственное проявление народного суверенитета.

Конституционный закон, принятый на Р. или одобренный субъектами федерации, не утверждается главой государства (США, Франция, Мадагаскар, Югославия).

На Р. обычно выносятся наиболее важные решения, принятие которых не может быть исключительной прерогативой политиков. Недопустимо вынесение вопросов чрезвычайного либо безотлагательного характера, требующих специальной подготовки, а также ответ на которые известен. В Швейцарии на Р. не выносятся законы о налогах и бюджете, об амнистии и помиловании, об уполномочии на ратификацию международных договоров. В Дании не могут представляться на Р. проекты законов о финансах, о дополнительных кредитах, о временных кредитах, о государственном займе, о штатах административных учреждений, о размерах окладов и пенсий при выходе в отставку, законов о предоставлении прав гражданства, о принудительном отчуждении имущества, проекты законов, вытекающие из действующих договоров. В Испании Р. не проводится в период действия чрезвычайного или военного положения и в течение 90 дней после их отмены, а также в течение 90 дней до и 90 дней после проведения на той же территории выборов или другого Р.

Предмет Р. зависит от подлежащего утверждению акта (учредительный Р., конституционный Р., международно-правовой Р., административно-правовой Р., законодательный Р.). Законодательный Р. проводится в отношении актов текущего законодательства, проектов или действующих законов. Отклоняющие Р. предполагают полную или частичную отмену текста закона (Италия, Швейцария). Утверждающие Р. ратифицируют законопроект (Франция). Р. по международно-правовым вопросам стали широко применяться в последние 20 лет: во Франции, Дании, Ирландии, Норвегии, Великобритании, Финляндии и Швеции (по вопросам о приеме либо пребывании в ЕС или Европейском Сообществе). В начале 90-х гг. на Р. во Франции, Дании, Ирландии был вынесен Маастрихтский договор. Р. делятся на обязательные, т.е. проводимые при наступлении точно установленных в законе условий, и на факультативные, проведение которых зависит от решения какого-либо органа. Р. классифицируются на контролируемые и не контролируемые доминирующими властными политическими силами, а также на проручивающие и антируководящие (в последнем случае критериями деления являются полезность Р. и предсказуемость его результатов). В Италии, Швейцарии, РФ допустимо использование института на центральном, региональном и местном, в США и Канаде – на региональном и местном уровне. В Германии, странах Бенилюкса, Греции и Португалии на общегосударственном уровне Р. не проводятся.

Проведение Р. может зависеть от выражения воли определенной части парламента (в Дании – по требованию 1/2 депутатов Фолькетинга для окончательного принятия законопроекта, в Австрии – по требованию 1/2 Национального или Федерального совета при частичном пересмотре Конституции, в Италии – по требованию 1/3 части членов одной из палат парламента при пересмотре Конституции).

Выносимый на Р. вопрос должен быть доступным для понимания избирателей; им разъясняется через СМИ содержание решения с указанием желательных и возможных нежелательных последствий. Для одобрения вынесенного на Р. вопроса необходимо, чтобы в нем приняло участие большинство избирателей и было собрано большинство действительных голосов (Италия); число высказавшихся за решение было больше, чем число высказавшихся против, но не менее 40 % внесенных в избирательные списки (Дания); число проголосовавших определенным образом превышало число придерживающихся противоположного мнения (Франция, США).

**Лит.:**

- Иностранное конституционное право/Под ред. проф. В.В. Маклакова . М., 1996. С. 52–53,84–86,76,163,171–173, 230–233;  
Марченко М.Н. Референдум в системе западной демократии (Правовой аспект): Методологические проблемы правоведения. М., 1994. С. 87–109;  
Матвеева Т. Референдумы- образ жизни швейцарцев//Международная жизнь, 1995;  
Островский В. Прямое народное законодательство (референдум и инициатива в Швейцарии). Издание Временного комитета Государственной думы. М., 1917. С. 4;

*Решетников Ф.М.* Правовые системы стран мира. М., 1994. С. 79;

Референдум в европейских странах. Законодательная регламентация. Вып. 1/Отв. ред. Д.А. Ковачев. М., 1991;

Сравнительное конституционное право/Ред. кол. А.И. Ковлер. В.Е. Чиркин. Ю.А. Юдин. М., 1996. С. 151, 152. 407–415,612.  
*Бойцова В.В., Бойцова Л.В.*

## Референдум РФ

РЕФЕРЕНДУМ РФ – в соответствии с ФКЗ РФ от 7 июля 1995 г. № 2-ФКЗ "О референдуме Российской Федерации" всенародное голосование граждан РФ по законопроектам, действующим законам и другим вопросам государственного значения. В соответствии с Конституцией РФ (ч. 3 ст. 3) Р. РФ наряду со свободными выборами является высшим непосредственным выражением власти народа.

Р. РФ проводится на всей территории РФ на основе всеобщего равного и прямого волеизъявления при тайном голосовании. В Р. РФ участвует каждый гражданин РФ, достигший 18 лет на день его проведения. Не имеет права участвовать в Р. РФ гражданин, признанный судом недееспособным или содержащийся в местах лишения свободы по приговору суда.

На Р. РФ в обязательном порядке выносятся вопросы о принятии новой Конституции РФ, если Конституционное Собрание принимает такое решение.

На Р. РФ не могут выноситься вопросы:

- а) изменения статуса субъектов РФ;
- б) досрочного прекращения или продления полномочий Президента РФ, СФ, а равно о проведении досрочных выборов Президента РФ, ГД или досрочного формирования СФ либо об отсрочке таких выборов (формирования);
- в) принятия и изменения федерального бюджета, исполнения и изменения внутренних финансовых обязательств государства;
- г) введения, изменения и отмены федеральных налогов и сборов, а также освобождения от их уплаты;
- д) принятия чрезвычайных и срочных мер по обеспечению здоровья и безопасности населения;
- е) амнистии и помилования. Вопросы, выносимые на Р. РФ, не должны ограничивать или отменять общепризнанные права и свободы человека и гражданина и конституционные гарантии их реализации.

Р. РФ не проводится в условиях военного или чрезвычайного положения, введенного на всей территории РФ, а также в течение 3 месяцев после их отмены. Повторный референдум не проводится в течение года после дня официального опубликования (обнародования) результатов референдума с такой же по содержанию или по смыслу формулировкой вопроса.

Инициатива проведения Р. РФ принадлежит:

- а) не менее чем 2 млн. граждан РФ, имеющих право на участие в Р. РФ, при условии, что на территории одного субъекта РФ или в совокупности за пределами РФ проживают не более 10 % из них – эта инициатива реализуется путем сбора подписей граждан;
- б) Конституционному Суду РФ.

Сбором подписей занимается инициативная группа, образованная гражданами или общественными объединениями и зарегистрированная избирательной комиссией одного из субъектов РФ. Подписные листы передаются ею в ЦИК вместе с формулировкой вопроса, предлагаемого на Р. РФ. Эта комиссия проверяет соответствие всех поступивших документов требованиям закона и в течение 15 дней со дня последнего поступления подписных листов направляет их со своим заключением Президенту РФ, одновременно информируя об этом ФС и инициативную группу.

Конституционное Собрание принимает решение о вынесении на референдум проекта новой Конституции РФ большинством от общего числа своих членов. Решение Конституционного Собрания направляется Президенту РФ, а также для сведения в палаты

ФС.

Р. РФ в соответствии с Конституцией РФ (п. «в» ст. 84) назначает Президент РФ. Согласно закону до принятия такого решения Президент РФ в течение 10 дней со дня поступления к нему документов и приложенных к ним материалов направляет их в КС с соответствующим запросом. КС проверяет соблюдение требований, предусмотренных Конституцией РФ, и в течение месяца направляет Президенту РФ соответствующее решение, которое подлежит незамедлительному опубликованию.

Если требования признаны соблюденными, Президент РФ обязан назначить Р. РФ не позднее 15 дней со дня поступления к нему упомянутого решения.

Президент РФ издает указ о назначении Р. РФ., в котором определяет дату его проведения (в любой выходной день в период от 2 до 3 месяцев от даты опубликования указа). Не допускается проведение одновременно с референдумом каких-либо выборов.

В бюллетене для голосования точно воспроизводится текст вынесенного на Р. РФ вопроса и указываются варианты волеизъявления словами «за» или «против», под которыми помещаются пустые квадраты. При вынесении на Р. РФ нескольких вопросов они включаются в один бюллетень, последовательно нумеруются и отделяются друг от друга горизонтальными линиями. Альтернативные редакции какой-либо статьи проекта закона также последовательно нумеруются. В бюллетене должно содержаться разъяснение о порядке его заполнения.

Если на Р. РФ выносятся проект закона, ЦИК решает вопрос о целесообразности приобщения к каждому бюллетеню текстов выносимых на Р. РФ проекта закона и действующего закона, который предлагается отменить или изменить. Если этого не делается, тогда тексты вывешиваются в помещении каждого участка для голосования.

Референдум признается состоявшимся, если в голосовании приняло участие более 1/2 граждан, имеющих право на участие в Р. РФ. Решение считается принятым, если за него проголосовало более 1/3 граждан, принявших участие в голосовании. Если на Р. РФ выносились альтернативные варианты вопросов и ни один не получил необходимого числа голосов, то все варианты считаются отклоненными.

Результаты Р. РФ определяет ЦИК не позднее чем через 10 дней со дня его проведения. Принятое на Р. РФ решение и итоги голосования подлежат официальному опубликованию (обнародованию) не позднее 3 дней после определения результатов Р. РФ. Принятое на Р. РФ решение вступает в силу со дня его официального опубликования (обнародования), если иное не предусмотрено в формулировке вопроса, принятого на Р. РФ.

Решение, принятое на Р. РФ, является общеобязательным и не нуждается в дополнительном утверждении. Оно действует на всей территории РФ и может быть отменено или изменено не иначе как путем принятия решения на новом Р. РФ.

Если для реализации решения, принятого на Р. РФ, требуется издание дополнительного правового акта, федеральный орган государственной власти, в чью компетенцию входит данный вопрос, обязан в течение 15 дней со дня вступления в силу решения, принятого на Р. РФ, определить срок подготовки данного правового акта.

*Авакьян С.А.*

## **Рецепция римского права**

РЕЦЕПЦИЯ РИМСКОГО ПРАВА – заимствование римского права рядом западноевропейских стран, начиная с XII и особенно в XV–XVI вв. Р.р.п. привела к тому, что в одних из этих стран римское частное право стало действующим, а в других – значительно повлияло на содержание национального гражданского права. Такая исключительная роль римского частного права объясняется тем, что римское право было наиболее совершенной формой права, основанного на частной собственности.

Распад феодальных производственных отношений и растущая мощь городской буржуазии придали особое значение регулированию обязательственных, договорных

отношений. Римское право давало готовые формулы для юридического выражения производственных связей развивающегося товарного хозяйства. Крайне важно было также то, что оно выступало в качестве общего права для континентальной Западной Европы в противовес партикуляризму обычного права, имевшего значительные различия в отдельных феодальных землях и городах. Поэтому Р.р.п. создавала единую правовую основу для развития европейской торговли.

Вторая причина Р.р.п. заключалась в том, что короли, находя в этом праве государственно-правовые положения, обосновывавшие их претензии на абсолютную и неограниченную власть, использовали их в своей борьбе с церковью и с феодальными сеньорами.

Изучение римского права начинается уже с XI в. Большую роль в этом деле сыграл Болонский университет, при котором была создана школа глоссаторов-комментаторов римского права. Во Франции уже в XII–XIII вв. римское право преподавалось в университетах. Расцвет в его изучении приходится на XVI в., когда появилась так называемая "историческая школа", пытавшаяся давать объяснение отдельным институтам римского права на основе тех общих данных истории, которыми она могла располагать.

В Германии с усилением княжеской власти путем Р.р.п. осуществлялся процесс создания общего права. В XV–XVI вв. издаются учебники, справочники, юридические словари, способствовавшие распространению римского права. Германские императоры покровительствовали римскому праву, так как они настаивали на своей преемственности с римскими императорами и охотно применяли к себе все положения о власти последних. Таким образом, в XVI в. римское право сделалось основным источником норм права, особенно гражданского, во всех германских судах. Положения римского права играли роль общего для всех земель.

Р.р.п. в какой-то мере коснулась и Англии. В качестве составного элемента она в английское общее право не вошла, но оказала большое влияние на развитие юридических доктрин личного и вещного права, на правовой режим движимых вещей и т. п.

Многие нормы римского частного права были воспроизведены в ныне действующих гражданских кодексах, например во французском (1804) и германском (1896). Под влиянием западноевропейских стран идеи и принципы римского частного права в XIX в. были восприняты сначала правовой наукой, а затем и законодательством России.

В результате многовекового процесса Р.р.п. на всем Европейском континенте сформировалось относительно однородное правовое пространство, получившее название континентальной правовой системы.

*Филиппова Т.Л.*

## **Рецидив преступлений**

**РЕЦИДИВ ПРЕСТУПЛЕНИЙ** – совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление (ч.1 ст. 18 УК). Р.п. в отличие от других разновидностей множественности преступлений, предусмотренных в УК (неоднократности и совокупности преступлений), может иметь место при определенном сочетании лишь умышленных преступлений, совершенных виновным. Закон содержит описание признаков трех видов Р.п.: простой, опасный и особо опасный. В основе дифференциации Р.п. на виды лежат два критерия – категория совершенных преступлений и количество судимостей. Единым для всех трех разновидностей Р.п. является признак умышленности. Для опасного и особо опасного Р.п. общими являются еще два признака: осуждение только к лишению свободы как за последнее, так и за ранее совершенные преступления, судимость за которые подлежит учету. Соответственно простым Р.п. признается тогда, когда умышленное преступление совершает лицо, имеющее одну судимость за умышленное преступление любой категории, за исключением тех, которые указаны как условие признания Р.п. опасным или особо опасным.

Р.п. признается опасным при двух вариантах:

а) когда лицо уже дважды было осуждено за умышленное преступление, причем к лишению свободы, и вновь совершает умышленное преступление, за которое также осуждается к лишению свободы;

б) когда лицо совершает умышленное тяжкое преступление, если ранее оно было осуждено тоже за умышленное тяжкое преступление (ч. 2 ст. 18 УК).

Определение особо опасного Р.п. законодатель дает в трех вариантах сочетания условий:

а) совершение лицом умышленного преступления любой категории, за которое оно осуждается к лишению свободы, если ранее это лицо уже три или более раза осуждалось к лишению свободы за умышленное тяжкое преступление или умышленное преступление средней тяжести;

б) совершение лицом умышленного тяжкого преступления, если ранее оно два раза было осуждено за умышленное тяжкое или за особо тяжкое преступление;

в) совершение лицом особо тяжкого преступления, если ранее оно было осуждено за умышленное тяжкое или особо тяжкое преступление (ч. 3 ст. 18 УК).

Судимость за преступления, совершенные лицом в возрасте до 18 лет, а равно снятые или погашенные (ст. 86 УК) нельзя учитывать при признании Р.п..

Р.п. имеет разные правовые последствия. В соответствии с п. «а» ст. 63 УК простой рецидив является отягчающим наказанием обстоятельством. Все три вида Р.п. как отягчающее обстоятельство являются основанием для формализации порядка назначения наказания и установления минимального предела, ниже которого при Р.п. наказание назначено быть не может (ст. 68 УК). Р.п. в виде судимости признается законодателем квалифицирующим признаком ряда составов преступлений (ст. 123, 158–163, 213, 221 УК и др.). Р.п. влияет также на назначение осужденным к лишению свободы вида исправительного учреждения (ст. 58 УК).

*Минская В.С.*

## **Решение судебное**

РЕШЕНИЕ СУДЕБНОЕ – постановление суда (арбитражного суда) первой инстанции, которым гражданское дело (арбитражный спор) разрешается по существу. Р.с. постановляется по большинству голосов и должно быть законным и обоснованным. Р. с. выносится судом в совещательной комнате с соблюдением тайны совещания судей. Суд разрешает дело в пределах заявленных истцом требований. Однако суд может выйти за такие пределы, если признает это необходимым для защиты прав и охраняемых законом интересов истца, а также в других случаях, предусмотренных законом. Р.с. излагается в письменном виде председательствующим или одним из судей и подписывается всеми судьями, участвующими в постановлении решения, в том числе и судьей, оставшимся при особом мнении. Р.с. состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

В вводной части указываются время и место вынесения решения, наименование, состав суда, секретарь судебного заседания, прокурор, если он участвовал в процессе, стороны, другие лица, участвующие в деле, их представители, предмет спора.

Описательная часть Р.с. должна содержать указание на требование истца, возражения ответчика и объяснения других лиц, участвующих в деле.

В мотивировочной части Р.с. должны быть указаны обстоятельства дела, установленные судом, доказательства, на которых основаны выводы суда, и доводы, по которым суд отвергает те или иные доказательства, законы, которыми руководствовался суд.

В случае признания иска ответчиком в мотивировочной части может быть указано лишь на признание иска и принятие его судом. Резолютивная часть Р.с. должна содержать вывод суда об удовлетворении иска или об отказе в нем полностью или в части, указание на распределение судебных расходов, указание на срок и порядок обжалования. Решение суда

по делу о расторжении брака может состоять из вводной и резолютивной частей. Решение суда вступает в законную силу по истечении срока на кассационное обжалование и опротестование, если оно не было обжаловано или опротестовано. В случае принесения кассационной жалобы или протеста Р.с., если оно не отменено, вступает в законную силу по рассмотрении дела вышестоящим судом. Решения ВАС вступают в законную силу немедленно после их провозглашения. Р.с. приводится в исполнение после вступления его в законную силу, кроме случаев немедленного исполнения (Р.с. о присуждении алиментов, о восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного работника и др.). В предусмотренных ГПК случаях суд или судья может обратить Р.с. к немедленному исполнению полностью или в части.

## **Резкспорт товаров**

**РЕЭКСПОРТ ТОВАРОВ** – таможенный режим, при котором иностранные товары вывозятся с таможенной территории РФ без взимания или с возвратом ввозных таможенных пошлин и налогов и без применения мер экономической политики (т. е. квотирования, лицензирования, установления минимальных и максимальных цен и др.) в соответствии с ТК и иными актами законодательства РФ по таможенному делу.

При ввозе на таможенную территорию РФ ввозные таможенные пошлины, налоги не взимаются и меры экономической политики не применяются, если товары заявляются таможенному органу РФ в качестве предназначенных непосредственно и исключительно для реэкспорта. Фактический вывоз таких товаров должен быть осуществлен не позднее 6 месяцев со дня принятия таможенной декларации (в мировой практике ограничений по времени на Р.т., как правило, не существует).

## **Римско-голландское право**

**РИМСКО-ГОЛЛАНДСКОЕ ПРАВО** – обособленная система права, которая существовала в Голландии с XV до XIX в. Введенная голландцами в их колониях, она частично сохранилась в тех из них, которые перешли под власть англичан, т. е. на Цейлоне (теперь Шри-Ланка), в Британской Гвиане (ныне Гайана), британской колонии Наталь и бурских республиках Трансвааль и Оранжевая на юге Африки. Сегодня Р.-г.п. действует на всей территории ЮАР, в Намибии, Лесото, Зимбабве, Свазиленде, Ботсване. Во всех указанных странах сохраняется действие также местного, в том числе обычного, права: кроме того, современная правовая система сильно отошла от своих исторических корней. В XV и XVI вв. римское право, интерпретированное средневековыми легистами, было рецепировано (воспринято) провинцией Голландия, так же как и многими другими районами Западной и Центральной Европы, особенно Германии, смешавшись разными путями с местными обычаями. Третьим элементом, составившим Р.-г.п., стали законодательные акты периода бургундского и испанского владычества, большинство из которых были приняты в XVI в. В результате образовалась своеобразная смешанная система права, остававшаяся в Нидерландах в силе до введения в 1809 г. Кодекса Наполеона, который уступил место в 1838 г. голландскому гражданскому кодексу. Старое право было также отменено в тех колониях, которые на тот момент оставались под властью Голландии. В бывших голландских колониях, попавших под власть Великобритании, старое Р.-г.п. подверглось значительным изменениям как в силу социально-экономического развития, так и под влиянием институтов англосаксонского права. Последнее оставило особенно заметный след в уголовном праве, уголовном и гражданском процессе, конституционном праве, корпоративном и вексельном законодательстве, морском праве и праве страхования. С другой стороны, законы, относящиеся к собственности, лицам, наследованию и, в меньшей мере, к контрактам, все еще находятся под преобладающим влиянием Р.-г.п. В Южной Африке большинство законов были исправлены, дополнены, унифицированы, многие нормы

права объявлены утратившими силу. Во многих регионах действия Р.-г.п., однако, на тексты Свода Юстиниана еще ссылаются как на источник права, а истолкование им дается на основе трудов Г. Грация.

*Додонов В.Н.*

## Римское право

РИМСКОЕ ПРАВО – право Древнего Рима – наиболее развитая система права древности, послужившая основой для современной континентальной системы права, к которой принадлежит и РФ.

Римские юристы различали публичное право (лат. *jus publicum*) и частное право (лат. *jus privatum*). Первое относится "к положению римского государства", второе – "к выгоде отдельных лиц" (по определению юриста Доминиция Ульпиана, III в.). Публичное право не пережило Римского государства, но следует говорить о преемственности ряда базовых принципов республиканского периода: постоянный парламент (каким был римский сенат), система "сдержек и противовесов", выборность и подотчетность должностных лиц перед народом, парламентом и судом, участие народа в решении важнейших государственных дел. Выдающуюся роль сыграло римское частное право. Оно легло в основу законодательства многих западноевропейских государств, которые или прямо заимствовали римские правовые понятия и институты (см. *Рецепция римского права*), или приняли принципы Р.п. за образцы при разработке кодексов нового времени (особенно в отношении права собственности и договорного права). Выработанные римскими юристами понятия, отличавшиеся точностью формулировок, четкостью выводов, легли в основу научной разработки современного гражданского права.

Исходным положением Р.п. было то, что только римский гражданин (лат. *civis romanus*) является вполне правоспособным лицом: всякий чужеземец, т. е. не член римской общины, – враг и не пользуется защитой закона. По мере развития довольно оживленной торговли с другими общинами и государствами такое бесправное положение чужеземцев сохраниться не могло. Стали признаваться основные имущественные права и за переселенцами, т. е. чужеземцами, жившими на римской территории. Применительно к этой части населения сложилась специальная система норм, материалом для которой послужили отчасти нормы исконного Р.п., отчасти нормы, заимствованные из права других государств (финикийского, египетского и особенно греческого права). Эта система получила название "права народов" (лат. *jus gentium*). К "праву народов" римские юристы относили как установление рабства, так и отпущение рабов на волю, поскольку они знали, что и то и другое не является собственно римским институтом, а также и такие гражданские правоотношения, как разделение имущества, учреждение торговли, купли-продажи, найма, обязательства, за исключением тех, которые были введены собственно Р.п. В результате этого и утвердился прогрессивный для того времени принцип формального равенства всех свободных людей. Под влиянием философии стоиков сложилась концепция идеального естественного права (лат. *jus naturale*).

Р.п. характеризуется индивидуалистическим началом; в нем доведен до логических пределов принцип наибольшей свободы хозяйственного самоопределения.

Особенностью правообразования в Древнем Риме было регулирование новых общественных отношений в основном не в порядке законодательства, а путем научной работы юристов и деятельности римских магистратов по разрешению споров между частными лицами (лат. *jurisdictio*). Так постепенно изменялось Р.п. без ломки его формы. Законодательные акты республиканского Рима сводятся к памятнику древнейшей эпохи – двенадцати таблиц законам и сравнительно ограниченному числу законов (лат. *leges*) по отдельным специальным вопросам. Только в императорскую эпоху законодательная деятельность активизировалась. Основное богатство Р.п. заключается в казуистике римских юристов, занимавшихся конкретизацией базовых положений права на почве обсуждения и



разрешения конкретных дел – казусов, что обеспечивало его жизненность. Наряду с этим Р.п. являлось в основе правом судебным. Судебные магистраты и в особенности преторы имели право издавать эдикты – программу деятельности этих магистратов, объявляемую (с кафедры на собрании) при вступлении в должность. Содержанием эдиктов были те правила, которых предполагал, а позднее обязывался придерживаться претор в течение своего должностного года. Опубликованные эдикты пересматривались и дополнялись следующим претором. Со времен Адриана существовали неизменные эдикты (лат. *edictum perpetuum*). В совокупности нормы преторских эдиктов образовали преторское право.

Римские юристы пользовались большим авторитетом. Начиная с Августа, императоры стали предоставлять выдающимся юристам право давать официальные консультации, причем их заключения (лат. *responsa prudentium*) получали обязательную силу. Лабейон и Капитон (I в. н. э.) положили начало двум школам, или направлениям, юридической мысли Рима. Ближайшим учеником Лабейона был Прокул, по имени которого эта школа получила название прокулианской: учеником Капитана был Сабин, по имени которого вторая школа получила название сабинианской. Среди прокулианцев выделялись два Цельзия (отец и сын); среди сабинианцев – Сальвий Юлиан Гай (получивший большую известность своим учебником Р.п. – Институциями, дошедшими до нас). Во II в. виднейшим юристом являлся Помпоний. Но самыми выдающимися юристами в конце II – начале III в. являлись Папиниан, Павел, Ульпиан. Последним классическим римским юристом был Модестин (первая половина III в.).

Всеобъемлющая систематизация Р.п. была произведена уже после падения Римской империи. При византийском императоре Юстиниане I в 528–534 гг. Р.п. составило 3 сборника, которым была придана сила закона: Институции, Дигесты и Кодекс – сборник императорских законов. Впоследствии (около 565 г.) к этим сборникам был присоединен четвертый – Новеллы. В XII в. эти отдельные сборники юстиниановой кодификации были окончательно объединены под названием Свода гражданского права (лат. *Corpus juris civilis*) (см. *Свод Юстиниана*).

Институт права частной собственности, впервые разработанный римскими юристами, получил в Древнем Риме большое развитие. Определение права собственности как практически абсолютного права пользоваться и распоряжаться вещами с теми лишь ограничениями, которые установлены договором и правом, было заимствовано впоследствии большинством гражданско-правовых кодификаций. Особой формой ограничения права собственности по Р.п. являлся сервитут, т. е. "право на чужую вещь". Римская регламентация права собственности (в отличие от регламентации собственности в феодальном и современном праве) характеризуется тем, что существенных различий между правом собственности на движимое и недвижимое имущество не проводилось.

Право частной собственности находило в Риме свое завершение в наследственном праве. Р.п. знало наследование по завещанию и по закону. Ульпиан определял завещание как правомерное выражение воли, сделанное торжественно для того, чтобы оно действовало после нашей смерти. Р.п. проводило принцип свободы завещательных распоряжений. Однако свобода завещаний не была неограниченной: некоторых близких родственников завещатель не мог, без особых для того оснований, лишить наследства. Наследование по закону в древнейшем праве, нашедшем отображение в законах 12 таблиц, было построено на началах агнатского родства (лат. *agnatio*), т. е. родства, основанного на подчинении известного круга лиц общей власти домовладыки (лат. *paterfamilias*). По мере развития хозяйственной и общественной жизни власть домовладыки стала ослабевать, а агнатское родство уступило место кровному – когнатскому родству (лат. *cognatio*). Преимущественные права на наследство кровных родственников (когнатов) были признаны (хотя и не в полной мере) преторским эдиктом; окончательно принцип кровного родства победил лишь в Юстиниановом законодательстве.

Наряду с правом собственности очень подробную и технически развитую регламентацию получило в Р.п. обязательственное право, особенно договор (лат. *contractus*).

В Р.п. установлены определенные замкнутые категории договоров, причем из каждого договора вытекают специальные, носящие особые названия иски (лат. *actiones*). Исторически первую группу составляли вербальные (словесные) контракты, затем появились литтеральные (письменные) договоры, еще позднее произошло выделение (уже не по формальному, а по сущностному признаку) реальных и консенсуальных контрактов. Глубокую теоретическую проработку получили вопросы о предмете и содержании обязательства, пороках соглашения, перемене лиц в обязательстве, средствах обеспечения обязательства. Римское учение о договоре во многом сохраняет значение для современного гражданского права.

В Р.п. также сложились и были развиты такие важнейшие правовые институты и понятия, как правоспособность, юридическое лицо, давность, гражданство и т. д.

Значение римского уголовного права не столь велико. Заслугой римских юристов является провозглашение принципа "нет преступления, проступка, нет наказания и взыскания без закона" (лат. *nullum crimen, nullum poena sine lege*). Однако в законе не всегда указывалось, какое наказание может быть назначено за преступление; этот вопрос нередко решался по усмотрению должностных лиц, позднее его решение зачастую зависело от императора.

Никакой кодификации римского уголовного права не существовало. Оно складывалось из массы законов, включая законы 12 таблиц, из постановлений народных собраний и сената.

Наибольшее внимание римский законодатель уделял преступлениям против государства (измена, "оскорбление величия римского народа") и порядка управления (взяточничество, присвоение казенных денег, хищение государственного имущества и т. п.). Виновные в этих преступлениях наказывались по преимуществу смертной казнью, ссылкой. Сами наказания носили сословный характер: за одно и то же преступление, например намеренное повреждение межи, рабы ссылались на верную смерть в рудники, члены низших сословий приговаривались к каторжным работам, нобили и всадники отделялись штрафом или ссылкой. В случаях осуждения к смертной казни знатных и солдат казнили мечом, незнатным угрожало сожжение, закапывание живыми в землю, разрывание телегами и пр. Рабов распинали на крестах.

В теории римские юристы хорошо различали умышленное и неосторожное преступление, подстрекательство, соучастие и пр. Неосторожное убийство, как и неосторожный поджог, влекло по общему правилу меньшее наказание, меньшую ответственность по сравнению с теми же действиями, совершенными по злому умыслу.

Древнейшей формой римского судебного процесса по частным искам был легисакционный процесс (лат. *legis actiones* – иски, основанные на законе). Он состоял из двух стадий: первая называлась *in iure* и была строго формальной, вторая – *in iudicio* – отличалась свободной процедурой. Для судебного действия, безусловно, требовалось личное присутствие истца и ответчика; любое препятствие к таковому не только прекращало ход разбирательства, но и вообще исключало продолжение разбора дела. В первой стадии истец и ответчик являлись в назначенный день на Форум (площадь в Риме) к магистрату, которого впоследствии для данных случаев заменил претор. Здесь после произнесения клятв, выраженных в точно определенных для каждого случая словах, претор, если никто не сбивался в произнесении строго определенной формулы, назначал день суда (вторая стадия процесса) и устанавливал сумму денег, которую та или другая из тяжущихся сторон должна была внести (в храм) в виде "залога правоты". Проигрыш дела вел к проигрышу залога. Для второй стадии процесса претор назначал судью (из списка кандидатов, утвержденных сенатом), день суда и обязывал тяжущихся подчиниться судейскому решению. На этом первая стадия легисакционного процесса завершалась. На его второй стадии судья выслушивал стороны, свидетелей, рассматривал представленные доказательства, если они были, и выносил решение. Оно было окончательным, ибо ни апелляции, ни кассации древнейшее право Рима не знало.

С течением времени легисакционный процесс вытесняется простым формулярным

процессом, в котором решающая роль принадлежит претору. Смысл этого процесса заключался в том, что юридический предмет спора формулировала не сторона, заявлявшая исковое требование, а претор. Истец и ответчик излагали дело перед магистратом в любых выражениях, принимая во внимание прежде всего свой действительный интерес и реальные обстоятельства, а не то, что предполагалось по аналогичному случаю требованиями древнего права. Претор уяснял юридическую сущность спора и излагал ее в специальной записке, адресованной судье (лат. *formula*). Предписания формулы были основаны не на законе, а на фактически правотворческих полномочиях претора.

Уголовные дела рассматривались в магистратно-комициальном процессе, который велся высшим магистратом с участием народного собрания в качестве обязательной апелляционной инстанции. В правовом отношении судебное решение, принятое в ходе такого разбирательства, опиралось на верховные публично-правовые полномочия римского народа. В этой форме велись дела по наиболее важным преступлениям, совершённым римскими гражданами, в особенности тем, которые предполагали в качестве наказания смертную казнь. Магистратно-комициальный процесс имел несколько обязательных стадий: приглашение к суду, выяснение обстоятельств содеянного, приговор магистрата, обращение к общинному суду за утверждением приговора, решение народного собрания; все стадии проходили в точно регламентированных процедурах.

Позднее апелляцию к народу заменило право обжалования магистратского (судейского) приговора монарху как главе государства.

Другой формой уголовного процесса был магистратский публичный процесс, который велся единолично уполномоченным должностным лицом (курульным магистратом). В этой форме велись дела по воинским преступлениям; рассматривались обвинения против женщин-римлянок (если это не находилось в пределах административно-полицейских полномочий эдила), против неримских граждан, рабов, а также (в период феодализации) сословно неполноправных лиц. При рассмотрении дел единолично магистратом допускалась только самозащита обвиняемого, порядок разбора дела не регулировался никакими формальными процедурами.

В императорский период народные собрания, бывшие со времен Ромула главной судебной инстанцией по делам о тяжких преступлениях, лишаются этого права. Другая перемена состояла в том, что место коллегияльных судов периода Республики – децемвиров (десяти) и центумвиров (сотни) заняли единоличные судьи, назначаемые и смещаемые императорской администрацией. Таким образом, судебной компетенцией в уголовных и гражданских делах стали обладать чиновники. Суд и администрация сделались неотделимыми. Помимо этого, римский суд времен Империи стал строго сословным. Лица, принадлежащие к высшим сословиям империи, судились самим императором. Чиновник имел привилегию судиться в суде его собственного начальника. Разделения на предварительное и судебное следствие не существовало. Судья сам производил дознание, сам выступал обвинителем и сам же выносил приговор. Наиболее распространенным средством установления истины стала пытка. Вместо открытого, публичного рассмотрения судебных дел, как это происходило во время Республики, установилась строгая тайна судопроизводства.

В силу исключительной роли, которую сыграло Р.п. в развитии юридической мысли и практики, оно продолжает изучаться в качестве самостоятельной дисциплины в юридических вузах РФ и зарубежных стран. В этом смысле под Р.п. можно также понимать соответствующий учебный курс.

**Лит.:**

Юридический словарь. М., 1953;

Новицкий И.Б. Римское право. М., 1994;

Римское частное право. М., 1994;

Хутыз М.Х. Римское частное право/Отв. ред. С.А. Чибирьев. М., 1995;

Ченцов Н.В. Римское частное право: Учебн. пособ., 1995;

## **Родственники близкие**

**РОДСТВЕННИКИ БЛИЗКИЕ** – лица, в отношении которых закон в ряде случаев устанавливает особый правовой режим. Обычно в основе родства лежит кровная связь, однако закон называет в числе Р.б. также супруга (семейно-правовая связь). Кроме того, по правовому значению к родственникам приравниваются отношения усыновителя (и его родственников) с усыновленным. Кровное родство разделяется на прямое (например, отец-сын, дед-внук) и боковое, т. е. основанное на наличие общего предка (например, брат – сестра). Во многих случаях только близкое родство имеет правовое значение.

Наиболее важны родственные связи в семейном праве, в котором на факте родства основывается большинство личных и имущественных отношений.

В гражданском праве родственные связи лежат в основе наследования по закону. В первую очередь наследуют по закону дети (в том числе усыновленные), супруг и родители(усыновители) умершего, а также ребенок умершего, родившийся после его смерти: во вторую очередь – братья и сестры умершего, его дед и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери. Внуки и правнуки наследодателя являются наследниками по закону, если ко времени открытия наследства нет в живых того из родителей, который был бы наследником.

В уголовном праве лицо не подлежит уголовной ответственности за отказ отдачи показаний против своих Р.б., за заранее не обещанное укрывательство преступления, совершенного Р.б.

Уголовно-процессуальное понятие Р.б. содержится в ст. 34 УПК: родители, дет, усыновители, усыновленные, родные братья и сестры, дед, бабушка, внуки, а также супруг. В числе прав, которыми обладают указанные лица в уголовном процессе, можно указать на право быть допущенным по определению суда или постановлению судьи в качестве защитников (Р.б. обвиняемого), представлять в уголовном деле законные интересы потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика (Р.б. перечисленных лиц).

По делам о преступлениях, последствием которых явилась смерть потерпевшего, права потерпевшего имеют его Р.б. (ст. 53 УПК). Лицо или орган, в производстве которых находится уголовное дело, обязаны незамедлительно известить одного из Р.б. подозреваемого или обвиняемого о месте или об изменении места содержания его под стражей. При допросе свидетелей в возрасте до 14 лет, а по усмотрению следователя и при допросе свидетелей в возрасте от 14 до 16 лет в случае необходимости вызываются наряду с педагогом Р.б. несовершеннолетнего.

До обращения приговора к исполнению народный судья или председатель суда обязан предоставить Р.б. осужденного, содержащегося под стражей (по их просьбе), возможность свидания с ним. Р.б. лица, признанного невменяемым, вправе возбуждать ходатайство об отмене или изменении принудительных мер медицинского характера, что обязывает суд запросить соответствующие органы здравоохранения о состоянии здоровья лица, о котором возбуждено ходатайство.

Трудовым правом (ст. 20 КЗоТ) запрещается совместная служба на одном и том же государственном или муниципальном предприятии, в учреждении, организации лиц, состоящих между собой в близком родстве или свойстве (родители, супруги, братья, сестры, сыновья, дочери, а также братья, сестры, родители и дети супругов), если их служба связана с непосредственной подчиненностью или подконтрольностью одного из них другому. На рабочих и младший обслуживающий персонал указанные ограничения не распространяются.

Изыятия из правила об ограничении совместной службы родственников, предусмотренного ст. 20 КЗоТ, могут допускаться в отношении отдельных категорий работников согласно Перечню, утвержденному постановлением Совета Министров РСФСР

от 21 августа 1972 г. с последующими дополнениями и изменениями.

В этот Перечень включены:

- работники, занимающие непосредственно подчиненные или подконтрольные должности по выборам;
- специалисты сельского хозяйства, работающие в совхозах и в других государственных сельскохозяйственных предприятиях и организациях, а также в научно-исследовательских учреждениях по сельскому хозяйству, расположенных в сельской местности;
- работники эксплуатационных предприятий и организаций;
- врачи лечебно-профилактических и санитарно-профилактических учреждений здравоохранения;
- педагогические работники, преподаватели, библиографы и библиотекари во всех учебных и воспитательных учреждениях;
- артисты, художники и музыканты государственных театров, художественных коллективов и студий, ряд других категорий работников.

*Яни Л.С.*

## **Романо-германское право**

*см. Континентальная правовая система .*

## **Роспуск парламента**

РОСПУСК ПАРЛАМЕНТА – в парламентарных республиках, а также в республиках смешанного типа один из основных элементов конституционного механизма осуществления государственной власти, представляющий собой прекращение полномочий депутатского корпуса парламента или одной из его палат до истечения срока, на который были избраны депутаты. Конституционную процедуру Р.п. следует отличать от неконституционного прекращения деятельности парламента или полномочий его депутатов, которое является государственным переворотом. Право Р.п. (объявления досрочных парламентских выборов) принадлежит главе государства (хотя используется им, как правило, только по «просьбе» правительства) и является противовесом институту парламентской ответственности правительства.

Конституции государств обычно четко определяют перечень случаев и условий, при которых возможен Р.п.

Основные случаи, предусмотренные конституциями многих государств:

- невозможность формирования правительства (Болгария, Польша) или избрания президента республики (Греция);
- выражение парламентом вотума недоверия правительству (Великобритания, Словакия, Эстония);
- повторное или иное многократное выражение вотума недоверия правительству в течение определенного периода времени (РФ, Венгрия);
- неутверждение программы правительства (Литва);
- непринятие в установленный срок предложенного правительством государственного бюджета (Польша, Эстония) и др.

Предусмотрены и ограничения возможности Р.п. Прежде всего не подлежит роспуску верхняя палата двухпалатного парламента, парламента не может быть распущен в период действия чрезвычайного или военного положения (РФ, Франция, Италия, Польша), в последние 6 месяцев (или иной срок) полномочий президента государства (РФ, Италия, Литва) или первые 6 месяцев (Литва), первый год (Франция, РФ) полномочий парламента; в ряде стран парламента не может распускаться более определенного количества раз в определенный период (например, не чаще одного раза в год в Румынии).

## Роялти

РОЯЛТИ (англ. *royalty* от фр. *roi* – король, монарх) – 1) периодическая форма выплаты лицензионного вознаграждения обладателю исключительного права на результат творческой деятельности или средство индивидуализации за использование такого результата или средства. В основе исчисления размера Р. лежит база Р., в качестве которой может быть выбрана величина, имеющая стоимостное выражение (цена продукции по лицензии или сумма продаж этой продукции, прибыль или иная выгода, получаемая лицензиатом, затраты производства и т. д.), или величина, имеющая натуральное выражение (единица или объем производства или продаж продукции по лицензии, количество единиц или мощность производственного оборудования, объем перерабатываемого сырья, ассортимент продукции по лицензии и т. д.). Величина (размер) выплачиваемых лицензиатом Р. устанавливается исходя из соответствующей ставки Р. При базе Р., имеющей стоимостное выражение, ставка Р. обычно устанавливается в процентах. Если в качестве базы Р. принимается величина в натуральном выражении, ставка Р. устанавливается в виде фиксированных отчислений.

2) Рентная плата (см. *Рента*) за право разработки природных ресурсов, вносимая хозяйствующим субъектом их собственнику. Изначально Р. понималось только как власть суверена, его владения, его привилегии и прерогативы. Впоследствии Р. стали обозначать выплачиваемые суверену периодические платежи за жалованный им какому-либо лицу титул, воинское звание, земельные угодья, привилегии на осуществление определенного вида деятельности, разработку природных ресурсов и т. д. Впервые термин «Р.» в современном значении был использован в Англии для обозначения доли короля от производимой разработчиками на угольных шахтах продукции, которым он предоставил привилегию на добычу угля.

### Лит.:

Городисский М.Л. Лицензии во внешней торговле СССР. М., 1972;

Иванов И.Д., Сергеев Ю.А. Патенты и лицензии в международных экономических отношениях. М., 1966;

Сесекин Б.А. Определение расчетной цены лицензии. М., 1987;

Штумпф Г. Лицензионный договор. М., 1988.

Сесекин В.Б.

## Русская правда

РУССКАЯ ПРАВДА – памятник светского писаного права Руси XI–XIII вв., открытый в XVIII в. русским историком В.Н.Татищевым и дошедший до нашего времени в трех основных редакциях: Краткой, Пространной и Сокращенной.

В состав древнейшей – краткой редакции Р.П., подготовленной не позднее 1054 г., входят Правда Ярослава (ст. 1-18), Правда Ярославичей (ст. 19–41), Покон вирный (ст. 42) и Урок мостников (ст. 43). Пространная редакция, связанная с именем Владимира Мономаха и возникшая не ранее 1113 г., делится на Суд Ярослава (ст. 1- 52) и Устав Владимира Мономаха (ст. 53-121). Сокращенная редакция появилась приблизительно в XV в. вследствие переработки Пространной редакции.

Р.П., в основе которой лежат преимущественно правовые обычаи X-XI вв. и княжеская судебная практика, регулирует следующий круг отношений: нарушение прав собственности, долговые отношения, членовредительство, право наследования, семейные отношения, судопроизводство, порядок уголовного следствия – дознания (свода) и заслушивания свидетелей (видоков).

В целом Р.П. отразила становление феодальных отношений на Руси в период X-XIII вв.: усиление феодальной зависимости сельского населения (смердов, холопов, закупов), углубление социальной дифференциации общества, развитие товарного хозяйства.

Пространная Р.П., в частности, содержит нормы о повышенной уголовной ответственности за убийство представителей привилегированного слоя – княжеских дружинников, тиунов, старост, отроков и т. д., а также нормы об особом порядке наследования ими земли. Предусматривались наказания за поджоги хозяйственных построек, намеренную порчу скота, за коллективные посягательства на имущество зажиточных людей. Стремясь к упразднению такого наследия родоплеменных отношений, как кровная месть, Р.П. сужает сферу ее применения и ограничивает круг мстителей лишь близкими родственниками либо заменяет" месть денежным штрафом (вирой). В то же время сохраняется круговая порука как мера, связывающая всю общину ответственностью за преступления ее членов.

Нормы Р.П., действовавшие вплоть до принятия Судебника 1497 г., оказали влияние на законодательство некоторых соседних народов – украинского, белорусского, литовского.

**Лит.:**

*Калачев Н.* Предварительные юридические сведения для полного объяснения Русской Правды. М., 1846;

Правда Русская. Т.1-3.М.-Л.,1940–1963;

*Тихомиров М.Н.* Исследование о Русской Правде. Происхождение текстов. М.-Л., 1941;

*Юшков С.В.* Русская Правда. М., 1950;

*Ермолаев И.П., Кашафутдинов Р.Г.* Свод законов Киевской Руси. Казань, 1985;

*Свердлов М.Б.* От Закона Русского к Русской Правде. М., 1988;

*Свердлов М.Б.* Русская Правда. СПб., 1992;

*Рогов В.А.* История государства и права России IX-начала XX вв. М., 1994.

*Жуковская Н.Ю.*

## **Рыболовная зона**

**РЫБОЛОВНАЯ ЗОНА** – один из институтов морского права, широко практиковавшийся многими прибрежными государствами до принятия Конвенции ООН по морскому праву 1982 г. Целью института Р.з. была защита указанными государствами своих интересов в части сохранения, воспроизводства и оптимального использования ресурсов в морских районах, прилежащих к ним, причем для достижения этой цели прибрежные государства в законодательном порядке устанавливали у своих берегов так называемые экономические или рыболовные зоны шириной до 200, а в отдельных случаях и до 350 морских миль, где ими осуществлялись суверенные права над промысловой деятельностью. Государства – участники Конвенции 1982 г. ныне вместо термина "Р.з." используют термин "исключительная экономическая зона".

*Волосов М.Е.*

**"С"**

## **Савиньи Фридрих Карл фон (1779–1861)**

**САВИНЬИ** (Savigny) Фридрих Карл фон (1779–1861) – германский юрист, специалист по истории римского права, глава исторической школы права, профессор Марбургского и Берлинского университетов. С. резко выступал против создания общегерманского гражданского кодекса, изложив в брошюре "О призвании нашего времени к законодательству и к правоведению" (1815) взгляды исторической школы права о том, что образование права есть процесс выявления "духа народа" и нельзя преобразовать право путем законодательства. С. считал, что с движением национального духа стихийно эволюционирует и право. Динамика права всегда есть органический процесс в том смысле, что она сродни развитию организма из своего зародыша. Вся история права – медленное, плавное раскрытие той субстанции, которая, как зерно, изначально покоится в почве народного духа. На первом этапе своего развития право выступает в форме обычаев, на

втором – делается предметом обработки со стороны сословия ученых-правоведов, не теряя при этом связи со своим корнем – общим убеждением народа.

В 1842 г. С. принял пост прусского министра "по пересмотру законов", который вынужден был оставить вследствие отклонения его предложений ландтагом. С. написаны также работы "История римского права в средние века", (1815–1831), "Система современного римского права", (1840–1849) и др.

## Садизм

САДИЗМ – патологическая страсть к жестокости, наслаждение чужими страданиями. В тех случаях, когда в основе побуждений к преступной деятельности лежат такие стремления, говорят о садистских мотивах. Для садиста доминирующее, всепоглощающее значение имеет сам акт изощренного насилия над жертвой, причинение сильных болевых ощущений, телесных травм и даже смерти. Совершение преступления, сопряженного с проявлениями С. относится к обстоятельствам, отягчающим наказание (п. «и» ч. 1 ст. 63 УК).

*Побегайло Э.Ф.*

## Салическая правда (закон)

САЛИЧЕСКАЯ ПРАВДА (Салический закон) (лат. *Lex Salica*) – запись обычного права салических франков, одна из ранних варварских правд. Записана (на вульгарной латыни с вкраплениями франкских слов и выражений) в начале VI в. по распоряжению короля Хлодвига: при его преемниках дополнялась и перерабатывалась. Первоначальный текст С.п. не сохранился. В течение ряда веков он переписывался, дополнялся и изменялся. В результате существует несколько вариантов С.п., из которых наиболее близкой к древнейшему первоначальному тексту считается Парижская рукопись. С.п. характеризуется отсутствием общих, абстрактных понятий, ей присущ казуистический характер. Правовые действия и акты отличаются формализмом. Структурно С.п. делится на титулы (главы). Основное содержание составляют нормы, посвященные судебному процессу и определяющие штрафы за различные правонарушения. Нормы гражданского права дают представление о процессе развития права собственности на землю, об общественном укладе франков в начале VI в.

Упоминаются такие виды сделок, как купля-продажа, ссуда, заем, наем, мена, дарение. Право собственности при этих сделках переходило путем публичной передачи вещи. Неисполнение обязательства влекло за собой имущественную ответственность. Просрочка в исполнении обязательств влекла за собой дополнительный штраф. Долг истребовался в строго установленной форме. В С.п. говорится о принуждении "упорного должника", об описании его имущества. С.п. знает обязательства из причинения вреда.

С. п. в общих чертах описывает брачно-семейные отношения. Брак заключался в форме покупки невесты. Похищение девушки с целью вступления в брак каралось штрафом. Среди обстоятельств, препятствующих заключению брака, упомянуты: существование законного брака, объявление лица вне закона, существование близкого кровного родства, несвободное состояние человека. О расторжении брака С.п. не упоминает. Известно было наследование по закону и по завещанию. Движимое имущество наследовалось в следующем порядке: первую очередь составляли дети, затем – мать, братья и сестры, сестры матери, сестры отца, ближайшие родственники. Такой порядок, устанавливающий преимущество женского родства, свидетельствовал об остатках матриархата. Что касается недвижимости, то женщины из числа наследников исключались. Земля передавалась только по мужской линии. Наследование по завещанию осуществлялось путем дарения ("аффатомии"), совершавшегося публично в народном собрании в строго установленной форме. При «аффатомии» имущество передавалось третьему лицу с обязанностью последнего не позже чем через год после смерти дарителя передать это имущество указанному лицу;



Основное внимание в С.и. уделяется преступлениям и наказаниям. Ни определения преступления, ни термина, определяющего это понятие, С.п. не дает. Из смысла статей, посвященных преступлениям, видно, что в это понятие включалось причинение вреда личности или имуществу и нарушение королевского «мира». Все известные С.п. преступления можно свести к четырем видам:

а) против личности (сюда относилось убийство, членовредительство, клевета, оскорбление, изнасилование и др.);

б) против собственности (кража, поджог, грабеж);

в) против порядка отправления правосудия (неявка в суд, лжесвидетельство);

г) нарушение предписаний короля.

В С.п. упоминаются отягчающие обстоятельства (групповое убийство, убийство в походе, попытка скрыть следы преступления), говорится о подстрекательстве к краже или убийству. Целью наказания были возмещение вреда потерпевшему и уплата штрафа королю. Взамен кровной мести устанавливался выкуп: вергельд – за убийство и пеня – за менее тяжкие преступления. Размер выкупа зависел от тяжести совершенного преступления, национальности, сословной принадлежности, возраста, пола потерпевшего. Выкуп делился на три части: семье убитого, родственникам со стороны отца и матери и казне.

Судебный процесс по С.п. носил состязательный характер. Уголовное и гражданское судопроизводство осуществлялось в одинаковых формах. Дело возбуждалось только по инициативе истца. Стороны имели равные права, и процесс протекал в виде состязания. Он был устным, гласным, отличался строгим формализмом. С.п. называет три вида доказательств, применяемых в судебном процессе. Среди них важное место занимает соприсяжничество. Соприсяжники – это родственники, друзья или соседи обвиняемого, которые являются "свидетелями доброй славы". Большое значение имело свидетельство очевидцев. Распространенным видом доказательства являлись ордалии в форме испытания. К ордалиям обычно прибегали те, кто не мог представить соприсяжников. Обвиняемому предоставлялось право за определенную плату откупиться от испытания. Судебные споры разбирались на собраниях свободных людей сотни под председательством выборного судьи – тунгина. Приговор выносили выборные заседатели-рахинбурги. Вместе с тем осуществление суда постепенно переходит в руки королевской администрации. Место тунгина занимает граф, назначаемый королем. Место народных заседателей – скабины, которые избираются графом из среды «лучших» людей округа и отправляют свои обязанности пожизненно. Высшей судебной инстанцией являлся суд короля.

Лит.:

*Неусыхин А.И.* Возникновение зависимого крестьянства как класса раннефеодального общества в Западной Европе VI–VIII вв. М., 1956 г.

*Филиппова Т.П.*

## Самогоноварение

САМОГОНОВАРЕНИЕ – изготовление, хранение крепких спиртных напитков домашней выработки или аппаратов для С. Оно посягает на общественный порядок, причиняет значительный ущерб экономике государства и его финансовым интересам, здоровью населения, потребляющего самогон. К крепким спиртным напиткам домашней выработки относятся напитки, полученные путем перегонки любых содержащих этиловый спирт жидкостей, приготовленных в домашних условиях кустарным способом из углеводосодержащего сырья с наличием спирта более 18 % объема. Указанные напитки именуются в зависимости от исходного сырья, соотношения компонентов химического состава, вкусовых качеств аракой, рисовой или тутовой водкой, чачей и т. п. Общность способов изготовления и химического состава позволяет объединить их понятием «самогон». Кроме того, крепкие спиртные напитки домашней выработки могут быть изготовлены путем отделения с помощью центрифуги, выморозки алкоголесодержащей жидкости от продуктов

брожения зерна, картофеля, свеклы, сахара и других продуктов. Ответственность административная установлена как за изготовление или хранение без цели сбыта самогона и других крепких спиртных напитков домашней выработки (ст. 160-2 КоАП), так и за их приобретение (ст. 160 КоАП).

*Колодкин Л.М.*

## **Самозащита гражданских прав**

САМОЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ – по гражданскому законодательству РФ один из способов защиты гражданских прав, предусмотренный в качестве самостоятельного в ГК РФ. Согласно ст. 12 ГК РФ допускается С.г.п., способы которой должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения. Примером С.г.п. является один из закрепленных в ст. 356, 360 ГК РФ способов обеспечения обязательств – удержание.

## **Самонадеянность преступная**

*см. Преступное легкомыслие .*

## **Самооборона в международном праве**

САМООБОРОНА В МЕЖДУНАРОДНОМ ПРАВЕ – применение силы, осуществляемое государством в ответ на преступное вооруженное нападение. В соответствии со ст. 51 Устава ООН государства могут обращаться к военной силе в порядке осуществления права на самооборону в случае вооруженного нападения, до тех пор пока Совет Безопасности ООН не примет необходимых мер для поддержания международного мира и безопасности.

Устав ООН подчеркивает значение и незыблемость этого права, называя его неотъемлемым. Право на самооборону принадлежит государству – жертве нападения. Оно же решает вопрос о порядке его использования. О факте вооруженного нападения на него государство должно немедленно сообщить Совету Безопасности ООН. Отсутствие такого сообщения может рассматриваться как свидетельство того, что государство не считает предпринятые меры самообороной.

Международное право предусматривает индивидуальную и коллективную самооборону. Индивидуальная самооборона осуществляется государством – жертвой преступного вооруженного нападения – в одиночку. Оно же может принять решение о коллективной самообороне и обратиться с такой просьбой к другим государствам. Без такой просьбы иные государства не вправе принимать меры в порядке коллективной самообороны. Примером такой самообороны могут служить действия государств, оказавших Кувейту помощь после нападения на него Ирака в 1990 г. В ряде своих решений Совет Безопасности ООН признал право на коллективную самооборону за любым государством, помогающим Кувейту в его справедливой войне.

РФ применяет военную силу только в порядке индивидуальной или коллективной самообороны в случае вооруженного нападения на нее и ее граждан, на ее территорию, на вооруженные силы или другие войска, на ее союзников.

*Стародубцев Г.С.*

## **Самоопределение народов принцип**

САМООПРЕДЕЛЕНИЯ НАРОДОВ ПРИНЦИП – один из основных, императивных принципов современного международного права. Его полная формулировка – "Принцип равноправия и самоопределения народов" (п. 2 ст. 1 Устава ООН). Исторические корни

становления этого принципа уходят во времена американской и французской революций XVIII в., провозгласивших суверенитет народа (нации) источником государственной власти.

С.н.п. в качестве общепризнанного принципа международного права зафиксирован в 1945 г. в Уставе ООН (п. 2 ст. 1, ст. 55, 73, 76). В Пактах о правах человека 1966 г. сказано: "Все народы имеют право на самоопределение. В силу этого права они свободно устанавливают свой политический статус и свободно обеспечивают свое экономическое, социальное и культурное развитие".

В Декларации принципов Заключительного акта Совета безопасности стран Европы особо было подчеркнуто право народов распоряжаться своей судьбой. После развала колониальных империй вопрос о самоопределении народов в смысле образования самостоятельных национальных государств в основном решен.

Субъектом права на самоопределение являются не только зависимые, но и суверенные народы. С достижением национальной самостоятельности право на самоопределение лишь меняет свое содержание, в нем на первый план выходят экономические аспекты, например право каждого народа свободно распоряжаться своими естественными богатствами и ресурсами, осуществлять культурное развитие и т. п.

В современных условиях попытки отдельных народов воспользоваться правом на полное самоопределение путем образования собственного государства вступают в коллизию с принципом территориальной целостности государств. Политика мирового сообщества в этом отношении отличается непоследовательностью. Например, оно признало насильственную сецессию из состава Югославии ряда ее республик в 1991–1992 гг., в то же время отказалось признать факт самоопределения народа Приднестровья.

Право народов на самоопределение в рамках существующего многонационального государства подразумевается иногда (с рядом существенных ограничений) конституциями отдельных федеративных государств (например, Конституцией РФ в Преамбуле и ч. 3 ст. 5). Право народов на полное самоопределение (т. е. вплоть до выхода из состава существующего государства) не встречается ни в одной конституции мира (хотя провозглашено в одностороннем порядке в конституциях некоторых республик в составе РФ, например в Конституции Тывы 1993 г.).

## Самоуправство

САМОУПРАВСТВО – преступление против порядка управления, предусмотренное ст. 330 УК. Представляет собой самовольное, вопреки установленному законом или иным нормативным правовым актом порядку совершение каких-либо действий, правомерность которых оспаривается организацией или гражданином, если такими действиями причинен существенный вред. Если С. совершается с применением насилия или с угрозой его применения, то максимальное наказание, предусмотренное законом, составляет 5 лет лишения свободы.

С. как административное правонарушение представляет собой самовольное, с нарушением установленного законом порядка, осуществление своего действительного или предполагаемого права, не причинившее существенного вреда гражданам либо государственным или общественным организациям (ст. 166 КоАП).

## Санкции

САНКЦИИ (лат. *sanctio* – строжайшее постановление) – меры и решения, имеющие, как правило, окончательный, не подлежащий пересмотру характер. С. в праве имеют четыре основных значения:

а) меры, применяемые к правонарушителю и влекущие для него определенные неблагоприятные последствия. В зависимости от характера мер и применяющих их органов С. делятся на уголовно-, административно-, дисциплинарно-правовые, имущественные.

Уголовно-правовые С. (лишение свободы, исправительные работы и т. п.) применяются только судом; административно-правовые (штраф, административный арест) – милицией, полицией, государственной инспекцией и т. п.; дисциплинарно-правовые (понижение в должности, увольнение) – должностными лицами и администрацией; имущественные С. (например, возмещение нарушителем потерпевшему лицу ущерба или взыскание в его пользу имущества, признание сделки, договора или контракта недействительными, уплата неустойки и т. п.) назначаются судом, арбитражным судом в качестве отдельной или в сочетании с другими мерами;

б) структурная часть нормы права, указывающая на возможные меры воздействия на нарушителя данной нормы;

в) постановление прокурора, разрешающее применение принудительных мер к лицу, подозреваемому в преступлении (заключение под стражу, обыск и др.);

г) санкции международные.

### **Санкции международные**

САНКЦИИ МЕЖДУНАРОДНЫЕ (от лат. *sancito* – строжайшее постановление) – особая форма политической ответственности государства за совершенные им международные преступления, выражающаяся в ограничении юрисдикции государства, совершившего агрессию (ограничение численности или запрет содержания вооруженных сил, послевоенная оккупация или отторжение части территории, временное ограничение суверенитета и т. д.). Принудительные меры подобного рода могут применяться государствами индивидуально или коллективно в порядке самообороны (ст. 51 Устава ООН), а также международными организациями в случаях нарушения (или угрозы нарушения) мира и безопасности.

В соответствии с Уставом ООН в случае существования любой угрозы миру и безопасности, любого нарушения мира или акта агрессии по решению Совета Безопасности ООН государствами – членами ООН могут быть предприняты меры, не связанные с использованием вооруженных сил: полный или частичный разрыв экономических отношений, железнодорожных, морских, воздушных, почтовых, телеграфных, радио- или других средств сообщения, а также разрыв дипломатических отношений либо действия с применением воздушных, морских или сухопутных сил, включая военные демонстрации, блокаду и др. Применение С.м. имело место по решению Совета Безопасности в отношении Южно-Африканской Республики; в период после второй мировой войны С.м., выражавшиеся в ограничении суверенитета, применялись в отношении Германии и Японии; вооруженные санкции предпринимались в отношении Ирака, совершившего акт агрессии против Кувейта, и т. д.

*Волосов М. Е.*

### **Сатерленд Эдвин (1883–1950)**

САТЕРЛЕНД (Sutherland) Эдвин (1883–1950) – криминолог и социолог, один из крупнейших представителей американской криминологии XX в. Окончил колледж Гранд-Айленда (шт. Небраска) в 1904 г., там же преподавал социологию в 1904–1919 гг., получил степень доктора философии в Чикагском университете в 1913 г. В 1919–1935 гг. был профессором социологии в университетах Иллинойса, Миннесоты и Чикаго. В 1935–1949 гг. возглавлял факультет социологии университета Индианы. Активно участвовал в деятельности Американского социологического общества (президента 1939 г.), Американской ассоциации по вопросам тюрем, Чикагской криминологической ассоциации и других научных объединений. В 1924 г. издал учебник «Криминология» – один из первых фундаментальных американских трудов в этой области, написанный с последовательно социологических позиций и оказавший большое влияние на развитие криминологии. При

жизни автора вышло четыре издания этой книги (начиная с 3-го издания – под названием "Принципы криминологии"), каждый раз в существенно переработанном виде. а затем она вышла несколькими изданиями как совместный труд С. и его ученика Д. Кресси, неизменно сохраняя свое значение одного из самых основательных руководств для специалистов и студентов.

В 1939 г. в 3-м издании "Принципов криминологии" С. предложил теорию "дифференцированных связей" (см. *Дифференцированных связей теория* ), которая стала одной из наиболее влиятельных концепций современной американской криминологии. Она объясняет выбор преступного поведения конкретного индивида дифференцированным характером контактов с преступными либо не преступными элементами в его ближайшей среде.

В 1940 г. С. в одной из своих статей выдвинул концепцию "преступника в белом воротничке" (см. *Преступность беловоротничковая* ), согласно которой многие "белые воротнички" (дельцы, политики, врачи и др.) совершают противоправные действия, причиняющие обществу неизмеримо больший ущерб, чем обычные преступники. Подчеркивая опасность преступлений "белых воротничков" не только в имущественном плане, но и как подрывающих социальные и моральные устои американского общества, С. призвал включить их в предмет исследований криминологов и вести с ними борьбу как с уголовными преступлениями. Эта концепция С., развитая им в книге "Преступность белых воротничков" (1949). положила начало целому направлению в криминологии и ныне считается общепринятой.

В своих многочисленных публикациях С. последовательно подвергал резкой критике работы американских авторов, предлагавших расистские и иные биологические теории преступности (Хутона, Шелдона и др.). Эта сторона его деятельности способствовала упрочению социологических подходов к анализу причин преступности в США и в западной криминологии в целом.

**Лит.:**

- Кузнецова Н.Ф.* Современная буржуазная криминология. М., 1974;  
*Решетников Ф.М.* Современная американская криминология. М., 1965;  
Социология преступности (Сборник статей). М., 1966;  
США: Преступность и политика. М., 1972;  
*Фоке В.* Введение в криминологию. М., 1980.  
*Решетников Ф. М.*

## **Сберегательная книжка**

СБЕРЕГАТЕЛЬНАЯ КНИЖКА – именной документ или документ на предъявителя, выдаваемый банком-эмитентом против внесения денежных средств и удостоверяющий право указанного в С.к. лица (именная С.к.) или ее держателя (С.к. на предъявителя) распоряжаться средствами, внесенными на открытый под выданную С.к. банковский счет, право вносить новые денежные суммы с отражением факта внесения в С.к., а также право получать процентное вознаграждение, начисляемое за пользование денежными средствами, с обусловленной периодичностью и по обусловленной ставке (ст. 843 ГК РФ). С.к. удостоверяет факт заключения банком и владельцем С.к. договора банковского вклада с условием его внесения на определенный счет, а потому может считаться документом, удостоверяющим все те права, которые предусмотрены законодательством для вкладчика.

С.к. на предъявителя является ценной бумагой, что означает возможность ее передачи другому лицу путем простого вручения. Последствием такой передачи будет переход к новому владельцу С.к. прав требования к банку. Владельцами С.к. могут быть только физические лица. В С.к. на предъявителя могут быть предусмотрены дополнительные документы – вкладыши, контрольные талоны, карточки и т. п. При их наличии права, предоставляемые С.к. на предъявителя, осуществляются только при условии одновременного

предъявления как самой С.к., так и дополнительного документа.

Выпуск С.к. может производиться банками, имеющими право на привлечение денежных средств во вклады от граждан.

*Белов В.А.*

## **Сберегательные банки**

**СБЕРЕГАТЕЛЬНЫЕ БАНКИ** – кредитные организации, основной целью деятельности которых является привлечение на регулярной основе денежных средств физических лиц на различных условиях и осуществление за счет указанных средств активных операций. Система С.б. развита во многих странах и ориентирована в основном на работу в сфере индивидуального строительства, потребительского кредита, коммунального хозяйства и т. д., т. е. в программах, имеющих значение для местного хозяйства и для местных органов власти (самоуправления).

Первые С.б. появились в Гамбурге в 1778 г.

В современных государствах С.б. представлены обычно как особого рода система, подлежащая специальному надзору со стороны государства. – централизованная (государства с переходной экономикой) либо децентрализованная (государства с рыночными традициями).

В Российской Империи сберегательные кассы появились в 1842 г. при сохраненных казнах в Петербурге и Москве; позднее – при отделениях Госбанка, казначействах и т. д. С середины XIX в. также получили развитие ссудо-сберегательные товарищества, кредитные кооперативы. По уставу 1895 г. сберкассы стали официально именоваться государственными, для их руководства было создано специальное управление при Совете Госбанка. Пользовались государственной гарантией. Большинство вкладчиков – средние и нижние слои населения (?/3 – крестьяне). После Октябрьской революции 1917 г. первоначально были сохранены, однако в период "военного коммунизма" слиты с Народным банком РСФСР. Самостоятельность восстановлена в 1923 г. в связи с проведением денежной реформы, однако дореволюционные вклады не были компенсированы. На базе Гострудсберкасс в 1988 г. был создан Сбербанк СССР (специализированный банк в форме акционерного общества), который в 1991 г. на территории РФ был преобразован в Сбербанк РФ (учредитель – ЦБ и более 300 тыс. юридических и физических лиц). Среди действующих кредитных организаций Сбербанк РФ обладает наиболее разветвленной системой филиалов и отделений,

*Гузнов А.Г.*

## **Сберегательный (депозитный) сертификат**

**СБЕРЕГАТЕЛЬНЫЙ (депозитный) СЕРТИФИКАТ** – ценная бумага, удостоверяющая сумму вклада, внесенного в банк, и права вкладчика (держателя сертификата) получить по истечении установленного срока суммы вклада и обусловленных в сертификате процентов в банке, выдавшем сертификат, или в любом филиале этого банка (ст. 844 ГК РФ). С.с. могут быть предъявительскими или именными. В случае их досрочного предъявления к оплате банком выдаются сумма вклада и проценты, выплачиваемые по вкладам до востребования, если условиями сертификата не установлен иной размер процентов.

## **Сверхурочная работа**

**СВЕРХУРОЧНАЯ РАБОТА** – работа сверх норм рабочего времени, установленных непосредственно законом (нормальная продолжительность рабочего времени, сокращенная продолжительность рабочего времени для работников моложе 18 лет, для работников на работах с вредными условиями труда, для отдельных категорий работников,

продолжительность ежедневной работы при 5-дневной и 6-дневной рабочей неделе, продолжительность работы накануне праздничных и выходных дней), а также работа, предусмотренная законом и правилами внутреннего распорядка предприятия или графиком работы (работа в ночное время, сменная работа).

При поденном учете рабочего времени сверхурочной будет считаться работа сверх установленной продолжительности рабочего дня, при суммированном учете – сверх установленной продолжительности рабочей смены. В тех случаях, когда применяется суммированный учет, при котором фактическая продолжительность ежедневной работы может быть большей или меньшей, чем предусмотрена по графику, и эти отклонения взаимно погашены в рамках установленного учетного периода, то С.р. признаются часы не сверх смены по графику, а сверх нормального количества рабочих часов за учетный период. Работа является С.р., если она выполнялась по распоряжению или с ведома администрации предприятия. Распоряжение может быть дано в письменной или устной форме. С.р. признается работа независимо от того, входит ли она в круг обязанностей данного лица или он выполнял другую работу, порученную ему администрацией. Не считается С.р. работа по совместительству. Применение С.р. возможно лишь в исключительных случаях, предусмотренных законом (ст. 55 КЗоТ).

С.р. могут производиться только с разрешения соответствующего выборного профсоюзного органа предприятия, учреждения, организации (ч. 2 ст. 24 КЗоТ). Администрация подает письменную заявку о разрешении на С.р., в которой должны быть указаны причины необходимости работ и категории работников, которых нужно привлечь к С.р. Разрешение на проведение С.р. должно быть получено до их выполнения. Исключение составляют экстренные случаи.

К С.р. не допускаются:

- беременные женщины и женщины, имеющие детей до 3 лет;
- работники моложе 18 лет;
- работники, обучающиеся без отрыва от производства в общеобразовательных школах и профессионально-технических учебных заведениях, – в дни занятий;
- другие категории работников в соответствии с законодательством (ч. 3 ст. 54 КЗоТ).

Запрещается привлекать к С.р. лиц, занятых на производстве особо вредных веществ, на работах с радиоактивными веществами, с источниками ионизирующих излучений, и лиц с активной формой туберкулеза. Женщины, имеющие детей от 3 до 14 лет (ребенка-инвалида – до 16 лет), и инвалиды могут привлекаться к С.р. только с их согласия, причем инвалиды – лишь при условии, что такие работы не запрещены им медицинскими рекомендациями.

С.р. допускаются в следующих исключительных случаях:

а) при производстве работ, необходимых для обороны страны, а также для предотвращения общественного или стихийного бедствия, производственной аварии и немедленного устранения их последствий;

б) при производстве общественно необходимых работ по водоснабжению, отоплению, освещению, канализации, транспорту, связи – для устранения случайных или неожиданных обстоятельств, нарушающих их функционирование;

в) при необходимости закончить начатую работу, которая вследствие непредвиденной или случайной задержки по техническим условиям производства не могла быть закончена в течение нормального числа рабочих часов, если при этом прекращение начатой работы может повлечь за собой порчу или гибель государственного или общественного имущества;

г) при производстве временных работ по ремонту и восстановлению механизмов или сооружений в тех случаях, когда неисправность их вызывает прекращение работ для значительного числа трудящихся;

д) для продолжения работы при неявке сменщика, если работа не допускает перерыва; в этих случаях администрация обязана немедленно принять меры к привлечению других работников (ст. 55 КЗоТ).

С.р. не должны превышать для каждого работника 4 ч в течение 2 дней подряд и 120 ч в

год (ст. 56 КЗоТ). Работа за сверхурочное время оплачивается за первые 2 ч – не менее чем в полуторном, а за последующие часы – не менее чем в двойном размере. Компенсация С.р. отгулом не допускается (ст. 88 КЗоТ).

*Никитина И.В.*

## **Светское государство**

СВЕТСКОЕ ГОСУДАРСТВО – государство, в котором не существует официальной, государственной религии и ни одно из вероучений не признается обязательным или предпочтительным. В С.г. религия, ее каноны и догматы, а также религиозные объединения, действующие в С.г., не вправе оказывать влияния на государственный строй, деятельность государственных органов и их должностных лиц, на систему государственного образования и другие сферы деятельности государства. Светский характер государства обеспечивается, как правило, отделением церкви (религиозных объединений) от государства и отделением школы от церкви. Такая форма взаимоотношений государства и церкви установлена в целом ряде стран (США, Франция, Польша и др.).

Противоположностью С.г. является теократическое, в котором государственная власть принадлежит церковной иерархии (Ватикан).

В мире имеется также ряд клерикальных государств, в которых церковь через институты, установленные законодательством, оказывает определяющее влияние на государственную политику, а школьное образование в обязательном порядке включает изучение церковных догматов (Иран).

В ст. 14 Конституции РФ указывается, что РФ – С.г. Религиозные объединения отделены от государства, и ни одна религия не пользуется никакими преимуществами. Государство в вопросах свободы вероисповеданий и убеждений нейтрально.

Это означает, что государство:

- не вмешивается в определение гражданином своего отношения к религии и религиозной принадлежности, в воспитание детей родителями или лицами, их заменяющими, в соответствии со своими убеждениями и с учетом права ребенка на свободу совести и свободу вероисповедания;

- не возлагает на религиозные объединения функции органов государственной власти, других государственных органов;

- не вмешивается в деятельность религиозных объединений, если она не противоречит законодательству;

- обеспечивает светский характер образования в государственных и муниципальных образовательных учреждениях.

В то же время государство регулирует предоставление религиозным организациям налоговых и других льгот, оказывает финансовую, материальную и иную помощь религиозным организациям в реставрации, содержании и охране зданий и объектов, являющихся памятниками истории и культуры, а также в обеспечении преподавания общеобразовательных дисциплин в учебных заведениях, созданных религиозными организациями в соответствии с законодательством РФ об образовании. Религиозные объединения в РФ действуют на основе собственных правил при условии соблюдения ФЗ РФ от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ "О свободе совести и о религиозных объединениях".

*Кутафин О.Е.*

## **Свидетель**

СВИДЕТЕЛЬ – лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, подлежащие установлению по гражданскому или уголовному делу, вызванное для допроса по данному делу. С. может быть допрошено о любых подобных обстоятельствах, в том числе (по уголовному делу) о личности обвиняемого, потерпевшего, о своих взаимоотношениях с



ними.

Не могут допрашиваться в качестве С.:

- представители и защитники – об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с выполнением обязанностей представителя или защитника;
- депутат ФС – о фактах, ставших ему известными в связи с депутатской деятельностью;
- священнослужитель – по обстоятельствам, известным ему из исповеди.

В соответствии со ст. 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников (см. *Родственники близкие*). Это право должно быть разъяснено вызванному лицу до его допроса. Не может быть также допрошено в качестве С. лицо, которое в силу своих физических или психических недостатков не способно правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них правильные показания. Если возникает сомнение в этом, а также в возможности допроса малолетнего С., должна быть назначена экспертиза.

С. обязан явиться по вызову лица, производящего дознание, следователя, прокурора, суда и дать правдивые показания: сообщить все известное ему по делу и ответить на вопросы. Дополнительные гарантии установлены для лиц, обладающих правом дипломатической неприкосновенности, допрос которых может производиться лишь по их просьбе или с их согласия. Согласие испрашивается через МИД. При неявке С. без уважительных причин он может быть подвергнут приводу, а суд вправе также наложить на него штраф. За отказ или уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний С. несет уголовную ответственность по ст. 308 и 307 УК.

С. имеет право:

- давать показания на родном языке;
- знакомиться с протоколом своего допроса на предварительном следствии, требовать дополнения протокола и внесения в него поправок, а также предоставления ему возможности после дачи показаний написать их собственноручно;
- при допросе в суде использовать письменные заметки и документы;
- подавать жалобы на действия органа дознания, следователя и прокурора, а в определенных случаях (например, при наложении штрафа) – и на решения суда.

С. возмещаются расходы, понесенные в связи с явкой по вызову.

Органы дознания, следователь, прокурор и суд обязаны принимать меры к обеспечению безопасности С. как и других участвующих в деле лиц, если имеются данные, что этим лицам, а также членам их семей или близким родственникам угрожают убийством, применением насилия, уничтожением или повреждением имущества либо иными противоправными действиями.

*Корневский Ю.В.*

## **Свобода ассоциаций**

см. *Право на объединение*.

## **Свобода вероисповедания**

см. *Свобода совести*.

## **Свобода договора**

СВОБОДА ДОГОВОРА – одно из основных начал гражданского законодательства РФ (ст. 1 ГК РФ). Согласно ст. 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена самим ГК РФ, законом или добровольно

принятым обязательством. Стороны могут заключить договор, не предусмотренный законом или иными правовыми актами, а также договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами. В случаях когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой. Если условие не оговорено ни сторонами, ни диспозитивной нормой, оно определяется обычаями делового оборота.

## **Свобода информации**

**СВОБОДА ИНФОРМАЦИИ** – в конституционном, праве понятие, охватывающее группу прав и свобод: свободу слова (свободу выражения мнений), свободу печати и иных СМИ, право на получение информации, имеющей общественное значение, свободу распространения информации любым законным способом.

Наиболее важные гарантии С.и.: запрет цензуры, свобода мысли и слова.

Главные ограничения С.и.: запрет любой пропаганды или агитации, возбуждающей социальную, национальную, расовую, религиозную ненависть и вражду, а также пропаганды социального, расового, национального, религиозного или языкового превосходства. Перечень сведений, составляющих государственную тайну, определяется федеральным законом. С.и. не является абсолютным правом и может быть ограничена в период действия чрезвычайного или военного положения.

## **Свобода манифестаций**

см. *Свобода собраний и манифестаций* .

## **Свобода массовой информации**

см. *Свобода информации, Свобода печати* .

## **Свобода мысли и слова**

**СВОБОДА МЫСЛИ И СЛОВА** – закрепляется в ст. 29 Конституции РФ в качестве одной из основных конституционных свобод любого человека на территории РФ.

Свобода мысли – это: во-первых, создание такого климата в обществе, который исключает давление на личность, ее сознание, образ жизни; во-вторых, свобода ее выражения; в-третьих, недопустимость использования психотропных средств воздействия на сознание человека.

Свобода слова – это свобода публично, т. е. в присутствии других лиц, излагать свои взгляды на что угодно. Свобода слова может проявляться в обиходном или деловом общении людей, в пропаганде и агитации, т. е. посредством целенаправленного и публичного проповедования своих взглядов, в том числе политических, религиозных и др.

Статья 29 Конституции РФ содержит и ограничения свободы слова: не допускаются пропаганда или агитация, возбуждающие социальную, расовую, национальную или религиозную ненависть и вражду. Запрещается пропаганда социального, расового, национального, религиозного или языкового превосходства. Никто не может быть принужден к выражению своих мнений и убеждений или отказу от них.

*Авакьян С.А .*

## **Свобода открытого моря**

СВОБОДА ОТКРЫТОГО МОРЯ – один из специальных принципов международного морского права, сформировавшийся в результате длительной и единообразной практики государств по использованию пространств и природных ресурсов Мирового океана, т. е. как обычная норма международного права, Впервые нормативное закрепление С.о.м. получила в Женевской конвенции об открытом море 1958 г., которая установила, что открытое море доступно для всех наций и никакое государство не вправе претендовать на подчинение какой-либо его части своему суверенитету (ст. 2). Там же указано, что С.о.м. означает для прибрежных и неприбрежных государств возможность осуществления свобод судоходства, рыболовства, прокладки подводных кабелей и трубопроводов, полетов над открытым морем. Конвенция ООН по морскому праву 1982 г. дополнила этот перечень, включив в него свободу возводить искусственные острова и другие установки, а также свободу научных исследований (ст. 87, п. 1). Нарушение принципа С.о.м. может явиться основанием для постановки вопроса о международной ответственности нарушителя и государства, которое не обеспечило соблюдение этого принципа.

*Волосов М.Е.*

## **Свобода передвижения и поселения**

СВОБОДА ПЕРЕДВИЖЕНИЯ И ПОСЕЛЕНИЯ – возможность беспрепятственно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства в любой части территории государства, а также покидать территорию государства и возвращаться на нее при соблюдении ряда требований закона. В таком объеме С.п. и п. пользуются граждане данного государства. С.п. и п. иностранных граждан и лиц без гражданства обычно имеет более ограниченный характер, но включает в себя право покидать территорию соответствующего государства по своему усмотрению. Существует ряд ограничений С.п. и п. Так, свобода передвижения ограничивается наличием в большинстве государств значительного количества территорий, закрытых для свободного посещения, а также запретом вторгаться в частные владения. Право граждан на выезд из своей страны также может быть ограничено по мотивам обеспечения государственной безопасности и сохранения государственной тайны.

В РФ С. п. и п. гарантируется ст. 27 Конституции РФ, а также Законом РФ от 25 июня 1993 г. № 5242-1 "О праве граждан на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации". Ограничения въезда на определенные территории устанавливаются компетентными государственными органами по соображениям государственной безопасности, сохранения государственной тайны, в целях предотвращения распространения инфекционных заболеваний, а также в связи с введением чрезвычайного или военного положения.

Местом жительства является жилое помещение, где гражданин проживает постоянно или преимущественно, а местом пребывания – жилое помещение общественного назначения (гостиница, кемпинг и др.) или помещение, находящееся в личной собственности (например, дача), используемое временно. Закон предусматривает регистрационный учет граждан и по месту жительства, и по месту пребывания.

*Авакьян С.А.*

## **Свобода петиций**

см. *Петиция* .

## **Свобода печати**

**СВОБОДА ПЕЧАТИ** – одно из старейших конституционных личных прав человека и политических прав граждан, являющееся составной частью более общего права – свободы мысли и слова. Впервые провозглашено во французской Декларации прав человека и гражданина 1789 года. С.п. подразумевает право свободно учреждать печатные СМИ, свободно издавать и распространять любую печатную продукцию, а также запрет цензуры. В новейших конституциях понятие "С.п." поглощается, как правило, понятием "свобода информации". Именно таким образом решен вопрос в Конституции РФ (п. 5 ст. 29).

### **Свобода полетов в воздушном пространстве над открытым морем**

**СВОБОДА ПОЛЕТОВ В ВОЗДУШНОМ ПРОСТРАНСТВЕ НАД ОТКРЫТЫМ МОРЕМ** – одна из свобод, входящих в состав принципа свободы открытого моря, подразумевающая свободу воздушных судов любого государства совершать полеты над открытым морем при условии обеспечения их безопасности и недопущения помех морскому судоходству и иным видам использования пространств и природных ресурсов Мирового океана. Обязанность контроля за соблюдением указанных условий возлагается на государство, в котором конкретное воздушное судно зарегистрировано и, следовательно, национальность которого оно имеет.

Из положений Женевской конвенции об открытом море 1958 г. и Конвенции ООН по морскому праву 1982 г. следует, что каждое государство сохраняет свою юрисдикцию над зарегистрированным им воздушным судном, осуществляющим полеты над открытым морем: власть других государств на данный летательный аппарат не распространяется, что означает недопустимость их вмешательства в полеты такого аппарата. Свобода полетов распространяется на воздушное пространство и над проливами, используемыми для международного судоходства, и над архипелажными водами.

*Колосов М.Е.*

### **Свобода предпринимательства**

**СВОБОДА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА** – одна из основных конституционных экономических свобод человека в демократическом обществе. Включает право использовать свои способности и имущество для предпринимательской и иной не запрещенной законом хозяйственной деятельности, право создавать предприятия, владеть средствами производства, включая землю, право самостоятельно распоряжаться полученной прибылью. Конституция РФ, закрепляя С.п., ограничивает ее запретом экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию (ч. 2 ст. 34).

### **Свобода рыболовства в открытом море**

**СВОБОДА РЫБОЛОВСТВА В ОТКРЫТОМ МОРЕ** – предусмотренное Женевской конвенцией об открытом море 1958 г. и Конвенцией ООН по морскому праву 1982 г. право всех государств на то, чтобы суда, плавающие под их флагом, занимались в открытом море рыболовством и эксплуатацией живых природных ресурсов иных видов. Данное право, входящее в состав принципа свободы открытого моря, осуществляется при условии соблюдения пользователями договорных обязательств, принятых государствами, национальность которых имеют морские суда, а также с учетом прав, обязанностей и интересов прибрежных государств. С.р. в о.м. неразрывно связана с обязанностью государств принимать необходимые меры по регулированию промысловой деятельности в целях сохранения живых ресурсов моря и поддержания численности их популяций на оптимальном уровне, обеспечивающем прогрессивное воспроизводство всей их совокупности. Данную обязанность государства-пользователи выполняют прежде всего в процессе двух- и многостороннего, регионального и универсального сотрудничества,

которое осуществляется ими через соответствующие межгосударственные организации (например, через Организацию по рыболовству в Северо-Западной Атлантике, Международную комиссию по рыболовству в Юго-Восточной Атлантике, Комиссию по рыболовству в Балтийском море и др.) либо непосредственно на базе предписаний соответствующего международного договора (например, Конвенции о сохранении котиков в северной части Тихого океана 1957 г., Конвенции по регулированию китобойного промысла 1949 г. и т. д.). Меры правового регулирования рыболовства морского промысла могут определять квоты вылова (добычи), допустимые размеры эксплуатируемых природных объектов, типы и способы использования орудий лова, его сезонность и др.

*Волосов М.Е.*

## **Свобода слова**

см. *Свобода мысли и слова* .

## **Свобода собраний и манифестаций**

**СВОБОДА СОБРАНИЙ И МАНИФЕСТАЦИЙ** – право мирно, без оружия, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирование.

Речь идет о так называемых публичных мероприятиях, т. е. проводимых гражданами для выражения своих интересов, требований, взглядов. Это может быть не связано с политикой (собрание любителей старины), иметь к ней косвенное отношение (протест против передачи исторического памятника – здания фирме) либо напрямую быть политическим мероприятием.

Мероприятие проводится как специальное, целевое и в общественном месте, поэтому для его проведения требуется либо согласие, либо предварительное уведомление соответствующей администрации или органа исполнительной власти.

Мероприятия делятся на:

– собрание людей (члены одной партии, одного или родственных коллективов и т. п.) в помещении или на открытом воздухе для обсуждения какой-то проблемы и принятия решения;

– митинг – собрание единомышленников или всех желающих преимущественно на открытом воздухе, заканчиваемое принятием резолюции;

– шествие – движение людей по проезжей части улиц и площадей с плакатами или без них, но без громкоговорителей;

– демонстрация – то же движение людей, но с призывами через звукоусилители;

– пикетирование – коллективное расположение лиц у входа в здание (парламента, правительства, министерства и т. д.) или на какой-то территории (у предприятия, военной базы и др.) с плакатами, в которых отражена их позиция.

*Авакьян С.А.*

## **Свобода совести**

**СВОБОДА СОВЕСТИ** – это свобода морально-этических воззрений человека (т. е. что считать добром и злом, добродетелью или подлостью, хорошим или плохим поступком, честным или бесчестным поведением и т. д.). В качестве конституционной свободы С.с. закреплена в ст. 28 Конституции РФ.

С.с. в числе других свобод человека была провозглашена во Всеобщей декларации прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН в 1948 г., и в Международном пакте о гражданских и политических правах 1966 г. В 1981 г. Генеральная Ассамблея ООН приняла Декларацию о ликвидации всех форм нетерпимости и дискриминации на основе религии или убеждений.

В развитие конституционных и международно-правовых положений о С.с. в РФ был принят ФЗ РФ от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ "О свободе совести и религиозных объединениях".

Иностранные граждане и лица без гражданства, законно находящиеся на территории РФ, пользуются правом на С.с. и свободу вероисповедания наравне с гражданами РФ и несут ответственность за нарушение этих прав (см. также *Религиозные организации* ).

## **Свобода союзов**

см. *Право на объединение* .

## **Свобода судоходства в открытом море**

СВОБОДА СУДОХОДСТВА В ОТКРЫТОМ МОРЕ – принцип свободы, лежащий в основе принципа свободы открытого моря, предполагает право каждого государства на то, чтобы суда (включая военные корабли) под его флагом на равных условиях с судами других государств плавали в открытом море. Данное право, закрепленное положениями Женевской конвенции об открытом море 1958 г. и Конвенции ООН по морскому праву 1982 г., подразумевает, что в открытом море любое судно подпадает под действие исключительной юрисдикции государства флага; государство флага судна осуществляет контроль и другие властные правомочия в отношении капитана и членов экипажа, ведет реестр судов, принимает все необходимые меры для обеспечения безопасности мореплавания, организует расследование морских аварий и навигационных инцидентов, возбуждает уголовное или дисциплинарное производство в отношении соответствующих должностных лиц, подозреваемых в нарушении правил судоходства, техники безопасности, причинении ущерба людям, материальным ценностям, окружающей среде, источникам питания, питьевой воды и др. С.с. в о.м. осуществляется не бесконтрольно и не без ряда необходимых ограничений, установленных многочисленными международными договорами регионального либо универсального масштаба, которыми определяется юридический статус торговых судов и военных кораблей, регулируются вопросы оказания помощи и спасания на море, устанавливаются минимальные нормы, стандарты и правила обеспечения безопасности, вводятся методики выявления и исчисления причиненного на море ущерба, а также способы и процедуры его возмещения.

Предусматривается ряд изъятий из принципа С.с. в о.м.:

– в частности, установлено право военных кораблей любой национальности подвергать осмотру иностранное судно, если имеются разумные основания подозревать последнее в занятии пиратством, работоторговлей, незаконным радиовещанием, незаконной торговлей наркотиками и психотропными веществами, военной контрабандой либо есть сомнения в том, что судно в действительности имеет ту же национальность, что и поднятый на нем флаг, или оно отказывается поднять свой флаг;

– может быть остановлено судно, подозреваемое в разрыве или повреждении подводного телеграфного кабеля или трубопровода.

С другой стороны, в целях обеспечения С.с. в о.м. международным правом запрещено возведение на признанных мировых морских коммуникациях искусственных островов, установок и сооружений, если таковые могут создать помехи мореплаванию. Для предотвращения инцидентов в открытом море государствами заключаются двусторонние договоры, предписывающие военным кораблям государств-участников избегать создания опасных в навигационном отношении ситуаций: в 1988 г. заключена Конвенция ООН о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности морского судоходства.

*Волосов М.Е.*

## **Свобода труда**

см. *Право на свободный труд* .

## **Свобода хозяйственной инициативы**

см. *Свобода предпринимательства* .

### **Свободная таможенная зона (СТЗ) и свободный склад**

СВОБОДНАЯ ТАМОЖЕННАЯ ЗОНА (СТЗ) И СВОБОДНЫЙ СКЛАД – согласно ст. 75 ТК таможенные режимы, при которых иностранные товары размещаются и используются в соответствующих территориальных границах или помещениях (местах) без взимания таможенных пошлин, налогов, а также без применения к таким товарам мер экономической политики (ограничений на ввоз и вывоз). При этом российские товары размещаются и используются на условиях, применяемых к вывозу в соответствии с таможенным режимом экспорта.

СТЗ создается по решению Правительства РФ, которое может быть им отменено, если функционирование СТЗ не соответствует требованиям ТК и другим законодательным актам РФ. В случае отмены указанного решения СТЗ должна быть ликвидирована в течение 6 месяцев. Помещение или иное место, где действует режим свободного склада, может учреждаться при наличии лицензии ГТК РФ.

В СТЗ и на свободном складе допускается совершение производственных и иных коммерческих операций с товарами, кроме их розничной продажи. В целях обеспечения соблюдения законодательства РФ и с учетом характера товаров могут устанавливаться отдельные запреты и ограничения, например на ввоз определенных товаров и т. д. В отношении СТЗ запреты устанавливаются Правительством РФ, а в отношении свободных складов – ГТК РФ совместно с Российским агентством международного сотрудничества и развития.

В СТЗ и на свободном складе товары могут находиться без ограничения сроков.

СТЗ и с.с. выведены за пределы таможенной территории.

*Анисимов Л.Н.*

### **Свободная экономическая зона**

СВОБОДНАЯ ЭКОНОМИЧЕСКАЯ ЗОНА – любая территория в рамках данного государства, в пределах которой устанавливаются какие-либо льготные условия хозяйственной и предпринимательской деятельности таможенного, валютного, налогового, визового характера (свободные банковские зоны, зоны экономического благоприятствования, зоны свободном торговли, технологические парки и др.) (см. *Оффшорные зоны* ).

### **Свободный мандат**

СВОБОДНЫЙ МАНДАТ – правило, согласно которому депутат представительного органа власти не связан наказами избирателей и не ответственен в своей деятельности перед ними. Соответственно отсутствует возможность досрочного отзыва депутата избирателями. Принцип С.м. применяется практически во всех демократических государствах. Противоположностью С.м. является императивный мандат.

### **Свободный склад**

см. *Свободная таможенная зона и свободный склад* .

## Свободы воздуха

СВОБОДЫ ВОЗДУХА – впервые использованный в Чикагской конвенции о международной гражданской авиации 1944 г. термин, означающий виды правового регулирования коммерческой деятельности, осуществляемой летательными аппаратами в воздушном пространстве над территорией какого-либо иностранного государства.

"С.в." подразумевают право:

- а) транзитного беспосадочного пролета;
- б) транзитного пролета с посадкой в некоммерческих целях;
- в) высадки на иностранной территории пассажиров, выгрузки багажа, почты и грузов, взятых на борт на территории государства флага воздушного судна;
- г) посадки на борт пассажиров, загрузки багажа, почты и грузов для перевозки на территорию государства флага воздушного судна, а также любого третьего государства;
- д) перевозки пассажиров, багажа, почты и грузов между третьими странами через территорию государства флага воздушного судна;
- е) перевозки между третьими странами, минуя территорию государства флага воздушного судна;
- ж) перевозки между аэропортами одного и того же иностранного государства.

Применение любого из перечисленных прав определяется двусторонними соглашениями заинтересованных государств.

*Волоков М.Е.*

## Свод законов

СВОД ЗАКОНОВ – официально издаваемый государством сборник законодательства, в котором помещаются сведенные в одно издание и расположенные в определенном порядке (систематическом, хронологическом и др.) действующие нормативные акты. Обычно предполагает проведение значительных подготовительных и прежде всего кодификационных работ. Своды должны состоять в основном из кодифицированных и других укрупненных актов по всем отраслям права, а также актов, устраняющих законодательные пробелы.

Практика издания С.з. довольно широко распространена в мировой практике (Свод Юстиниана в Древнем Риме, действующие в настоящее время Своды законов США, ФРГ и др.).

К памятникам систематизаторской деятельности в царской России XIX в. относится Свод законов Российской Империи.

В 60-70-х гг. были изданы Систематическое Собрание законодательства СССР и соответствующие собрания в союзных республиках. На их базе были подготовлены и изданы С.з. СССР (11 томов) и С.з. РСФСР (8 томов).

С.з. РСФСР был издан в 1986–1988 гг. и включал законодательные акты и важнейшие постановления Правительства РСФСР общенормативного характера. Все помещаемые в С.з. акты располагались по предметному признаку и группировались в 5 разделов, которые делились соответственно на главы, параграфы, пункты и подпункты. С.з. был издан на съемных листах, дающих возможность поддерживать тома С.з. в действующем состоянии.

В современных условиях, когда в РФ темпы правотворческой деятельности выросли, назрела острая потребность в подготовке и издании нового С.з. 6 февраля 1995 г. принят Указ Президента РФ № 94 "О подготовке к изданию свода законов Российской Федерации". В соответствии с ним С.з. должен быть официальным, систематизированным и полным собранием нормативных правовых актов РФ, поддерживаемым в действующем состоянии. В его тома предполагается включить законодательные акты РФ, нормативные указы Президента РФ и постановления Правительства РФ, общезначимые решения КС.

*Пиголкин А.С.*



## **Свод законов Российской империи**

СВОД ЗАКОНОВ РОССИЙСКОЙ ИМПЕРИИ – систематизированный сборник русского дореволюционного законодательства. К составлению свода приступили с началом царствования императора Николая I, в 1826 г. Руководил работами по собиранию и переработке многочисленных старых законов и указов, начиная с Уложения царя Алексея Михайловича 1649 г., известный юрист М.М. Сперанский. В основу свода законов был положен следующий план. Общественная жизнь воплощается в союз государственный и союз гражданский; в основе каждого из них лежат законы, намечающие границы его действия (определяющие) и ограждающие права, из него вытекающие (охранительные). В соответствии с этим весь С.з. Р.И. должен состоять из 8 частей:

- а) законы основные, определяющие существо верховной власти;
- б) законы органические, определяющие устройство органов этой власти;
- в) законы сил правительственных, определяющие способы действия государственной власти;
- г) закон о состояниях, определяющий права и обязанности подданных по степени участия их в составе установлений и сил государственных;
- д) законы гражданские и межевые, включающие семейственные и общие имущественные отношения;
- е) уставы государственного благоустройства;
- ж) уставы благочиния (законы полицейские);
- з) законы уголовные.

Разработка законодательства по этому плану была возложена на 11 Отдельных Его Императорского Величества канцелярий. 19 января 1833 г.

Свод законов был внесен в Государственный совет, который решил издать С.з. Р.И. "в виде законов, коими в решениях исключительно руководиться должно". Свод был опубликован в Манифесте 31 января 1833 г. и вступил в силу 1 января 1835 г. 30 января 1836 г. были опубликованы выработанные Государственным советом правила его применения. К Своду ежегодно стали печататься очередные Продолжения С.з. Р.И., в которых показывалось, какие статьи должны считаться отмененными, а также размещались вновь издаваемые законы. С 1863 г. начали печататься кроме очередных еще Сводные продолжения С.з. Р.И., охватывающие изменения в законах по отдельным томам за более или менее значительный период времени. До этого данная цель достигалась переизданиями всего свода. Последним Сводным продолжением является издание 1912 г.

Первоначально весь С.з. Р.И. помещался в 15 томах. Судебные уставы 1864 г. не входили в С.з. Р.И. Но в 1876 г. была сделана попытка распределить эти уставы по отдельным томам (в II, X, XV томах), приведшая, однако, к искажению многих сторон судебной реформы. В целях восстановления единства Судебных уставов в 1883 г. части их вновь были соединены, а в 1892 г. внесены в Свод в виде нового XVI тома. Однако вне С.з. Р.И. так и остались Своды военных и военно-морских установлений и местные законы.

## **Свод Юстиниана (кодификация Юстиниана)**

СВОД ЮСТИНИАНА (кодификация Юстиниана) – систематическое изложение римского и византийского права, предпринятое по приказу императора Юстиниана в VI в. Основной задачей кодификации, проведенной Юстинианом, было упорядочить применение римского права в Византии, в том числе согласовать его с новым византийским законодательством. Римский правовой материал был очищен от многих устаревших норм и институтов и дополнен новыми, отражающими процесс феодализации византийского общества.

Основная часть С.Ю. была составлена небольшой комиссией из авторитетных юристов

в 529–534 гг.

Изначально С.Ю. включал три части:

- а) официальный учебник римского частного права (Институции);
- б) сборник извлечений из сочинений римских юристов (латинское название – Дигесты, и греческое – Пандекты);
- в) сборник распоряжений (конституций) римских императоров от Андриана (II в.) до самого Юстиниана, касающихся административного, уголовного, финансового, церковного и частного права (Кодекс Юстиниана). С изданием последнего были отменены все предшествующие правовые акты императоров.

Последняя, четвертая часть С.Ю. - новеллы – представляет собой сборник законов, изданных в Византийской империи в 534–556 гг. в дополнение к основному тексту кодификации.

Законодательство Юстиниана завершило развитие римского права. По издании своих сборников Юстиниан запретил юристам издание всяких их толкований, допустив лишь составление указателей и переводов с латинского на греческий, и этим прекратил дальнейшее развитие юриспруденции. Составные части С.Ю. сохранились лишь в рукописях, обращавшихся среди средневековых ученых-юристов. Полный текст С.Ю. на латинском языке, без греческих текстов, стал известен на Западе только в XII в. В 1583 г. все четыре части С.Ю. появляются в издании Дионисия Готофреда, под названием *Corpus juris civilis* (Свод гражданского (цивильного) права), сохраняющимся за ними до настоящего времени.

Кодификация Юстиниана оказала влияние на развитие права многих европейских стран, создав предпосылки для последующей рецепции римского права. С.Ю. действовал вплоть до падения Византийской империи в 1453 г. С.Ю. являлся вспомогательным источником права в одной из частей Российской Империи – Бессарабии (ныне Молдова) вплоть до начала XX в. В ряде стран, чья правовая система основана на римско-голландском праве (ЮАР, Ботсвана, Зимбабве), на С.Ю. ссылаются как на авторитетный источник права до сих пор.

*Додонов В.Н.*

## **Своп**

СВОП (англ. *swap, swop* – обмен, менять, мена) – 1) временная покупка с гарантией последующей продажи;

2) одновременная обменная операция по ценным бумагам С. с целью продления срока – продажа одной ценной бумаги и покупка другой с более длительным сроком погашения;

3) операции по обмену национальной валюты на иностранную с обязательством обратного обмена через определенный срок (осуществляется обычно между банками);

4) продажа наличной валюты (спот) с одновременной покупкой ее на срок (форвард) или наоборот;

5) разность в процентных ставках по двум валютам на один и тот же срок.

## **Сделки (Абстрактные сделки)**

ДЕЛКИ – действия физических и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Данное определение С. является традиционным для гражданского законодательства РФ и в настоящее время содержится в ст. 153 ГК РФ.

С. - это прежде всего:

а) действие (т. е. вид юридического факта);

б) действие целенаправленное, т. е. волевое;

в) действие, целью которого должно быть установление, изменение или прекращение

гражданских прав и обязанностей, достижение правового результата, изменение правового положения лица, совершающего С.;

г) действие правомерное, т. е. не нарушающее нормы объективного гражданского права, а также чьи-либо субъективные гражданские права.

С. - это результат выражения воли (волеизъявление), порожденный действиями одного или нескольких субъектов гражданского права, направленными на изменение собственного правового положения или правового положения третьих лиц в определенных гражданских правоотношениях.

Параллельно с понятием "С." существует и понятие "недействительная С."

Недействительная С. характеризуется тем, что она не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью. При недействительности С. каждая из сторон обязана возратить другой все полученное по С., а в случае невозможности этого (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) – возместить его стоимость в деньгах, если иные последствия недействительности С. не предусмотрены законом.

Существуют различные классификации С., в основу которых положены различные основания. В связи с этим одна и та же С. может быть отнесена к нескольким типам, выделенным в рамках разных классификаций.

Прежде всего ГК РФ (ст. 154–156) различает договоры и односторонние С. С. могут быть двух- или многосторонними (договоры) и односторонними. Односторонней считается С., для совершения которой в соответствии с законом, иными правовыми актами или соглашением сторон необходимо и достаточно выражения воли одной стороны. Для заключения же договора (многосторонней С.) необходимо выражение согласованной воли более чем одного лица. Односторонние С. регулируются так же, как и договоры, поскольку это не противоречит закону, одностороннему характеру и существу С. Односторонняя С. создает обязанности по общему правилу только для лица, ее совершившего. Она может создавать обязанности для других лиц лишь в случаях, установленных законом либо соглашением с этими лицами.

Выделяются С. безусловные и условные (совершенные под условием). Условными называются С., действие или прекращение действия которых связывается с наступлением или ненаступлением определенного обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит. Все иные С. называются безусловными.

Условие может быть отлагательным, если стороны поставили в зависимость от него возникновение прав и обязанностей, и отменительным, если стороны поставили в зависимость от него прекращение прав и обязанностей.

Если наступлению условия недобросовестно воспрепятствовала сторона, которой оно невыгодно, то условие признается наступившим. Если наступлению условия недобросовестно содействовала сторона, которой оно выгодно, то условие признается ненаступившим. Соответственно, права и обязанности по таким С. признаются возникшими (прекращенными) или не возникшими (непрекратившимися).

Третья классификация С. - по форме (ст. 158–163 и 165 ГК РФ). С. совершаются устно или в письменной форме. Письменная форма может быть простой или нотариальной. С., которая может быть совершена устно, считается совершенной и в том случае, когда из поведения лица явствует его воля совершить С. Молчание признается выражением воли совершить С. в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон.

С., для которой законом или соглашением сторон не установлена письменная (простая или нотариальная) форма, может быть совершена устно. Если иное не установлено соглашением сторон, могут совершаться устно все С., исполняемые при самом их совершении, за исключением С., для которых установлена нотариальная форма, и С., несоблюдение простой письменной формы которых влечет их недействительность. С. во исполнение договора, заключенного в письменной форме, могут по соглашению сторон совершаться устно, если это не противоречит закону, иным правовым актам и договору.

С. в письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими С., или должным образом уполномоченными ими лицами. Двусторонние (многосторонние) С. могут совершаться способами, установленными ГК РФ для заключения договора (см. *Акцент, Договор, Оферта* ). Законом, иными правовыми актами и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма С. (совершение на бланке определенной формы, скрепление печатью и т.п.), и предусматриваться последствия несоблюдения этих требований. Если они не предусмотрены, применяются последствия несоблюдения простой письменной формы С.

Использование при совершении С. факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронно-цифровой подписи либо иного аналога собственноручной подписи допускается в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Если гражданин вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности не может собственноручно подписаться, то по его просьбе документы о С. может подписать другой гражданин (рукоприкладчик). Подпись последнего должна быть засвидетельствована нотариусом, с указанием причин, в силу которых совершающий С. не мог подписать документы о ней собственноручно.

Должны совершаться в простой письменной форме, за исключением С., требующих нотариального удостоверения:

- а) С. юридических лиц между собой и с гражданами;
- б) С. граждан между собой на сумму, превышающую 10 МРОТ, а в случаях, предусмотренных законом, – независимо от суммы С.

Несоблюдение простой письменной формы С. по общему правилу лишает стороны возможности в случае спора ссылаться в подтверждение С. и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства. В случаях же, прямо указанных в законе или в соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы С. влечет ее недействительность. Это касается, например, внешнеэкономической С.

Нотариальное удостоверение С. осуществляется путем совершения на документе о С. удостоверительной надписи нотариусом или другим должностным лицом, имеющим право совершать такое действие. Нотариальное удостоверение С. обязательно в случаях:

- а) указанных в законе;
- б) предусмотренных соглашением сторон.

Несоблюдение нотариальной формы С. влечет ее недействительность. Такая С. считается ничтожной. Если одна из сторон полностью или частично исполнила такую С., а другая сторона уклоняется от ее нотариального удостоверения, суд вправе по требованию исполнившей С. стороны признать ее действительной. В этом случае последующее нотариальное удостоверение С. не требуется. Сторона, необоснованно уклоняющаяся от нотариального удостоверения С., должна возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой в совершении или регистрации С.

Классификация С. проводится также по признаку необходимости государственной регистрации. ГК РФ предусмотрено, что С. с землей и другим недвижимым имуществом подлежат государственной регистрации в случаях и в порядке, предусмотренных ст. 131 ГК РФ и законом о регистрации прав на недвижимое имущество и С. с ним. В настоящее время таким законом является ФЗ РФ от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним". Законом может быть установлена регистрация С. с движимым имуществом определенных видов. Несоблюдение требования о регистрации С. влечет ее недействительность. Такая С. считается ничтожной. Если С., требующая государственной регистрации, совершена в надлежащей форме, но одна из сторон уклоняется от ее регистрации, суд вправе по требованию другой стороны вынести решение о регистрации С. В этом случае С. регистрируется в соответствии с решением суда. Сторона, необоснованно уклоняющаяся от государственной регистрации С., должна

возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой в совершении или регистрации С.

Иные классификации С. проводятся в рамках теоретических разработок и учебной литературы.

В литературе указывается также на разделение С. на коммерческие и фидуциарные: срочные и бессрочные; возмездные и безвозмездные. Без проведения последовательной классификации в числе С. выделяют ряд их видов, образованных путем объединения некоторых С. по произвольным характеристикам.

Так, по субъектным критериям принято выделять банковские и биржевые С., а также С. с участием профессиональных предпринимателей:

- по критерию предмета С. – С. с недвижимостью, вексельные С.;
- по критерию экономического содержания – кредитные С., расчетные С.;
- по юридическому значению – каузальные (материальные) и абстрактные и др.

Недействительные С. подразделяются на оспоримые и ничтожные. Оспоримой называется С., которая недействительна по основаниям, установленным ГК РФ, в силу признания ее таковой судом. Ничтожной называется С., которая недействительна по основаниям, установленным ГК РФ, независимо от ее признания таковой судом.

Требование о признании оспоримой С. недействительной может быть предъявлено лицами, указанными в ГК РФ, а требование о применении последствий недействительности ничтожной С. - любым заинтересованным лицом, а также судом по собственной инициативе (п. 2 ст. 166 ГК РФ). Иск о применении последствий недействительности ничтожной С. может быть предъявлен в течение 10 лет со дня, когда началось ее исполнение, а иск о признании оспоримой С. недействительной и о применении последствий ее недействительности – только в течение года со дня, когда истец узнал или должен был узнать об обстоятельствах, являющихся основанием для признания С. недействительной (ст. 181 ГК РФ). Если из содержания оспоримой С. вытекает, что она может быть лишь прекращена на будущее время (п. 3 ст. 167 ГК РФ), суд, признавая С. недействительной, прекращает ее действие на будущее, в то время как последствия ничтожной С. всегда распространяются как на будущее, так и на прошедшее время.

Далеко не всегда в нормативных актах прямо указано, какие С. относятся к категории оспоримых, какие – ничтожных. Чаще всего законы (и, в частности, ГК РФ) говорят просто о недействительных С. Чтобы их отличать, следует иметь в виду, что оспоримость С. всегда специально подчеркивается. Так, если говорится о том, что некая С. может быть признана недействительной судом, – речь ведется о С. оспоримой. Но если закон говорит лишь о том, что такая-то С. недействительна, это означает, что он имеет в виду С. ничтожную.

Рассмотрим оспоримые С.

С. юридического лица, выходящая за пределы его правоспособности, т. е. совершенная юридическим лицом в противоречии с целями деятельности, определенно ограниченными в его учредительных документах, либо юридическим лицом, не имеющим лицензию на занятие соответствующей деятельностью. Такая С. может быть признана недействительной по иску этого юридического лица, его учредителя (участника) или государственного органа, осуществляющего контроль или надзор за деятельностью юридического лица, если доказано, что другая сторона в С. знала или заведомо должна была знать о ее незаконности (ст. 173 ГК РФ).

С., совершенная лицом, ограниченным в полномочиях на ее совершение договором, учредительными документами, доверенностью и вышедшим за пределы этих ограничений. Такая С. может быть признана недействительной по иску лица, в интересах которого установлены ограничения, лишь в случаях, когда будет доказано, что другая сторона в С. знала или заведомо должна была знать об указанных ограничениях (ст. 174 ГК РФ).

С. совершенная лицом в возрасте от 14 до 18 лет без согласия его родителей, усыновителей или попечителя в случаях, когда такое согласие требуется, кроме С. несовершеннолетних, ставших полностью дееспособными, может быть признана недействительной по иску родителей, усыновителей или попечителя. Особенностью является

то, что помимо двусторонней реституции – общего последствия недействительности С. - в ней применяется также ответственность дееспособной стороны С. перед несовершеннолетним в размере причиненного ему реального ущерба, если дееспособная сторона знала или должна была знать о несовершеннолетии другой Стороны (ст. 175 ГК РФ).

С. по распоряжению имуществом, совершенная без согласия попечителя гражданином, ограниченным судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, кроме мелких бытовых С. Такая С. может быть признана недействительной по иску попечителя. Помимо двусторонней реституции применяется также правило о компенсации дееспособной стороной реального ущерба, причиненного ограниченно дееспособному, если она знала или должна была знать об ограниченной дееспособности другой стороны (ст. 176 ГК РФ).

С., совершенная гражданином, хотя и дееспособным, но находившимся в момент ее совершения в таком состоянии, когда он не был способен понимать значение своих действий или руководить ими. также может быть признана недействительной по иску этого гражданина либо иных лиц, чьи права или охраняемые законом интересы нарушены, либо опекуна, если гражданин в последующем был признан недееспособным. Последствия – Двусторонняя реституция и возмещение ущерба, причиненного дееспособной стороной (ст. 177 ГК РФ).

С., совершенная под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение. Она может быть признана судом недействительной по иску стороны, действовавшей под влиянием заблуждения. Последствия – двусторонняя реституция и возмещение ущерба стороной, по вине которой возникло заблуждение (ст. 178 ГК РФ).

С., совершенная под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, а также С., которую лицо было вынуждено совершить вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях, чем другая сторона воспользовалась (кабальная сделка), может быть признана недействительной по иску потерпевшего. Если С. признана недействительной по одному из перечисленных выше оснований, то потерпевшему возвращается другой стороной все полученное ею по С. (односторонняя реституция). Имущество, полученное по С. потерпевшим от другой стороны, а также причитавшееся ему в возмещение переданного другой стороне, обращается в доход РФ. Таким образом. наступает односторонняя реституция, т. е. только одна сторона (потерпевшая) обращается в первоначальное состояние. Кроме того, виновная сторона возмещает потерпевшему реальный ущерб (ст. 179 ГК РФ).

Соглашение залогодателя и залогодержателя об удовлетворении требований из заложенной недвижимости, нарушающее права любой из сторон, может быть признано недействительным по иску лица, чьи права нарушены данным соглашением (ст. 349 ГК РФ).

Торги, проведенные с нарушением их правил, могут быть признаны недействительными по иску заинтересованного лица (ст. 449 ГК РФ).

Договор найма жилого помещения, заключенный наймодателем в течение года со дня истечения срока договора с предыдущим нанимателем, имеющим преимущественное право продления (возобновления) договора, может быть признан недействительным по иску нанимателя, которому отказали в продлении (возобновлении) договора (ст. 684 ГК РФ).

Договор личного страхования в пользу лица, не являющегося застрахованным лицом, заключенный без согласия последнего, может быть признан недействительным по иску застрахованного лица, а в случае его смерти – по иску его наследников (ст. 934 ГК РФ).

Договор страхования, заключенный на основании ложных сведений об обстоятельствах, существенных для определения вероятности страхового случая и размера возможных убытков от его наступления, сообщенных страхователем, может быть признан недействительным с применением последствий, предусмотренных п. 2 ст. 179 ГК РФ по иску страховщика (ст. 944 ГК РФ).

Далее перечислим все известные гражданскому законодательству РФ ничтожные

сделки.

С., направленные на ограничение правоспособности или дееспособности гражданина, ничтожны (ст. 22 ГК РФ).

С., направленные на отказ или ограничение права каждого участника полного и простого товариществ знакомиться со всей документацией по ведению дел, ничтожны (ст. 71 и 1045 ГК РФ).

С., направленные на устранение или ограничение ответственности участников полного и простого товариществ, ничтожны (ст. 75 и 1046 ГК РФ).

С., направленные на отказ от права выхода из полного товарищества или бессрочного договора простого товарищества, ничтожны (ст. 77 и 1051 ГК РФ).

С., которые должны быть нотариально удостоверены или подвергнуты государственной регистрации, но совершенные без соблюдения любого из указанных условий, ничтожны (п. 1 ст. 165 ГК РФ).

С., не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая С. оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения (ст. 168 ГК РФ).

С., совершенная с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности, ничтожна. При наличии умысла у обеих сторон такой С. - в случае исполнения С. обеими сторонами – в доход РФ взыскивается все полученное ими по С., а в случае исполнения С. одной стороной с другой стороны взыскивается в доход РФ все полученное ею и все причитавшееся с нее первой стороне в возмещение полученного. При наличии умысла лишь у одной из сторон такой С. все полученное ею по С. должно быть возвращено другой стороне, а полученное последней либо причитавшееся ей взыскивается в доход РФ (ст. 169 ГК РФ).

Мнимая С., т.е. С., совершенная лишь для вида. без намерения создать соответствующие ей правовые последствия, ничтожна (п. 1 ст. 170 ГК РФ).

Притворная С., т.е. совершенная с целью прикрыть другую С., ничтожна. К С., которую стороны действительно имели в виду, применяются относящиеся к ней правила (п. 2 ст. 170 ГК РФ).

С., совершенная гражданином, признанным недееспособным вследствие психического расстройства, ничтожна. Каждая из сторон такой С. обязана возвратить другой все полученное. Дееспособная сторона обязана, кроме того, возместить другой стороне понесенный ею реальный ущерб, если она знала или должна была знать о недееспособности другой стороны (ст. 171 ГК РФ).

С., совершенная лицом, не достигшим 14 лет (малолетним), ничтожна, за исключением мелких бытовых и иных С., предусмотренных ст. 28 ГК РФ. Последствия те же. что и при совершении с недееспособным гражданином (ст. 172 ГК РФ).

С., направленные на отказ от права отменить доверенность или передоверие либо отказаться от доверенности, ничтожны (ст. 188 ГК РФ).

Двусторонняя С., направленная на изменение сроков исковой давности и (или) порядка их исчисления, ничтожна (ст. 198 ГК РФ).

Соглашения о неустойке, залоге движимого имущества, поручительстве, кредите, банковском вкладе, страховании, доверительном управлении, коммерческой концессии, а также предварительные договоры, совершенные без соблюдения простой письменной формы, ничтожны (ст. 331, 339, 362, 820, 836, 940, 1017, 1028 и 429 ГК РФ).

Соглашения о продаже недвижимости. продаже предприятия, аренде недвижимости. аренде предприятия, доверительном управлении недвижимостью, совершенные без составления одного документа, подписанного сторонами, ничтожны (ст. 550, 560, 651, 658, 1017 ГК РФ).

С., направленные на ограничение права залогодателя завещать заложенное имущество, ничтожны (ст. 346 ГК РФ).

С., ограничивающие право должника и залогодателя, являющегося третьим лицом, в

любое время до продажи предмета залога прекратить обращение на него взыскания и его реализацию, исполнив обеспеченное залогом обязательство или ту его часть, исполнение которой просрочено. ничтожны (ст. 350 ГК РФ).

С., направленная на ограничение размера ответственности должника по договору присоединения или иному договору, в котором кредитором является гражданин, выступающий в качестве потребителя, ничтожна, если размер ответственности для данного вида обязательств (или за данное нарушение) определен законом и если соглашение заключено до наступления обстоятельств, влекущих ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства (ст. 400 ГК РФ).

Заключенное заранее соглашение об устранении или ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательства ничтожно (ст. 401 ГК РФ).

С., заключенная на торгах, ничтожна, если признаны недействительными сами торги (ст. 449 ГК РФ).

Соглашение сторон об освобождении продавца от ответственности в случае истребования приобретенного товара у покупателя третьими лицами или о ее ограничении ничтожно (ст. 461 ГК РФ).

Обещание подарить все свое имущество или его часть без указания на конкретный предмет дарения в виде вещи, права или освобождения от обязанности ничтожно (ст. 572 ГК РФ).

Договор, предусматривающий передачу дара после смерти дарителя, ничтожен (ст. 572 ГК РФ).

Соглашения транспортных организаций с пассажирами и грузовладельцами об ограничении или устранении установленной законом ответственности перевозчика недействительны (ничтожны), за исключением случаев, когда возможность таких соглашений предусмотрена транспортными уставами и кодексами (ст. 793 ГК РФ).

Запрет или ограничение на уступку права денежного требования финансовому агенту ничтожны (ст. 828 ГК РФ).

Чековый индоссамент, совершенный плательщиком, ничтожен (ст. 880 ГК РФ).

Договор страхования имущества, заключенный при отсутствии у страхователя или выгодоприобретателя интереса в сохранении застрахованного имущества. ничтожен (ст. 930 ГК РФ).

С., направленная на отказ от права доверителя отменить поручение или от права поверенного отказаться от него во всякое время, ничтожна (ст. 977 ГК РФ).

Договор коммерческой концессии на использование объекта, охраняемого в соответствии с патентным законодательством, не зарегистрированный в федеральном органе исполнительной власти в области патентов и товарных знаков, ничтожен (ст. 1028 ГК РФ).

С., направленная на устранение кого-либо из товарищей простого товарищества от участия в прибыли, ничтожна (ст. 1048 ГК РФ).

ГК РФ пользуется термином «ничтожность» также применительно к таким документам о С., как ценные бумаги (ст. 144) и доверенности (ст. 186 и 576). Эти документы не выполняют своего юридического предназначения, т. е. не порождают взаимных прав и обязанностей у сторон таких С.

В ГК РФ указана особая группа С., которые нельзя отнести в полной мере ни к оспоримым, ни к ничтожным:

а) С., устанавливающая обеспечение обязательства, недействительна с момента прекращения обеспечиваемого обязательства, если иное не установлено законом (п. 3 ст. 329 ГК РФ);

б) договоры субаренды недействительны с момента установления ничтожности договора аренды, на основании которого они заключены (ст. 618 ГК РФ);

в) договоры коммерческой субконцессии недействительны с момента признания недействительным лежащего в их основании договора коммерческой концессии (ст. 1029 ГК РФ). Такие С. более похожи на С. ничтожные, поскольку для признания их



недействительными не требуется судебного акта. В то же время они не похожи на недействительные С. тем, что считаются недействительными не с момента их совершения, а с иного, прямого указанного в ГК РФ времени.

Частичная недействительность документа о С. не влечет недействительности всей С., если можно предположить, что она была бы совершена и без учета части документа, признанной недействительной. Так, в п. 7 ст. 358 ГК РФ предусмотрено, что "условия договора о залоге вещей в ломбарде, ограничивающие права залогодателя по сравнению с правами, предоставляемыми ему ГК РФ и иными законами, ничтожны". В п. 2 ст. 459 ГК РФ устанавливается, что "условие договора (купли-продажи) о том, что риск случайной гибели или случайного повреждения товара переходит на покупателя с момента сдачи товара первому перевозчику, по требованию покупателя может быть признано судом недействительным, если в момент заключения договора продавец знал или должен был знать, что товар утрачен или поврежден, и не сообщил об этом покупателю".

Статьи 566 и 663 ГК РФ ограничивают применение правил о последствиях недействительности С. к договорам продажи и аренды предприятия. В них указывается, что правила ГК РФ о последствиях недействительности сделок, предусматривающие возврат или взыскание в натуре полученного по договору с одной или обеих сторон, применяются к договорам продажи и аренды предприятий, если такие последствия существенно не нарушают права и охраняемые законом интересы кредиторов продавца и покупателя (арендодателя и арендатора), других лиц и не противоречат общественным интересам.

#### Лит.:

- Агарков М.М.* Понятие сделки по советскому гражданскому праву//Советское государство и право, 1946, № 3–4;
- Алексеев С.С.* Односторонние сделки в механизме гражданско-правового регулирования//Сборник учен. трудов Свердловского юрид. ин-та. Вып. 13, 1970. С. 46–63;
- Арсеньев Б., Домбровский Е.* Что такое кабальные сделки и как с ними бороться. М., 1929;
- Вавин Н.Г.* Ничтожные сделки. М., 1926;
- Гримм Д.Д.* Основы учения о юридической сделке в современной немецкой доктрине пандектного права. Т. 1.СПб., 1900;
- Дювернуа Н.Л.* Чтения по гражданскому праву. Изд. 4-е. Вып. 3. Изменение юридических отношений. Учение о юридической сделке. СПб., 1905;
- Занковская С.В.* Существенное заблуждение в сделке в советском гражданском праве. М., 1950;
- Новицкий И.Б.* Недействительные сделки//Вопросы советского гражданского права. М., 1945;
- его же: Сделки. Исковая давность. М., 1954;
- Эйдинова Э.Б.* Сделки в нотариальной и судебной практике. М.,1981.
- Белов В. А.*

## СДР

СДР (англ. *Special Drawing Rights* (SDR) – специальные права заимствования) – международные платежные средства, предназначенные для использования в строго определенных целях странами – членами Международного валютного фонда (МВФ) (на сегодняшний день таковыми являются более 150 государств). СДР выпускаются с 1970 г. с целью регулирования расчетов с МВФ и соизмерения стоимости национальных валют стран – участниц МВФ. Форма выпуска – записи на счетах государств в МВФ. Обеспечением СДР первоначально выступало золото, сегодня им является всякая валюта свободно конвертируемая, которая должна быть предоставлена страной – владельцем СДР на сумму имеющихся у нее СДР. До 1 июля 1974 г. "валютной корзины", на основе которой определялась стоимость одного СДР, не было. С указанной даты и до 1 июля 1978 г. в «корзину» входили 16 валют капиталистических стран. Далее с указанной даты по 1 января 1981 г. к ним прибавились валюты некоторых арабских стран. С последней даты по настоящее время в «корзину» СДР входят доллар США (42 %), германская марка (19 %), японская иена (15 %), французский франк (12 %), английский фунт стерлингов (12 %).

СДР используются для расчетов государств – членов МВФ между собой и МВФ, а

также для расчетов между государствами – членами МВФ и иными государствами, не входящими в МВФ, но присоединившимися к системе СДР.

*Белов В.А.*

## **Сезонные пошлины**

СЕЗОННЫЕ ПОШЛИНЫ – вид таможенной пошлины, которая устанавливается для оперативного регулирования ввоза и вывоза товаров. При этом ставки таможенных пошлин, предусмотренные таможенным тарифом, не применяются. Срок действия С.п. не может превышать 6 месяцев в году.

С.п. являются формой оперативных средств регулирования внешнеэкономической деятельности. Они выходят за рамки обычных таможенных тарифных мер, хотя в основе их воздействия на внешнеторговый оборот также заложены экономические принципы.

**Лит.:**

*Григорьев Ю.А.* Оплата таможенных пошлин при импорте товара. Ответы на вопросы //Консультант. 1996, № 7;

*Савин В.* О таможенных пошлинах России//Внешняя торговля. 1994, № 6.

*Анисимов Л.Н.*

## **Секвестр**

СЕКВЕСТР – 1) С. гражданско-правовой: специальный вид хранения вещей, являющихся предметом спора.

С. как особый вид хранения (поклажи) был известен уже римскому праву.

По договору о С. двое или несколько лиц, между которыми возник спор о праве на вещь, передают эту вещь третьему лицу, принимающему на себя обязанность по разрешении спора вернуть вещь тому лицу, которому она будет присуждена по решению суда либо по соглашению спорящих сторон (договорный С.). Вещь, являющаяся предметом спора, может быть передана на хранение в порядке С. по решению суда (судебный С.). Хранителем по судебному С. может быть как лицо, назначенное судом, так и лицо, определяемое по взаимному согласию спорящих сторон. В обоих случаях требуется согласие хранителя, если законом не установлено иное. На хранение в порядке С. могут быть переданы как движимые, так и недвижимые вещи. Хранитель имеет право на вознаграждение за счет спорящих сторон, если договором или решением суда, которым установлен С., не предусмотрено иное.

2) С. бюджетный – специальный механизм бюджетного регулирования, заключающийся в пропорциональном снижении государственных расходов (на 5, 10, 15 % и т. д.) ежемесячно по всем статьям бюджета в течение оставшегося времени текущего финансового года. В соответствии с БК режим С. расходов вводится в случаях, когда при исполнении бюджета уровень его дефицита превышает установленный или происходит значительное снижение поступлений от доходных источников.

Решение о С. принимается-представительным органом по предложению исполнительного органа власти.

С. не подлежат защищенные статьи, состав которых определяется ГД, высшими представительными органами власти субъектов РФ и местными органами.

3) С. международно-правовой: способ обеспечения имущественной ответственности государств за совершенные международные правонарушения. Осуществляется на основании норм международного права путем изъятия определенного имущества, запрета на совершение сделок с ним и принятия под временное управление до решения о судьбе имущества органами, уполномоченными на то соответствующими международными актами.

*Юрьев С.С., Грачева Е.Ю.*

## **Секуляризация**

СЕКУЛЯРИЗАЦИЯ (лат. *secular, saecularis* – мирской, светский) – 1) конфискация государственной собственности, принадлежащей религиозным учреждениям;

2) «обмирщение» – процесс приспособления религии к светскому образу жизни, а также постепенной утраты религиозными институтами своих идейных и социальных позиций и замещения религиозной идеологии светской;

3) переход лица из духовного состояния в светское с разрешения церкви.

*Жуковская Н.Ю.*

## **Селекционное достижение**

СЕЛЕКЦИОННОЕ ДОСТИЖЕНИЕ – результат творческой деятельности в области создания биологически новых объектов с определенными свойствами, на который в установленном порядке признается исключительное право физического и юридического лица путем официального признания его таковым после выполнения определенных действий – составления заявки на выдачу охранного документа, подачи ее в уполномоченный орган, экспертизы заявки, проведения испытания заявленного объекта и вынесения названным органом решения о выдаче охранного документа.

Охрана С.д. в РФ предусмотрена Законом РФ от 6 августа 1993 г. № 5605-1 "О селекционных достижениях".

Согласно Закону под С.д. понимается сорт растений или порода животных. Сортом растений считается группа растений, которая независимо от охраноспособности определяется по признакам, характеризующим генотип или комбинацию генотипов и отличается от других групп растений того же ботанического таксона одним или несколькими признаками. Охраняемыми категориями сорта являются клон, линия, гибрид первого поколения, популяция: Сорт может быть представлен одним или несколькими растениями, частью или несколькими частями растения, если такая часть (части) может быть использована для воспроизводства целых растений сорта.

Породой считается группа животных, которая независимо от охраноспособности обладает генетически обусловленными биологическими или морфологическими свойствами и признаками, и некоторые из этих свойств и признаков являются специфическими для такой группы, отличая ее от других групп животных. Охраноспособными категориями породы являются тип, кросс линий. Порода может быть представлена женской или мужской особью либо племенным материалом.

На С.д. выдается патент, который удостоверяет исключительное право патентообладателя на использование С.д.

Исключительное право на С.д. состоит в том, что третьи лица без разрешения патентообладателя не имеют права осуществлять с семенами или племенным материалом охраняемого С.д. следующие действия:

- производство и воспроизводство;
- доведение до посевных кондиций для последующего размножения;
- предложение к продаже;
- продажа и иные виды сбыта;
- ввоз и вывоз с территории РФ;
- хранение в перечисленных выше целях, равно как и осуществлять перечисленные действия с растительным материалом или товарными животными, которые были произведены из семян или племенных животных, введенных в хозяйственный оборот.

Критерии охраноспособности С.д.: новизна, отличимость, однородность и стабильность. Сорт или порода считаются новыми, если на дату подачи заявки семена или племенной материал не продавались и не передавались селекционером (его правопреемником) другим лицам или с их согласия на использование С.д. на территории РФ либо другого государства в установленные законом сроки. Сорта растений или породы животных, зарегистрированные (на дату их включения в Государственный реестр

охраняемых С.д.) в Государственном реестре С.д., допущенные к использованию, могут быть признаны охраноспособными без проверки по критерию новизны. С.д. должно отличаться от любого другого общеизвестного С.д., существовавшего на дату подачи заявки. Источниками сведений о других С.д. могут служить официальные каталоги, справочные фонды и точные описания в любом доступном источнике информации. С.д. считается общеизвестным с даты подачи заявки при условии, что на него выдан патент или оно было допущено к использованию. С.д. считается стабильным, если его основные признаки остаются неизменными после неоднократного размножения или в конце каждого цикла размножения (в случае особого цикла размножения).

Срок действия патента на С.д. – 30 лет с даты его регистрации в Государственном реестре охраняемых С.д. Срок действия на сорта винограда, древесных декоративных, плодовых культур и лесных пород, включая их подвои, составляет 35 лет. Срок действия патента на С.д., зарегистрированное в Государственном реестре С.д., допущенных к использованию, сокращается на период с года допуска к использованию по год выдачи патента.

Право на использование С.д. другому лицу может быть предоставлено патентообладателем путем заключения лицензионного договора. Договор исключительной лицензии на использование С.д. подлежит регистрации. Предусмотрено предоставление лицензии открытой и принудительной лицензии.

Право подать заявку на выдачу патента принадлежит селекционеру или его правопреемнику. В случае если С. д; выведено, создано или выявлено при выполнении служебного задания или служебных обязанностей, право на подачу заявки принадлежит работодателю, если договором между ним и селекционером не предусмотрено иное.

Заявка на выдачу патента должна содержать:

- заявление;
- анкету С.д.;
- документ, подтверждающий уплату установленной пошлины, либо освобождающий от уплаты пошлины, либо дающий основания уменьшить ее размер.

Предусмотрена выдача авторского свидетельства автору С.д., не являющемуся патентообладателем. Свидетельство удостоверяет авторство и право автора на получение от патентообладателя вознаграждения за использование С.д.

Единую политику в области правовой охраны С.д. в РФ осуществляет Государственная комиссия РФ по испытанию и охране селекционных достижений (далее – Госкомиссия). Она принимает к рассмотрению заявки на выдачу патентов на С.д., проводит по ним экспертизу и испытания, ведет Государственный реестр охраняемых С.д. и Государственный реестр С.д., допущенных к использованию, выдает патенты и авторские свидетельства, публикует официальные сведения, касающиеся охраны С.д., издает правила и разъяснения по применению Закона о селекционных достижениях.

Госкомиссия образована при Минсельхозпрод РФ.

В Государственный реестр охраняемых С.д. вносятся следующие записи:

- род, вид растения, животного;
- название сорта, породы;
- дата регистрации С.д. и регистрационный номер;
- имя патентообладателя и его адрес;
- фамилия, имя, отчество автора С.д. и его адрес;
- факт передачи патента другому лицу с указанием его имени и адреса;
- данные об исключительных, открытых и принудительных лицензиях;
- дата окончания действия патента с указанием причины.

*Сесекин В.Б.*

## **Семейное право**

**СЕМЕЙНОЕ ПРАВО** – отрасль права, регулирующая личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи: супругами, родителями и детьми (усыновителями и усыновленными), а также в определенных законом случаях и пределах – между другими родственниками и иными лицами. С.п. определяет также формы и порядок устройства в семьи детей, оставшихся без попечения родителей (ст. 2 СК).

В соответствии со ст. 72 Конституции РФ семейное законодательство находится в совместном ведении РФ и субъектов РФ.

Основной семейно-правовой акт – СК, в соответствии с которым могут приниматься ФЗ и законы субъектов РФ, регулирующие указанные отношения.

Семейные правоотношения могут регламентироваться и нормами гражданского законодательства в случае отсутствия соответствующих норм в СК.

С.п. включает в себя не только законодательные акты, но и акты Президента РФ и Правительства РФ, а на уровне субъектов РФ – нормативно-правовые акты органов исполнительной власти субъектов РФ...

В случае если международным договором установлены иные правила, чем предусмотрены семейным законодательством, применяются правила международного договора. Среди международных актов с участием РФ, затрагивающих сферу семейных отношений, можно назвать: Всеобщую декларацию прав человека 1948 г., Декларацию прав ребенка 1959 г.: Минскую конвенцию 1994 г. "О правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам", а также ряд договоров о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенных с такими странами, как Болгария, Венгрия, Вьетнам, Куба, другие договоры.

*Ермаков В.Д.*

## **Сенат**

**СЕНАТ** (лат. *senatus* *orsenex* – старец, совет старейшин) – 1) С. в Древнем Риме возник в виде совета старейшин 300 патрицианских родов около VI в. до н. э. В его компетенцию входили вопросы непосредственного управления, выработка законопроектов, заключение мира, право временно вводить военную диктатуру. Дальнейшее развитие С. шло по пути периодического сокращения его полномочий. В период Республики на фоне сословной борьбы плебеев с патрициями (V–III вв. до н. э.) власть С. была ограничена в пользу комиций (народного собрания). В период Империи С. играл роль совещательного органа при императоре. В его полномочия входило высшее руководство военными делами, внешней политикой, финансами и государственным имуществом (III–I вв. до н. э.). Однако по мере усиления власти императора значение С. постепенно падало, хотя формально он оставался одним из высших органов государства.

2) Правительствующий С. в России был учрежден Указом Петра I от 22 февраля 1711 г. Заменяя собой Боярскую думу, С. первоначально действовал как чрезвычайный коллегиальный орган для управления страной в отсутствие царя. Кроме того, на него возлагались функции фискального надзора за деятельностью госаппарата. Члены С. – сенаторы (9 человек) и Обер-секретарь назначались непосредственно царем из числа гражданских и военных чиновников. Реформа 1722 г. превратила С. в надведомственный контролирующий орган. В результате реформы 1763 г. С. превращается в высшее административно-судебное учреждение, состоящее из 6 департаментов, один из которых ведал непосредственно судебными делами. С 1775 г. деятельность С. ограничивалась чисто судебными функциями, а после создания министерств (1802) он был преобразован в высший орган суда и надзора.

С. в России упразднен Декретом Советской власти от 22 ноября (5 декабря) 1917 г.)

3) Название верхней палаты парламентов многих стран (Бельгии, Бразилии, Ирландии, Италии, Канады, Малайзии, Мексики, Польши, Румынии, США, Франции и др.). В некоторых странах С. формируется путем прямых (США, Италия) или многостепенных

(Франция) выборов, в других – назначается главой государства целиком (Канада, Иордания) или частично (Ирландия). Во многих странах С. переизбирается не полностью (на 1/3 каждые 2 года в США, на 1/3 каждые 3 года во Франции).

4) Начиная со средневековья словом "С." обозначают представительные органы самоуправления в некоторых городах (например, С. Берлина).

5) В ряде стран название отделений в составе, как правило, высших судов, например С. Федерального конституционного суда ФРГ.

*Жуковская Н.Ю.*

## Сервитут

СЕРВИТУТ (лат. *servitus, servitutis* – рабство, подчиненность) – обременение собственника недвижимости в пользу других лиц, т. е. предоставление им права ограниченного пользования этой недвижимостью.

С. является ограниченным вещным правом, поэтому при смене собственника С. сохраняется.

С. не может обязывать собственника обремененной вещи к положительным действиям, последний обязан только к пассивному поведению.

Не может существовать С. на собственную вещь. Поскольку С. по объему правомочий всегда меньше права собственности, то совпадение в одном лице собственника и обладателя С. на одну и ту же вещь ведет к прекращению последнего. Не может быть С. на С.

С. устанавливается для удовлетворения таких нужд собственника недвижимого имущества, которые не могут быть обеспечены иным способом. Регистрация С. осуществляется в порядке, установленном для регистрации прав на недвижимость (ст. 274 ГК РФ).

С. может устанавливаться по соглашению между собственниками земельных участков или решением суда. Собственник земельного участка вправе требовать, в том числе в судебном порядке, предоставления С. для обслуживания своего земельного участка.

Могут устанавливаться С.:

- прохода или проезда через земельный участок;
- использования земельного участка для прокладки и ремонта коммунальных или индивидуальных инженерных, электрических и других линий и сетей;
- проведения дренажных работ на земельном участке;
- забора воды и водопоя на земельном участке;
- прогона скота через земельный участок;
- сенокоса или пастьбы скота на земельном участке в периоды, соответствующие местным условиям и обычаям;
- временного пользования земельным участком для производства изыскательских, исследовательских и других работ;
- ремонтно-строительной полосы на земельном участке;
- возведения здания, строения, сооружения с опорой на соседний земельный участок или здания, строения, сооружения, нависающих над соседним участком на определенной высоте;
- возведения здания, строения, сооружения определенной высоты на соседнем земельном участке;
- создания на земельном участке защитных лесных насаждений и иных природоохранных объектов;
- иные С.

Они должны осуществляться способом, наименее обременительным для земельного участка, в отношении которого установлены. Собственник земельного участка, обремененного С., вправе требовать соразмерную плату от лиц, в интересах которых он установлен, если иное не предусмотрено законом. За С., установленные в пользу сельских

жителей и их объединений, платане взимается. С. может, устанавливаться на любой земельный участок и может быть временным или постоянным. По требованию собственника земельного участка, обремененного С., он может быть прекращен ввиду отпадения оснований, по которым он был установлен. Если земельный участок в результате обременения С. не может использоваться по своему целевому назначению, собственник вправе по суду требовать прекращения С.

*Лит.: Жариков Ю.Г., Шейнин Л.Б., Сиваков О.В. Земельное право. М.,1995.  
Павлов В.П., Жариков Ю.Г.*

## **Сервитут водный**

**СЕРВИТУТ ВОДНЫЙ** – право ограниченного пользования водным объектом. Согласно ст.43 Водного кодекса выступает в формах публичного и частного С.в. Каждый может пользоваться водными объектами общего пользования и иными водными объектами, если иное не предусмотрено законодательством РФ (публичный С.в.). В силу договора права лиц, которым водные объекты предоставлены в долгосрочное или краткосрочное пользование, могут быть ограничены в пользу иных заинтересованных лиц (частный С.в.). Частные С.в. могут устанавливаться и на основании судебного решения. Общие положения о сервитутах, предусмотренные гражданским законодательством, применяются к С.в. в той мере, в какой это не противоречит требованиям Водного кодекса.

Публичные и частные С.в. могут устанавливаться в целях:

- а) забора воды без применения сооружений, технических средств и устройств;
- б) водопоя и прогона скота;
- в) использования водных объектов в качестве водных путей для паромов, лодок и других маломерных плавательных средств.

В дополнение к С.в., предусмотренным Водным кодексом, водным законодательством РФ могут быть установлены иные С.в. Для осуществления С.в. не требуется лицензия на водопользование.

## **Сервы**

**СЕРВЫ** (от лат. *servi* – рабы) – категория феодально зависимого населения в средневековой Западной Европе (Королевство франков, Германия. Франция и др.). В период становления европейского феодализма (V–VIII вв.) социальный и правовой статус С. имел различные варианты. В условиях разложения позднеантичного римско-италийского общества правовое положение С. напоминало статус римских рабов. В условиях трансформации родоплеменных отношений германского общества институт С. воплощал в себе черты патриархального рабства. В период развитого феодализма С. - наиболее ограниченная в своих гражданских и экономических правах прослойка феодально зависимого населения. К XVI в. сохранились лишь пережитки института С.

*Жуковская Н.Ю.*

## **Сертификат ценной бумаги**

**СЕРТИФИКАТ ЦЕННОЙ БУМАГИ** – выпускаемый эмитентом документ, удостоверяющий права на указанное в сертификате количество ценных бумаг. У бездокументарных ценных бумаг сертификатов не бывает. Именуемые сертификатами документы, которые выдаются некоторыми эмитентами документарных ценных бумаг, в действительности являются выписками из системы ведения реестра владельцев именных ценных бумаг. Для документарных ценных бумаг с обязательным централизованным хранением изготавливается так называемый глобальный сертификат, который помещается на хранение в уполномоченный депозитарий. Глобальный сертификат удостоверяет право на

все ценные бумаги с одним государственным регистрационным номером. Действующие правовые нормы содержат множество технических требований к С.ц.б. Во-первых, печататься они должны исключительно на защищенных особым образом бланках. Во-вторых, изготавливать С.ц.б. и ввозить их на территорию РФ могут только лица, имеющие на то специальные лицензии.

*Крылова М.А.*

## **Сессия парламентская**

СЕССИЯ ПАРЛАМЕНТСКАЯ (лат. *sessio* – заседание) – период времени, в течение которого парламент (палаты парламента) проводит пленарные заседания и принимает правомочные решения.

Сессионный порядок работы парламента исторически сложился в период становления демократии и ограничения монархии. С его помощью монархи добивались хотя бы временной возможности освободить возглавляемую ими исполнительную власть от парламентского контроля и законодательствовать самостоятельно. Например, в царской России "Свод основных государственных законов" устанавливал право императора в перерывах между сессиями Государственной думы (которые на практике длились по несколько месяцев в году) издавать законы от своего имени.

Временной режим работы парламента характеризуется наличием и продолжительностью сессий и порядком их созыва. С развитием демократии в большинстве парламентах сессии, за исключением короткого времени парламентских каникул, стали длиться практически в течение всего года: в некоторых странах даже отсутствует само понятие «сессия». Непрерывный характер деятельности парламента в ряде государств закреплен в конституционном порядке. В странах же с социалистической правовой системой С.п. может длиться всего несколько дней. Так, Национальная ассамблея народной власти Кубы проводит 2 сессии в год, продолжительность которых составляет в общей сложности примерно 6 дней.

С.п. могут быть очередными и внеочередными (чрезвычайными). Созыв парламента на очередные сессии осуществляется по праву (например, во Франции, Швеции) или его председателем (например, бундесрат в Германии), как правило, в сроки, установленные законом. Внеочередная С.п. созывается в перерывах между очередными, на ней рассматривается обычно только определенная повестка дня, и сессия подлежит закрытию, как только эта повестка будет исчерпана. Как правило, внеочередные С.п. созываются при строго определенных условиях и в особом порядке.

В организации парламентской сессионной работы, как правило, действует принцип континуитета (непрерывности), предусматривающий продолжение на следующей С.п. работы над законопроектами и другими вопросами, по которым не было принято решения во время предыдущей С.п. Однако в некоторых странах (например, в Великобритании, США), напротив, действует принцип дисконтинуитета (прерывности).

В РФ термин «сессия» имеет отношение к ГД, депутаты которой работают на постоянной основе. В СФ, члены которого совмещают свою деятельность в ФС с постоянной работой в органах государственной власти субъектов РФ, употребляется термин "заседания СФ".

Регламентом ГД установлено, что палата собирается на сессии, как правило, дважды в год: весеннюю – с 12 января по 20 июня, осеннюю – с 1 сентября по 25 декабря, причем сроки проведения конкретных сессий могут изменяться. Во время сессии ГД проводятся заседания палаты, Совета ГД, комитетов и комиссий, парламентские слушания, депутаты работают в комитетах и комиссиях, депутатских объединениях, а также последнюю неделю каждого месяца – с избирателями.

В соответствии с Регламентом СФ его заседания проводятся в период с 1 октября по 31 июля..



#### Лит.:

- Государственная Дума. 1906–1917. Стенографические отчеты. Т. 1–4. М., 1995;  
Давид Р., Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности. М., 1997;  
Комментарий к Конституции РФ/Под ред. Ю.В. Кудрявцева. М., 1996;  
Конституционное (государственное) право зарубежных стран: Учебник. Т. 1–2/Под ред. Б.А. Страшун. М., 1996.  
*Парамонов А.Р.; Полуян Л. Я.*

## Сецессия

СЕЦЕССИЯ (лат. *secessio*) – отделение части территории от данного государства по решению ее населения или органов; выход из государства какой-либо административно-территориальной единицы, а из федеративного государства – его субъекта по решению населения, принятому на референдуме, или по решению органов отделяющихся единицы, субъекта. Ни одна конституция в мире в настоящее время не допускает С., однако на практике она неоднократно имела место в последние годы (выход республик из состава Югославской Федерации, отделение провинции Эритрея от Эфиопии, несколько случаев С. на территории бывшего СССР и др.). Конституция РФ не признает за субъектами РФ права на С. (выход). Отдельные субъекты закрепили право выхода в своих конституциях, что не соответствует положениям Конституции РФ. Она гласит, что статус субъекта РФ может быть изменен по взаимному согласию РФ и ее субъекта в соответствии с ФКЗ.

*Авакьян С.А.*

## Символы государственные (национальные)

СИМВОЛЫ ГОСУДАРСТВЕННЫЕ (национальные) (греч. *symbolon* – знак) – установленные конституцией или специальным законом особые, как правило исторически сложившиеся, отличительные знаки конкретного государства, олицетворяющие его национальный суверенитет, самобытность, а иногда также несущие определенный идеологический смысл. К основным С.г. обычно относятся флаг государственный, герб государственный, гимн государственный, государственные цвета, штандарт главы государства, государственная печать, девиз государства. Иногда конституции причисляют к С.г. отдельные торжественные даты (например, Конституция Румынии 1991 г. – Национальный день 1 Декабря). С.г. устанавливаются обычно конституцией государства, а их подробное описание и порядок использования определяются в специальном законе или ином акте общегосударственного значения. Государство имеет исключительное право на установление своих символов. Нарушение порядка использования С.г., а также неуважительное отношение к ним и тем более их осквернение влекут административное или уголовное наказание. Согласно ст. 70 Конституции РФ государственный флаг, герб и гимн РФ, их описание и порядок официального использования устанавливаются ФКЗ.

*Авакьян С.А.*

## Синдикат

СИНДИКАТ (от греч. *syndikos* – действующий сообща) – объединение субъектов, ведущих хозяйственную деятельность, с целью ее централизации. Участники С. сохраняют юридическую и производственную самостоятельность, утрачивая при этом коммерческую.

Первые С. появились в конце XX в. во Франции. В Российской Империи действовало несколько С., сконцентрировавших сбыт продукции почти целых отраслей: «Продамет», «Продуголь», «Медь».

Появление в РСФСР первых трестов, по объективным причинам не способных создать полноценную торговую сеть, и их стремление к отказу от конкурентной борьбы между собой способствовало появлению С. - организаций, объединявших промышленные тресты для

оптового сбыта их продукции, сырья и планирования коммерческих операций. По представлению руководства трестов Президиум ВСНХ 21 января 1921 г. принял постановление о синдицировании промышленности. В 1922 г. появился Всесоюзный текстильный С. (ВТС). До 1928 г. у С. не было достаточной правовой базы. Так, С. согласно выработанному на заседании Президиума ВСНХ от 16 февраля 1922 г. определению понимался как "добровольный союз государственных объединений и предприятий, основанный на соглашениях и договоре между ними и на добровольном вступлении и выступлении из синдиката всех входящих в него членов. Договор определяет те хозяйственные цели, для достижения коих синдикат организуется, и рамки операций, из которых синдикат не вправе выходить". В своей деятельности С. руководствовались проектом декрета о С., одобренного коллегией ГЭУ ВСНХ 14 марта 1924 г., а также Примерным уставом С., утвержденным приказом ВСНХ СССР от 26 марта 1925 г. Лишь 28 февраля 1928 г. ЦИК и СНК приняли "Положение о государственных синдикатах". Однако в 1929–1930 гг. все С. были ликвидированы.

Действующее законодательство РФ понятие С. не содержит, хотя в ст. 121; ГК РФ предусматривается в установленном порядке создание объединения коммерческих организаций, занимающихся предпринимательской деятельностью, в форме хозяйственных обществ и товариществ. Их создание осуществляется с учетом норм антимонопольного законодательства РФ, согласно которому контроль за созданием, слиянием и присоединением объединений коммерческих организаций осуществляет МАП.

**Лит.:**

*Венедиктов А.В.* Организация государственной промышленности в СССР(1922–1934 гг.).Т.2.М.,1961;

*Циперович Г.В.* Синдикаты и тресты в дореволюционной России и СССР. Из истории организационных форм промышленности за последние 50 лет. Л., 1927.

*Сесекин В.Б.*

## **Система ведения реестра владельцев ценных бумаг**

СИСТЕМА ВЕДЕНИЯ РЕЕСТРА ВЛАДЕЛЬЦЕВ ЦЕННЫХ БУМАГ – в соответствии с ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" совокупность данных, зафиксированных на бумажном носителе " (или) с использованием электронной базы данных; обеспечивает идентификацию зарегистрированных в системе номинальных держателей и владельцев ценных бумаг, учет их прав в отношении ценных бумаг, зарегистрированных на их имя, позволяет получать и направлять информацию указанным лицам и составлять реестр владельцев ценных бумаг. Система должна обеспечивать сбор и хранение в течение установленных законодательством РФ сроков информации обо всех фактах и документах, влекущих необходимость внесения изменений в систему ведения реестра, и обо всех действиях держателя реестра по внесению этих изменений. Владельцы и номинальные держатели ценных бумаг обязаны соблюдать правила представления информации в систему ведения реестра. Для ценных бумаг на предъявителя система не ведется.

## **Система законодательства**

СИСТЕМА ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА – единый по своей социальной направленности и назначению комплекс действующих нормативных актов государства, разделяемый на составные элементы в зависимости от характера регулируемых отношений в различных сферах жизни, а также от места органов, принимающих нормативные акты, в общей иерархической системе органов государства. В отличие от системы права, имеющей объективный характер, С.з. отличается тем, что на ее формирование значительно влияет субъективный фактор, обусловленный потребностями юридической практики, динамикой развития общественной жизни, необходимостью ее эффективной, оптимальной

регламентации. С.з. в этой связи может и не совпадать с системой права.

В зависимости от специфики можно выделить отраслевую (горизонтальную), вертикальную (иерархическую) и федеративную С.з.

Отраслевая (горизонтальная) С.з. обусловлена предметом правового регулирования, т.е. спецификой регулируемых отношений. В горизонтальной С.з. имеются отрасли, совпадающие с одноименными отраслями права (конституционное право – конституционное законодательство, уголовное право – уголовное законодательство и т.д.). Кроме этого, выделяются так называемые комплексные отрасли, регулирующие отношения в определенной сфере государственного управления (транспорт, связь, здравоохранение, образование, оборона страны и т.д.) и включающие в себя нормы различных отраслей права. Имеются, например, такие комплексные отрасли, как транспортное законодательство, законодательство об обороне. Наконец, существуют и такие отрасли законодательства, которые складываются на базе тех или иных компонентов (подотраслей, юридических институтов) отраслей права с добавлением ряда норм близкого содержания, взятых из других отраслей. Таковы, например, банковское, налоговое законодательство как одни из важнейших институтов финансового законодательства и др. Формирование в современный период новых комплексных отраслей законодательства (о приватизации, таможенном деле, налогообложении и т.д.) – одна из основных тенденций совершенствования законодательства РФ.

В основе вертикальной (иерархической) С.з. лежит разделение нормативных актов по их юридической силе и органам государственной власти, их принявшим. По этим критериям весь действующий нормативно-правовой массив государства делится на законы, принимаемые высшим представительным органом страны или всем населением путем референдума, регулирующие самые важные вопросы общественной жизни и имеющие высшую юридическую силу, и подзаконные нормативные акты, которые должны соответствовать законам и издаваться на их основе. В свою очередь подзаконные акты делятся в зависимости от места соответствующего правотворческого органа в иерархической системе органов государства (нормативные акты, принимаемые главой государства, правительством, органами местного самоуправления и др.).

В РФ вертикальная С.з. складывается из следующих подразделений:

- Конституция РФ, стоящая во главе С.з.;
- ФКЗ;
- ФЗ;
- нормативные указы Президента;
- нормативные постановления Правительства;
- нормативные приказы, постановления, инструкции и акты иных наименований министерств, государственных комитетов и иных центральных органов исполнительной власти;
- нормативные акты представительных и исполнительных органов местного самоуправления;
- нормативные акты, издаваемые администрацией предприятий и учреждений в пределах предоставленных им полномочий (локальные акты).

Федеративная С.з. определяется федеративной структурой государства и распределением правотворческих полномочий между федеральными органами и органами субъектов РФ. По этим основаниям законодательство РФ подразделяется на:

- а) федеральное законодательство (Конституция РФ, ФКЗ, ФЗ, указы Президента, постановления Правительства, акты центральных органов исполнительной власти);
- б) законодательство субъектов РФ (конституции республик, уставы краев, областей, автономной области, автономных округов, городов федерального значения – Москвы и Санкт-Петербурга, законы, указы президентов республик, постановления глав администраций и иные нормативные акты);
- в) система нормативных актов представительных и исполнительных органов местного

самоуправления (решения, постановления, распоряжения и т. д.);

г) массив локальных нормативных актов (приказы, постановления и т. д.).

Современный период развития и совершенствования законодательства РФ характеризуется возрастанием роли субъектов РФ в законотворчестве, основанном на устанавливаемом Конституцией РФ (ст. 72) разграничении предметов ведения РФ и ее субъектов и активной деятельности субъектов РФ по подготовке и принятию региональных законов, кодексов и иных актов.

*Пиголкин А.С.*

## **Система ООН**

СИСТЕМА ООН – совокупность различных по правовому статусу межправительственных организаций и органов, связанных с ООН и друг с другом соглашениями о сотрудничестве и координации деятельности и выступающих в международных отношениях в интегрированном единстве.

Основные элементы С. ООН:

а) Объединенные Нации как универсальная международная организация со сложной и разветвленной структурой главных и вспомогательных органов. При этом ООН выступает в качестве координирующего и направляющего центра системы;

б) 14 самостоятельных специализированных в различных областях международного сотрудничества учреждений, тесно связанных с ООН специальными международными договорами о взаимодействии, взаимных обязанностях и полномочиях;

в) действующее под эгидой ООН Международное агентство по атомной энергии (МАГАТЭ), обеспечивающее международную безопасность в сфере контроля за мирным использованием ядерной энергии;

г) учреждения, программы и другие вспомогательные органы ООН, имеющие самостоятельные функции и решающие, как правило, узкий круг международных проблем (Детский фонд ООН – ЮНИСЕФ, Управление Верховного комиссара ООН по делам беженцев – УВКБ, Конференция ООН по торговле и развитию – ЮНКТАД, Программа развития ООН – ПРООН, Программа ООН по окружающей среде – ЮНЕП, Программа ООН по контролю над наркотическими средствами и др.);

д) региональные комиссии по экономическим проблемам: Европейская экономическая комиссия (ЕЭК), Экономическая и социальная комиссии для Азии и Тихого океана (ЭСКАТО). Экономическая комиссия для Латинской Америки и Карибского бассейна (ЭК-ЛАК), Экономическая комиссия для Африки (ЭКА), Экономическая и социальная комиссия для Западной Азии (ЭСКЗА).

Все эти звенья С. ООН являются определенной ступенью международной интеграции. Отношения между ними строятся на основе принципов сотрудничества, взаимопомощи и координации действий.

*Панов В.Л.*

## **Система передаваемых голосов**

СИСТЕМА ПЕРЕДАВАЕМЫХ ГОЛОСОВ (система единого передаваемого голоса) – разновидность пропорциональной избирательной системы (в Австралии на выборах в сенат, в Ирландии, на Мальте), при которой избиратель имеет один голос, который он отдает какому-либо кандидату, проставляя в бюллетене предпочтения (предпочтения) 1, 2, 3, и указывая тем самым последовательность, в какой он хотел бы видеть их избранными. Если по первой предпочтении голос избирателя не будет использован, то он должен быть использован по второй. С.п.г. дает возможность высказаться за партийно неорганизованных кандидатов, а также предоставляет избирателю большую свободу выбора кандидатов от одной партии, за которую он голосует. Предложена в середине XIX в. датчанином К. Андреем

и англичанином Т. Хэром. С.п. может применяться только в многомандатных избирательных округах.

## Система права

СИСТЕМА ПРАВА – объективное, обусловленное системой общественных отношений внутреннее строение национального права, заключающееся в разделении единой по своей социальной сущности и назначению в общественной жизни, внутренне согласованной совокупности норм права на определенные части, называемые отраслями права и институтами права.

Основания деления права на отрасли и институты – предмет правового регулирования и метод правового регулирования.

С.п. носит объективный характер, обусловленный реально существующей системой общественных отношений. Это подтверждается тем обстоятельством, что в современных цивилизованных государствах существуют однородные отрасли права (конституционное, гражданское, семейное, уголовное и др.). При проведении тех или иных законодательных преобразований С.п. сохраняет устойчивость, стабильность. Правовые реформы обычно осуществляются в рамках общей схемы строения права, существующей объективно и неподвластной законодателю. Будучи устойчивой к изменениям законодательства. С.п. служит основой для преемственности правовой формы, сохраняя для новых поколений выработанные многовековой практикой элементы общих компонентов права: нормы, институты, отрасли. Чем больше между собой согласованы элементы С.п., тем эффективнее проявляется социальная отдача права.

Научно обоснованная и правильно сформированная С.п. оказывает прямое и непосредственное влияние на все сферы юридической деятельности. Принимая новый нормативный акт, правотворческий орган обязан «вписать» его в общую С.п., стараться не нарушать ее целостность и согласованность. Внутреннее деление права на части дает законодателю информацию о пробелах в законодательстве, противоречиях и несогласованностях между нормами и другими компонентами права. Системное построение права позволяет полно и всесторонне истолковывать и правильно применять его нормы, эффективно осуществлять работы по систематизации законодательства, по приведению его в упорядоченную и согласованную систему, создавать автоматизированные системы правовой информации с использованием компьютерной технологии.

Понятие "С.п." следует отличать от понятия "правовая система", которое значительно шире по объему и включает в себя как законодательство, представляющее собой определенную органическую систему, так и иные явления юридической действительности: правовую практику и общественное правосознание, т.е. практически весь спектр существующих юридических явлений.

Широко известно провозглашенное еще в римском праве деление права на две отрасли – публичное право и частное право. До недавнего времени в нашей стране юридическая наука и практика отрицательно относились к теории такого деления. Ныне в условиях развития институтов рыночной экономики, обеспечения равноправного существования разных форм собственности, включая и частную, идеи этой теории возрождаются, она активно используется в законодательной и правоприменительной деятельности РФ.

Система современного права РФ складывается из следующих отраслей: конституционное (государственное) право, административное право, финансовое право, гражданское право, семейное право, трудовое право, природоресурсовое право, уголовное право, уголовно-процессуальное право, гражданское процессуальное право, уголовно-исполнительное право. Особое место занимают международное публичное право (см. *Международное право*), регулирующее отношения между государствами и устанавливающее статус международных организаций, и международное частное право, определяющее нормы гражданско-правовых взаимоотношений с участием иностранных

физических и юридических лиц, а также по поводу имущества, находящегося за границей.

Право как систему норм можно разделять на составные части и по другим основаниям. Так, в системе действующего права можно выделить три составные части: конституционное право как основополагающее звено права, материальное право и процессуальное право.

*Пиголкин А.С.*

## **Система "сдержек и противовесов"**

СИСТЕМА "СДЕРЖЕК И ПРОТИВОВЕСОВ" – существующая в США особая модель системы разделения властей. В соответствии с этой моделью законодательная, исполнительная и судебная власти не только разделены организационно, но формально и полностью независимы друг от друга, каждая из властей обладает полномочиями, позволяющими ей контролировать и ограничивать другие власти. Ни одна из властей не имеет ни формального, ни фактического верховенства, что обеспечивает уже более 200 лет особую устойчивость конституционной системы США.

## **Систематизация законодательства**

СИСТЕМАТИЗАЦИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА – деятельность по совершенствованию и приведению действующих нормативных актов в единую, упорядоченную и внутренне согласованную систему. Для современных государств характерно значительное число нормативных актов, принимаемых различными правотворческими органами. Законодательство все время находится в движении, развитии в силу динамизма социальных связей, возникновения новых потребностей общественной жизни, требующих правового регулирования. Постоянно меняющаяся правовая система, ее развитие и совершенствование, принятие новых нормативных актов, внесение в них изменений, отмена устаревших нормативных решений объективно обуславливают упорядочение всего комплекса действующих нормативных актов, их укрупнение, приведение в определенную научно обоснованную систему, издание разного рода сборников и собраний законодательства.

С.з. необходима для развития законодательства. Анализ и обработка действующих нормативных актов, группировка правовых предписаний по определенной схеме, создание внутренне единой системы актов являются необходимыми условиями эффективности правотворческой деятельности, способствуют ликвидации пробелов и противоречий в действующем законодательстве. С.з. обеспечивает удобства при реализации права, возможность оперативно находить и правильно толковать все нужные нормы. С.з. – необходимая предпосылка повышения уровня юридической культуры общества, обучения студентов.

В понятие "С.з." включаются такие самостоятельные формы правовой деятельности, как учет нормативных актов, инкорпорация, консолидация и кодификация законодательства.

Под учетом нормативных актов понимается сбор государственными органами, предприятиями, фирмами и другими учреждениями и организациями действующих нормативных актов, их обработка и расположение по определенной системе, хранение, а также выдача справок для заинтересованных органов, учреждений, отдельных лиц по их запросам. Органы, учреждения и организации осуществляют учет как для удовлетворения своих собственных потребностей, так и для снабжения (в том числе и на коммерческой основе) правовой информацией иных учреждений и отдельных лиц. В РФ обычно подлежат учету ФЗ, нормативные указы Президента РФ и Правительства РФ, акты федеральных органов исполнительной власти, постановления КС. В зависимости от функций органов и учреждений, производящих учет в информационный массив могут быть включены и иные акты (например, международные договоры, законодательство субъектов РФ, акты органов местного самоуправления, нормативные разъяснения высших судебных органов РФ и т. д.).

Наиболее простой вид учета законодательства – это фиксация реквизитов нормативных

актов в специальных журналах (журнальный учет). Такой учет может вестись по хронологическому, алфавитно-предметному или системно-предметному принципам. Хронологический принцип означает, что все подлежащие учету нормативные акты регистрируются в журнале (журналах) по датам их принятия. При алфавитно-предметной регистрации такие акты фиксируются по предметным рубрикам, располагаемым по алфавиту (например, аванс, аккредитив, аренда и т. д.). Оптимальная форма журнального учета – тематико-предметная, когда рубрики разделов журнала определяются в зависимости от деления всего массива законодательства на определенные отрасли (см. *Отрасль права*), подотрасли и юридические институты.

Другая, более совершенная форма учета законодательства – картотечный учет. Это создание разного ряда системы карточек, расположенных по определенной системе. Такой учет применяется в центральных органах законодательной, исполнительной и судебной власти, в крупных учреждениях и организациях, которые по роду своей работы имеют дело с широким, многоотраслевым кругом нормативных актов и нуждаются в разноразмерной и большой по объему правовой информации.

На карточках могут быть зафиксированы либо основные реквизиты акта (вид акта, его заголовок, дата издания, место его официального опубликования), либо его полный текст, что представляется более предпочтительным. Рубрики картотеки определяются на базе выработанного заранее словника или рубрикатора. Поиск соответствующих карточек осуществляется как ручным способом, так и в полуавтоматизированном либо автоматизированном режиме (карточки с краевой перфорацией, передвигающиеся полки и тиражирование необходимых карточек и т. д.). Карточки в картотеке обычно располагаются по хронологическому, алфавитно-предметному либо предметно-отраслевому принципам.

Третья форма учета законодательства – ведение контрольных текстов действующих нормативных актов, т. е. внесение в тексты официальных изданий законов, указов, постановлений и других нормативных актов, отметок об отмене, изменении, дополнении таких актов или отдельных их частей с указанием тех актов, на основании которых производятся эти отметки.

Все более активно используется так называемый автоматизированный учет законодательства на базе применения компьютерной техники и новейших достижений информатики.

Иногда понятие С.з. имеет более узкий смысл, а именно инкорпорация законодательства в форме издания собраний законодательства, а также деятельность судебных и иных правоохранительных органов по текущему учету действующих нормативных актов.

*Пиголкин А.С.*

## **Сиф**

(сокр. от англ. *cost, insurance, freight* – стоимость, страхование, фрахт) – см. *Инкотермс*.

## **Скандинавское право**

см. *Кодификация*.

## **Склады временного хранения**

см. *Временное хранение*.

## **Следователь**

**СЛЕДОВАТЕЛЬ** – должностное лицо органов прокуратуры, органов внутренних дел, федеральной службы безопасности, налоговой полиции, в задачу которого входит производство предварительного следствия по уголовным делам.

На С. возложена обязанность всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств преступления.

Все его решения по делу должны основываться на собранных доказательствах, оценку которых он производит по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном рассмотрении всех обстоятельств дела в их совокупности, руководствуясь законом и правосознанием. С. независимо от ведомственной принадлежности при производстве предварительного следствия руководствуются нормами уголовно-процессуального законодательства без каких-либо изъятий. Надзор за деятельностью С. осуществляет прокурор. УПК определяет компетенцию С. каждого органа в соответствии с подследственностью в уголовном судопроизводстве.

По расследуемым делам С. вправе давать органам дознания поручения (в письменном виде), которые являются для них обязательными, о производстве розыскных и следственных действий и требовать от них сотрудничества при проведении ряда следственных действий.

Все решения о направлении следствия и производстве следственных действий С. принимает самостоятельно, за исключением случаев, когда закон предусматривает необходимость получения санкции от прокурора (заключение под стражу, обыск, выемка корреспонденции и т. д.), и несет полную ответственность за их законное и своевременное проведение. Постановления С. обязательны для всех должностных лиц и граждан.

С. несет уголовную ответственность за заведомо незаконное заключение под стражу (ст. 301 УК), привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности (ст. 299 УК), незаконное освобождение от уголовной ответственности (ст. 300 УК), принуждение к даче показаний (ст. 302 УК), фальсификацию доказательств (ст. 303 УК). Согласно ч. 2 ст. 294 УК уголовно наказуемо также вмешательство в какой бы то ни было форме в деятельность С. в целях воспрепятствования всестороннему, полному и объективному расследованию дела (см. также *Уголовное дело, Следственные действия, Отвод, Привод, Меры пресечения, Дознание, Прекращение производства по делу*).

*Крутских В.Е.*

## **Следственные действия**

**СЛЕДСТВЕННЫЕ ДЕЙСТВИЯ** – 1) любые действия, проведенные следователем, дознавателем, прокурором в ходе расследования уголовного дела (составление плана расследования, направление запросов и т. д.);

2) действия, производство которых регламентировано уголовно-процессуальным законодательством с обязательным составлением протокола (выемка, допрос, задержание, наложение ареста на имущество (арест имущества), обыск, опознание, освидетельствование, осмотр, очная ставка, эксперимент следственный, экспертиза);

3) вынесение постановлений о производстве действий, не требующих составления протокола о производстве С.д. (о принятии дела к производству, о направлении дела по подследственности и т. д.).

До возбуждения уголовного дела может быть проведен только осмотр места происшествия при наличии случаев, не терпящих отлагательства. При наличии оснований дело должно быть возбуждено немедленно после осмотра места происшествия (ст. 178 УПК).

Для того чтобы действия следователя, дознавателя имели статус С.д., необходимо соблюдение ряда условий:

а) лицо, проводящее С.д., должно обладать соответствующими полномочиями:

– назначено на должность следователя, дознавателя;

– работать постоянно или временно в том подразделении, в которое поступило уголовное дело;



– не находиться в отпуске, на больничном во время производства С.д.

Это требование распространяется и на прокурора. При этом не каждый прокурор вправе проводить С.д., а лишь тот, который по распоряжению соответствующего прокурора о распределении обязанностей осуществляет непосредственный прокурорский надзор за исполнением законов при расследовании уголовных дел в данном следственном подразделении;

б) должно быть вынесено постановление о возбуждении уголовного дела. Постановление дознавателя утверждается начальником органа дознания. В противном случае оно не будет иметь юридического значения;

в) дело должно быть принято следователем, дознавателем к своему производству. Это требование не распространяется на прокурора;

г) С.д. могут быть проведены по отдельному (письменному) поручению дознавателя, следователя тем следователем, дознавателем, в производстве которого данное уголовное дело не находится, например по поручению о производстве допроса свидетеля. Без письменного поручения С.д. вправе проводить следователь, дознаватель, входящий в состав следственной группы, возглавляемой следователем, принявшим дело к своему производству;

д) ход, результаты С.д. должны быть зафиксированы в протоколе С.д. с соблюдением всех требований уголовно-процессуального законодательства. В противном случае протокол С.д. может быть признан не имеющим доказательственного значения.

*Комлев Б.А.*

## **Следствие**

**СЛЕДСТВИЕ** – в уголовном процессе собирание и проверка доказательств, необходимых и достаточных для выяснения обстоятельств, входящих в предмет доказывания.

С. - собирательное понятие, охватывающее:

– предварительное следствие – самостоятельную стадию уголовного процесса, следующую за возбуждением уголовного дела;

– судебное следствие – составную часть судебного разбирательства в суде первой инстанции.

## **Служебное изобретение**

**СЛУЖЕБНОЕ ИЗОБРЕТЕНИЕ** – изобретение, созданное работником в связи с выполнением им своих служебных обязанностей или полученного от работодателя конкретного рабочего задания. Особый режим С.и. состоит в том, что первоначальное право на получение патента на такое изобретение принадлежит работодателю, а не работнику (п. 2 ст. 8 ГК РФ). При этом за работником сохраняется право авторства на изобретение и право на вознаграждение, размер которого определяется соглашением между работником и работодателем. В том случае, если работодатель не оформил заявку на патент в 4-месячный срок после уведомления его автором, автор может сам претендовать на патент при условии, что работодатель не принял решения сохранить изобретение в тайне. Нормы, регулирующие отношения, связанные с созданием С.и., присутствуют в законодательстве большинства стран и являются однотипными по структуре.

*Лит.: Васильчук Ю. "Дорогой человек" эпохи НТР//Мировая экономика и международные отношения, 1991. С. 13.*

*Павлов В.П.*

## **Служебное произведение**

**СЛУЖЕБНОЕ ПРОИЗВЕДЕНИЕ** – произведение литературы, науки и искусства, созданное автором в рамках своих служебных обязанностей (служебного задания) по

трудовому договору. К С.п. не относятся произведения, созданные хотя бы и при наличии трудового договора, но сверх установленных служебных обязанностей.

Законом РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах" установлен особый правовой режим охраны С.п. Все исключительные права на использование С.п. в течение всего срока их действия принадлежат работодателю при отсутствии соглашения сторон об ином. Но и при наличии подобного соглашения работодатель вправе требовать, чтобы его наименование указывалось при любом использовании произведения автором или третьими лицами. За использование С.п. работодателем автору может выплачиваться вознаграждение в размере и в порядке, установленном в договоре между ними. В любом случае личные неимущественные права сохраняются за автором С.п. (см. Авторское право).

В качестве С.п. могут быть созданы энциклопедии, энциклопедические словари, периодические и продолжающиеся сборники научных трудов, газеты, журналы и другие периодические издания. Исключительные права на использование таких произведений принадлежат их издателю во всех случаях. При этом авторы вправе самостоятельно использовать каждый свое произведение независимо от использования энциклопедии (другого составного произведения) в целом.

### **Служебный подлог**

СЛУЖЕБНЫЙ ПОДЛОГ – внесение должностным лицом, а также государственным служащим или служащим органа местного самоуправления, не являющимся должностным лицом, в официальные документы заведомо ложных сведений, а равно исправлений, искажающих их действительное содержание, если эти деяния совершены из корыстной или иной личной заинтересованности. Ответственность за С.п. установлена в главе УК о преступлениях против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления (ст. 292 УК). Максимальное наказание за С.п. – лишение свободы на срок до 2 лет. Не может нести ответственность за С.п. руководитель государственного предприятия.

*Яни П.С.*

### **Служебный (профессиональный) ценз**

СЛУЖЕБНЫЙ (профессиональный) ЦЕНЗ – положения избирательного закона, ограничивающие избирательные права граждан по признаку занимаемой должности, профессиональной деятельности или духовного сана. Так, почти во всех латиноамериканских и многих африканских странах (например, Камерун, Сенегал) права голоса не имеют военнослужащие, служащие полиции и органов безопасности, в Мексике, Парагвае и Таиланде пассивного избирательного права лишены священнослужители. Установление С.ц. мотивируется тем, что характер ряда профессий в принципе несовместим с активным участием в политической жизни или осуществлением депутатской деятельности.

### **Случай**

см. *Казус* .

### **Смежные права**

СМЕЖНЫЕ ПРАВА – права на нематериальные объекты, по своему типу схожие с авторскими правами и примыкающие к авторскому праву. С.п. не являются единой правовой категорией (поэтому термин "С.п." всегда применяется во множественном числе), а представляют собой несколько разнородных прав. На международной арене С.п. получили

признание лишь во второй половине XX в., особенно после принятия в 1961 г. Международной (Римской) конвенции об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций (РФ не участвует ни в этой Конвенции, ни в других международных договорах по С.п.). В СССР охраны С.п. не существовало.

В РФ С.п. охраняются по Закону РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах". Признаются три категории смежных прав: права исполнителей, права производителей фонограмм и права организаций эфирного и кабельного вещания. Под исполнителями имеются в виду граждане – актеры, певцы, музыканты, танцоры и иные лица, которые играют роли, декламируют произведения, поют, играют на музыкальных инструментах или иным образом исполняют произведения литературы и искусства. К их числу относятся также режиссеры-постановщики спектаклей и дирижеры. Объектом, на который исполнитель получает С.п., является исполнение (а для режиссера-постановщика спектакля – постановка).

Исполнитель получает право на имя, право на защиту своего исполнения от искажения, а также следующие имущественные права:

- передавать исполнение в эфир (если он ранее не разрешил сделать коммерческую запись исполнения);
- осуществлять запись исполнения;
- воспроизводить ее;
- сдавать в прокат фонограмму исполнения.

Если исполнитель дал согласие на запись исполнения для определенных целей, то в дальнейшем оно воспроизводится свободно. При заключении договора с изготовителем аудиовизуального произведения исполнитель передает ему все права (за исключением права сдачи в прокат фонограммы). Производителем фонограммы могут быть как физические, так и юридические лица.

Они пользуются следующими исключительными имущественными правами:

- воспроизводить фонограмму;
- переделывать фонограмму;
- распространять экземпляры фонограммы, в том числе путем проката экземпляров.

Однако если экземпляры фонограммы правомерно введены в гражданский оборот, то допускается их дальнейшее свободное распространение (кроме проката).

Организации эфирного и кабельного вещания в отношении своих передач пользуются исключительными имущественными правами:

- разрешать другой организации одновременно осуществлять передачу в эфир или по кабелю;
- записывать передачу и воспроизводить эту запись;
- сообщать передачу для всеобщего сведения в местах с платным входом.

Закон предусматривает некоторые изъятия из сферы прав производителей фонограмм и организаций эфирного и кабельного вещания.

Личные С.п. исполнителей охраняются бессрочно, имущественные С.п. – в течение 50 лет. Этот срок исчисляется:

- а) для исполнительских С.п. – с момента исполнения;
- б) для С.п. производителей фонограмм – в основном со дня записи фонограммы;
- в) для С.п. организаций эфирного и кабельного вещания – со дня выпуска передачи.

Если окончание срока приходится не на 31 декабря, то срок охраны продлевается до конца календарного года. С.п. могут передаваться по договору или переходить к другим лицам по закону. Договоры о передаче или предоставлении С.п. по своему содержанию и форме близки к авторским.

В зарубежных странах широко распространено коллективное управление имущественными С.п. В РФ законодательство также предусматривает коллективное управление в сфере С.п., однако организации, управляющие имущественными С.п.,

находятся еще в процессе создания,

Защита С.п. осуществляется теми же нормами, что и защита авторского права.

*Гаврилов Э.П.*

## **Смертная казнь**

СМЕРТНАЯ КАЗНЬ – высшая мера уголовного наказания, известная начиная с момента самого возникновения государства. Достаточно редкая в раннефеодальном обществе, С.к. получала все большее распространение по мере его развития. Известный кодекс уголовного права средневековой Германии «Каролина» предусматривал С.к. в 44 случаях.

Для периода средневековья было характерным применение С.к. не только за тяжкие уголовные деяния в их современном понимании (убийство, разбой и т. п.), но и за религиозное отступничество (в том числе колдовство, переход в чужую веру) и нередко за самые малозначительные проступки (например, мелкую кражу несовершеннолетним). В целях устрашения С.к. приводилась в исполнение публично и в самых жестоких (так называемых квалифицированных) формах (в виде четвертования, колесования, вытягивания кишок, посажения на кол, сожжения, кипячения в масле или в воде, закапывания живым в землю и т. п.). В ряде стран С.к. могли применять не только государственные суды, но и сами феодалы по отношению к своим крепостным. О масштабах применения С.к. свидетельствует тот факт, что за одно только «колдовство», по подсчетам Вольтера, в средневековой Европе было сожжено более 100 тыс. человек.

В XVII–XVIII вв. в Европе набирает силу движение передовых умов общества против С.к. К этому времени французское право знало 115, а английское – 140 составов преступлений, влекших применение этой меры. К концу XVIII в. усилия просветителей приносят первые плоды: в Тоскане в 1786 г., а в Австрии в 1788 г. официально отменяется С.к., скоро, впрочем, снова восстановленная. Однако она начинает исполняться непублично, квалифицированные виды сходят со сцены; так, последний случай сожжения ведьмы в Германии имел место в 1775 г. (законом, впрочем, колесование и сожжение отменяется в Пруссии лишь в 1851 г.).

В Англии на протяжении всего XIX в. медленно сужается сфера применения С.к. Еще в 1874 г. эта мера наказания грозила тому, кого в течение месяца видели в обществе цыган. Во Франции в период первой революции вопрос об отмене С.к. возбуждался в Конвенте 6 раз; только в 1795 г., уже после падения якобинского режима, выносятся постановления упразднить С.к. "по наступлении общего успокоения в стране" (этого момента пришлось ждать почти 200 лет-до 1981 г.). Уголовный кодекс Франции 1810 г. сохранил ее в 36 случаях.

В русском законодательстве С.к. впервые официально предусматривалась в 1398 г. в Двинской уставной грамоте за кражу, совершенную в третий раз. Ее применение было расширено в Псковской судной грамоте 1467 г., установившей С.к. за воровство в церкви, казнокрадство, государственную измену, поджог, кражу в посаде, совершенную в третий раз. Круг преступных деяний, за которые полагалась С.к., был расширен в Судебниках 1497, 1550 гг. и т. д. В Соборном уложении 1649 г. С.к. могла быть назначена уже за 63 преступления, а по Воинским артикулам Петра I и другим уголовно-правовым актам этого времени – в 123 случаях. Для законодательства этого периода были характерны разнообразие и жестокость способов исполнения С.к.: отсечение головы, повешение, утопление, сожжение, залитие горла расплавленным металлом, четвертование, колесование, закапывание в землю по плечи, посажение на кол и др.

Первую попытку отказаться от С.к. как вида наказания предприняла дочь Петра I императрица Елизавета. В 1743 и 1744 гг. ею были изданы законы о том, чтобы смертные приговоры не приводились в исполнение, а представлялись в Сенат на усмотрение императрицы. В 1753 и 1754 гг. указом Елизаветы подтверждалось неприведение смертных

приговоров в исполнение. При этом предписывалось заменять «натуральную» С.к. на политическую – путем рвания ноздрей, клеймения и вечной ссылки в каторгу. Исполнение смертных приговоров приостанавливалось до специального указа. В 1787 г. Екатерина II в своем манифесте, изданном по случаю 25-летия ее царствования, также предписывает всех осужденных к С.к. не казнить, а сослать в каторгу. Тем не менее смертные приговоры не только выносились, но и приводились в исполнение (например, было казнено более 20 тыс. участников пугачевского восстания). Уже при Николае I к С.к. на основании Соборного уложения 1649 г. и Воинских артикулов Петра I были осуждены и казнены 5 декабристов.

По Своду законов Российской Империи 1832 г. С.к. в России сохранялась, но применялась только по трем категориям преступлений:

- а) политическим;
- б) за нарушение карантинных правил;
- в) за воинские преступления.

Предусматривалась С.к. и по Уложению о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г. и по Уголовному уложению 1903 г. В целом применение С.к. в XIX в. было весьма редким. Возврат к ней произошел лишь в ходе борьбы с революцией 1905–1907 гг., причем в эти годы С.к. применялась в основном внесудебными органами – военно-полевыми судами, по решению губернаторов и главнокомандующих и т. д.

После февральской революции Временное правительство постановлением от 12 марта 1917 г. отменило С.к., однако уже 12 июля 1917 г. она была восстановлена на фронте за убийство, разбой, измену и некоторые воинские преступления. Советский режим отменил С.к. на второй день после Октябрьской революции Декретом II Всероссийского съезда Советов от 26 октября 1917 г. Кроме того, в советское время были сделаны еще две попытки отмены С.к. – постановлением ВЦИК и СНК РСФСР "Об отмене применения высшей меры наказания (расстрела)" от 17 марта 1920 г. (восстановлена в том же 1920 г.) и Указом Президиума Верховного Совета СССР "Об отмене смертной казни" от 26 мая 1947 г. (восстановлена в 1950 г.). Скорое за тем восстановление С.к. обосновывалось такими причинами, как сопротивление свергнутых эксплуататорских классов, обстановка на фронтах гражданской войны, подрывная деятельность империалистических государств. В соответствии с постановлением СНК РСФСР "О красном терроре" от 5 сентября 1918 г. С.к. путем расстрела применялась и к лицам, причастным к белогвардейским организациям, заговорам, мятежам. Широко применялась практика расстрела заложников, известны кровавые расправы над восставшими кронштадтскими матросами, тамбовскими крестьянами, представителями духовенства. Часто расстрелы осуществлялись по решению внесудебных органов, например ВЧК.

Наибольшую широту практика применения С.к. по сфабрикованным органами государственной безопасности делам приобрела в 30-х гг. (более 700 тыс. расстрелянных – только по официальным данным за 1937–1938 гг.). С.к. предусматривалась не только за контрреволюционные преступления. Согласно, например, постановлению ЦИК и СНК СССР от 7 августа 1932 г. расстрел применялся и за хищение государственного и общественного имущества (независимо от размера похищенного). Советское государство, тем не менее, с первого до последнего дня своего существования считало С.к. "временной мерой".

К началу 90-х гг. в уголовном законодательстве РФ насчитывалось более 30 составов преступлений, за которые могла быть назначена С.к. Основываясь на положениях действующей Конституции РФ, допускающей С.к. впредь до ее отмены в качестве исключительной меры наказания за особо тяжкие преступления против жизни, УК РФ этот вид наказания предусмотрен лишь за пять преступлений: убийство (ст. 105), посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля (ст. 277), посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование (ст. 295), посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа (ст. 317), геноцид (ст. 357).

Применение С.к. не допускается в отношении женщин, лиц, совершивших преступление в возрасте до 18 лет, мужчин, достигших к моменту вынесения приговора

возраста 65 лет (ч. 1 ст. 59 УК РФ). Независимо от подачи жалобы осужденным к С.к. его дело в порядке надзора проверяется ВС РФ и Генеральной прокуратурой РФ, которые выносят заключение о правильности применения данной меры. При обращении осужденного с ходатайством о помиловании исполнение приговора приостанавливается до принятия решения Президентом РФ (ст. 184 УИК). В случае помилования осужденного назначенное ему наказание в виде С.к. может быть заменено пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок 25 лет. Осужденный к С.к. содержится в одиночной камере в условиях, обеспечивающих его надлежащую охрану и изоляцию.

Закон предоставляет ему право:

- оформить необходимые гражданско-правовые и брачно-семейные отношения;
- иметь свидания с адвокатом, получать и отправлять письма;
- иметь свидания с близкими родственниками, священнослужителем и др.

Основанием для исполнения приговора является: вступление его в законную силу, заключения Председателя ВС РФ и Генерального прокурора РФ об отсутствии оснований для отмены или изменения приговора, уведомление об отклонении ходатайства о помиловании либо акт, подтверждающий отказ осужденного ходатайствовать о помиловании, распоряжение суда об исполнении приговора. С.к. исполняется неpublicно путем расстрела (ст. 186 УИК). В последние годы активно ведется дискуссия по поводу отмены С.к. Имеются противники и сторонники сохранения С.к. Резко негативно относится к возможности отмены С.к. население, в правосознании которого весьма прочно укоренилось представление о справедливости и целесообразности С.к. В связи с принятием в 1996 г. в Совет Европы РФ ратифицировала Протокол № 6 к Европейской конвенции о защите прав человека, касающийся отмены С.к. в мирное время, и установила мораторий на исполнение смертных приговоров.

Общей тенденцией является последовательный рост числа стран, отказавшихся от С.к. или все более ограничивающих ее применение. Первыми в начале века С.к. отменили две латиноамериканские страны: Эквадор и Уругвай соответственно в 1906 и 1907 гг. К концу 80-х гг. XX в. около 30 стран исключили ее из уголовного законодательства. Еще около 20 государств отменили С.к. за общеуголовные преступления, сохранив ее только для военных преступников. В последние годы тенденция к отмене С.к. как в законодательстве многих стран, так и на практике усилилась. С 1989 г. и до конца 1995 г. С.к. отменили еще 25 стран (среди них Ирландия, Венгрия, Румыния, Чехия, Словакия, Швейцария, Греция). В 1993 г. мораторий на С.к. ввела Болгария, в 1994 г. ее полностью отменили Молдова и Италия, а в 1995 г. – Испания и ЮАР. В 1996 г. о введении моратория на С.к. сообщили Литва и Латвия, а в начале 1997 г. о полной отмене С.к. объявила Эстония, где это наказание не исполнялось с 1991 г. Таким образом, уже к концу 1995 г. С.к. была полностью отменена в 72 странах, еще в 30 она отменена де-факто и, в 90-х сохранена.

Вместе с тем в некоторых странах налицо противоположные тенденции: либо восстановление С.к. (в том числе в некоторых штатах США), либо заметное расширение сферы ее применения (Китай, Корея, Саудовская Аравия).

*Додонов В.Н.*

## **Смета**

СМЕТА – финансово-плановый акт, в котором определен объем, целевое направление и поквартальное распределение бюджетных ассигнований на все расходы конкретного учреждения или организации с учетом полученных ими собственных средств для выполнения стоящих задач и функций. В условиях рынка понятие С. расширилось и включает в себя не только расходы бюджетного учреждения или организации, но и их доходы. Правовое значение С. состоит в определении прав и обязанностей руководителя бюджетного учреждения по целевому использованию выделяемых средств, а также обязанностей финансовых органов по их отпуску и прав на осуществление контроля за

целевым использованием бюджетных ресурсов.

С. проходит этапы, характерные для бюджетного процесса: составление, рассмотрение, утверждение и исполнение. С. действует в течение финансового года, с 1 января по 31 декабря включительно. Утверждаются главными распорядителями кредитов, т. е. руководителями вышестоящих органов (о С. в гражданском праве см. *Договор подряда*).

*Грачева Е.Ю.*

## **Смешанная республика**

см. *Республика смешанного типа* .

## **Смешанные избирательные системы**

СМЕШАННЫЕ ИЗБИРАТЕЛЬНЫЕ СИСТЕМЫ – в ряде государств (РФ, ФРГ, Литва и др.) избирательные системы, основанные на сочетании двух систем представительства: пропорциональной и мажоритарной (см. *Пропорциональная избирательная система, Мажоритарная избирательная система* ). В РФ на всеобщих парламентских выборах 1993 г. половина состава ГД избиралась по пропорциональной системе представительства, а другая половина и весь состав СФ – по мажоритарной системе. В последнее время С.и.с. стали использоваться значительно чаще (прежде всего в странах Центральной и Восточной Европы), так как это позволяет сочетать преимущества упомянутых избирательных систем.

## **Соавторство**

СОАВТОРСТВО – это правовой режим результата совместной творческой деятельности двух или более лиц, при котором авторское право на произведение принадлежит соавторам совместно. Ни один из них не вправе распоряжаться произведением в целом, без предварительного согласия других соавторов. В то же время если отдельные части совместного произведения могут быть использованы самостоятельно, то соавторы не вправе препятствовать друг другу использовать свои части по собственному усмотрению. Вопрос о распределении вознаграждения решается соавторами на основе договора.

*Павлов В. П.*

## **Соборное уложение 1649 г**

СОБОРНОЕ УЛОЖЕНИЕ 1649 г. – крупнейший памятник русского феодального права, представляющий собой кодификацию всех основных отраслей законодательства. Созданию Соборного уложения предшествовала полоса острейших социально-политических кризисов в Русском государстве. Очередной московский бунт 1648 г. закончился созывом 16 июля 1648 г. Земского собора, на котором была образована комиссия для подготовки Уложения (во главе с князем Н.О. Одоевским). В январе 1649 г. 315 членов Собора утвердили Уложение своими подписями, в апреле-мае книги были напечатаны (впервые в истории России). Уложение состояло из 967 статей и делилось на 25 глав, представляющих целостные направления (о суде, о вотчинах, о богохульниках и т. д.), хотя четкое и последовательное разделение по отраслям права еще отсутствовало.

Источниками С.у. 1649 г. стали Судебники, указные книги приказов, царские указы, думские приговоры, решения Земских соборов (большая часть статей была составлена по челобитным гласных собора), Стоглав, литовское и византийское законодательство. Уже после 1649 г. в комплекс правовых норм Уложения вошли Новоуказные статьи о "разбоях и душегубстве" (1669), о поместьях и вотчинах (1677), о торговле (1653, 1677).

Несмотря на казуальность изложения, С.у. 1649 г. отличалось весьма высокой для своего времени юридической техникой. Уложение открывалось (впервые) обширной

преамбулой, где провозглашалось соответствие права постановлением "Святых Апостолов" и утверждалось равенство суда по всем делам и для всех чинов (конечно, в соответствии с понимаемой в то время сословностью). Язык Уложения был доступным и понятным, тогда как в Европе юридическая терминология отличалась отвлеченностью. Оно было последним крупным правовым актом, идеологически основанным на религиозно-православном понимании юридических и политических процессов. В законодательстве Петровской эпохи ссылки на Бога уже не могли скрыть вполне светский характер правосознания законодателя.

В С.у. 1649 г. определялся статус главы государства – царя, самодержавного и наследного монарха. Уложение содержало комплекс административно-правовых (говоря современным языком) норм, регулировавших важнейшие отрасли государственного управления. Прикрепление крестьян к земле (гл. 11 "Суд о крестьянах"), посадская реформа, изменившая положение "белых слобод" (гл. 19), перемена статуса вотчины и поместья в новых условиях (гл. 16,17), регламентация работы органов местного самоуправления (гл. 21), режим въездами выезда (гл. 6) составили основу административно-полицейских преобразований.

В Соборном уложении отражена достаточно развитая для того времени система обязательств. Обязательства по договорам преобладают. Предписана имущественная ответственность при нанесении ущерба. Сделки, заключенные в состоянии опьянения, считались недействительными. Имущество в договорах должно принадлежать сторонам договора на законном основании. В некоторых случаях государственные органы принудительно прекращали договоры или продлевали их. Согласно общему правилу смерть должника могла служить основанием для переноса имущественной ответственности на его родственников (жена, дети, братья). Ответственность по долгам распространялась на все виды имущества – "поместья, вотчины и живот" (ст.142,гл. 10)

В С.у.1649 г. сделан значительный шаг в развитии уголовно-правовых норм Общей части уголовного права. В нем впервые законодательно разграничивались умышленные, неосторожные и случайные деяния. Вводились такие уголовно-правовые понятия, как необходимая оборона и крайняя необходимость, различались инициатор преступления, исполнитель, пособник и укрыватель. В Уложении усложняется система наказаний, а сами наказания ужесточаются. Предусматривалось широкое (в 63 случаях) применение смертной казни, членовредительские наказания (урезание языка, ушей, пальцев, руки). Тюрьма не играла значительной роли в карательной системе, служа более местом предварительного заключения, зато широко применялась ссылка. Относительно уменьшилась доля штрафных санкций.

Наибольшее внимание уделялось борьбе с преступлениями, посягавшими на основы строя. На первое по опасности место ставились религиозные преступления, помещенные в гл. 1 ("богохульство", "церковная татьба", "совращение в бусурманство"). За ними шли государственные преступления (государственная измена, посягательство на жизнь и здоровье царя и др.). Тяжкими преступлениями являлись фальшивомонетничество, подделка царских печатей. Среди финансово-экономических преступлений фигурировали такие, как вывоз «заповедных» товаров, незаконное производство и продажа вина. Более или менее подробно описывались другие преступления – воинские, против личности и имущества (гл. 20 и 21).

Попытки принять новое Уложение, начавшиеся уже в царствование Петра I и продолжавшиеся на протяжении всего XVIII в. (всего было создано 8 "уложенных комиссий"), не имели успеха. Будучи принятым в 1649 г., Соборное уложение вошло в Полное собрание законов Российской Империи 1830 г., в значительной мере было использовано при составлении XV тома Свода законов Российской Империи (в этом томе были собраны законы уголовные) и Уложения о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г.

*Лит.: Исаев И. А. История государства и права России. М., 1996.*

*Додонов В.Н.*



## **Событие**

**СОБЫТИЕ** – один из видов юридических фактов, с которыми закон связывает возникновение, изменение и прекращение правоотношений. Естественные, природные явления, протекающие помимо воли людей (наводнение, землетрясение, рождение, смерть и т. п.). Когда речь идет о неволевого характера С., имеется в виду не причина, вызвавшая его, а процесс воздействия С. на конкретные правоотношения.

## **Совет безопасности (СБ) ООН**

**СОВЕТ БЕЗОПАСНОСТИ (СБ) ООН** – один из шести главных органов ООН, единственный могущий принимать решения, обязательные для членов ООН. СБ – постоянно действующий орган, заседающий в штаб-квартире ООН в Нью-Йорке (США). На него возложена основная ответственность по поддержанию мира и международной безопасности (ст. 24 Устава ООН).

СБ функционирует на основе представительства государств – членов ООН. Он состоит из 15 членов, 5 из них являются постоянными (РФ, США, Великобритания, Франция и КНР), 10 – непостоянными. Непостоянные члены избираются Генеральной Ассамблеей ООН сроком на 2 года с обновлением половины каждый год.

Решения СБ обязательны для государств – членов ООН (ст. 25 Устава ООН).

Круг полномочий СБ достаточно широк. Он вправе расследовать любой спор, который может привести к международным конфликтам, делать рекомендации относительно процедуры или методов урегулирования таких споров, по приему новых членов ООН или исключения из ООН и т. д. СБ может принимать решения о принудительных мерах, в том числе с использованием вооруженной силы в отношении государства, нарушившего мир или совершившего акт агрессии.

Существует особый порядок принятия решений СБ. По процедурным вопросам решения могут быть приняты голосами любых 9 членов Совета. Все другие вопросы принимаются большинством в 9 голосов, если никто из постоянных членов СБ не проголосовал против. Воздержание либо неучастие в голосовании постоянного члена юридической значимости не имеет. Если же хотя бы один из них проголосовал против – решение принято не будет. Такое положение именуется "правом вето". Принцип единогласия постоянных членов является краеугольным камнем ООН.

*Стародубцев Г.С.*

## **Совет безопасности (СБ) РФ**

**СОВЕТ БЕЗОПАСНОСТИ (СБ) РФ** – конституционный орган, осуществляющий подготовку решений Президента РФ в области обеспечения безопасности. СБ рассматривает вопросы внутренней и внешней политики РФ в области обеспечения безопасности, стратегические проблемы государственной, экономической, общественной, оборонной, информационной, экологической и иных видов безопасности, охраны здоровья населения, прогнозирования, предотвращения чрезвычайных ситуаций и преодоления их последствий, обеспечения стабильности и правопорядка. Учрежден Законом РФ от 5 марта 1992 г. № 2446-1 "О безопасности". Президент РФ формирует и возглавляет СБ. Президент РФ Указом от 28 марта 1998 г. № 294 утвердил Положение об аппарате Совета Безопасности Российской Федерации.

Решения, принимаемые СБ, являются рекомендациями Президенту. Решения СБ по вопросам обеспечения безопасности оформляются указами Президента РФ.

Организационно-техническое и информационное обеспечение деятельности СБ осуществляет его аппарат, возглавляемый секретарем СБ. Аппарат СБ является

самостоятельным подразделением Администрации Президента и имеет статус главного управления Президента. В вышеназванном Положении отражены важные задачи аппарата в подготовке аналитических материалов, прогнозов изменений внутренних и внешних условий и факторов, влияющих на безопасность личности, общества и государства; в обеспечении деятельности СБ по координации разработки основных направлений стратегии безопасности государства, федеральных программ обеспечения безопасности: обеспечении деятельности СБ по контролю за реализацией решений СБ органами исполнительной власти РФ и субъектов РФ.

Секретарь СБ назначается на должность и освобождается от должности Президентом РФ.

Секретарь СБ:

– участвует лично или через своих представителей в заседаниях коллегий, военных советов, в рабочих совещаниях органов исполнительной власти РФ и субъектов РФ при рассмотрении ими вопросов обеспечения безопасности;

– формирует рабочие комиссии для контроля и проверки реализации органами исполнительной власти РФ и субъектов РФ решений СБ, стратегии в области внутренней, внешней и военной политики, военно-технического сотрудничества, а также для выявления угроз безопасности личности, общества и государства;

– обращается в органы исполнительной власти РФ и субъектов РФ с требованием устранить причины и условия, создающие угрозу личности, общества и государства.

Непосредственно руководит аппаратом СБ (без вмешательства Руководителя Администрации Президента).

СБ может создавать постоянные и временные межведомственные комиссии по основным вопросам своей деятельности с информационно-аналитическими и подготовительными задачами.

*Авакьян С.А.*

## **Совет государственной думы**

СОВЕТ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ДУМЫ – создается для предварительной подготовки организационных решений по вопросам деятельности палаты. В состав Совета входят Председатель ГД, руководители фракций и депутатских групп. Заместители Председателя ГД и председатели комитетов ГД участвуют в его работе с правом совещательного голоса.

Совет:

– разрабатывает проект общей программы работы ГД на очередную сессию;

– составляет календарь рассмотрения вопросов на очередной месяц;

– созывает внеочередные заседания палаты – по предложению Президента РФ, или по требованию депутатского объединения, поддержанному не менее 1/3 голосов от общего числа депутатов ГД, или по предложению Правительства РФ;

– направляет для рассмотрения в комитеты палаты законопроекты, внесенные в ГД;

– возвращает субъектам РФ внесенные в ГД законопроекты, если не выполнены требования Регламента ГД;

– принимает решение о парламентских слушаниях;

– утверждает распределение обязанностей между заместителями Председателя ГД;

– разрешает иные вопросы организации работы ГД в соответствии с ее Регламентом.

Решения Совета оформляются в виде протокольных записей, которые подписываются ее Председателем. ГД может отменить решение Совета.

*Авакьян С.А.*

## **Совет Европы**

СОВЕТ ЕВРОПЫ (СЕ) – первая европейская межправительственная организация,

созданная после второй мировой войны. Его Устав был подписан и ратифицирован в 1949 г. Целями СЕ являются обеспечение все более тесных связей между государствами-членами для защиты и реализации их идеалов и принципов, содействие превращению Европы в демократическое и безопасное пространство, защита и укрепление плюралистической демократии и прав человека, развитие и укрепление европейского самосознания для формирования европейской культурной идентичности. На 1 мая 1996 г. в СЕ входило 36 государств, в том числе РФ (принята в начале 1996 г.). Условиями приема в СЕ являются гарантия свободы выражения мнения, особенно свобода СМИ, защита национальных меньшинств, соблюдение основ международного права, а также обязательство подписать Европейскую конвенцию по правам человека и признать всю совокупность ее контрольных механизмов.

Структуру СЕ образуют:

- а) Комитет министров;
- б) Парламентская ассамблея;
- в) совещания отраслевых министров;
- г) Секретариат.

Комитет, состоящий из министров иностранных дел государств-членов, является высшим органом СЕ. Он принимает решения по поводу программы работы СЕ, рекомендаций Парламентской ассамблеи, предложений различных межправительственных специализированных комитетов и совещаний отраслевых министров, принимает бюджет СЕ и назначает членов Европейской комиссии по правам человека. На уровне министров он собирается обычно 2 раза в год; предусмотрены также ежемесячные встречи на уровне "постоянных представителей" (делегатов). Парламентская ассамблея (4 сессии в год) состоит из депутатов и их заместителей, избираемых из числа членов национальных парламентов. Количество представителей от каждой страны (от 2 до 18) зависит от численности ее населения. В ассамблее имеется 5 фракций (либерал-демократы и реформаторы, европейские демократы, европейская народная партия, социалисты, фракция за единый европейский левый блок). Совет ассамблеи состоит из председателя и 17 его заместителей. Ассамблея рассматривает вопросы повестки дня, формулирует рекомендации, организует конференции, коллоквиумы и открытые парламентские слушания, избирает генерального секретаря и его заместителя, руководителя аппарата ассамблеи и судей Европейского суда по правам человека. Работа ассамблеи готовится специализированными комитетами. Для предоставления странам Центральной и Восточной Европы временного доступа в СЕ до их приема в полноправные члены Консультативной ассамблеей был учрежден статус так называемого "специально приглашенного" (наблюдатель с расширенными правами). Организуя совещания отраслевых министров (совещания министров юстиции, культуры, окружающей среды и др.), СЕ стремится активизировать диалог в межгосударственной сфере. Секретариат возглавляет избираемый на 5 лет генеральный секретарь.

Деятельность СЕ охватывает практически все аспекты жизни европейского общества, за исключением вопросов обороны, а именно: права человека, юридическое сотрудничество, социально-экономические вопросы, молодежь, здравоохранение, спорт, образование, культура, исторические архитектурные памятники, охрана окружающей среды, СМИ, деятельность местных и региональных структур. Европейская конвенция по правам человека 1950 г. призвана с помощью одноименных Европейской комиссии и Европейского суда (Страсбург) охранять неотъемлемые индивидуальные права гражданина и обязывать государства гарантировать соблюдение этих прав. Эта охранная система дает возможность государствам, а при определенных условиях и отдельным гражданам обращаться в контрольные инстанции в случае нарушения своих прав. Правомерность жалоб сначала проверяется Европейской комиссией по правам человека. Затем делается попытка достичь обоюдного согласия. Вынесение окончательного решения может быть поручено Европейскому суду по правам человека, решение которого является обязательным.

Европейская социальная хартия, аналогичная Европейской конвенции по правам

человека, охраняет 19 основных социальных прав (право на труд, свободу заключения тарифных договоров, забастовки, социальное обеспечение и др.). Фонд социального развития (1956) помогает государствам-членам в решении проблем перенаселенности отдельных регионов Европы из-за потоков беженцев. Экономическое и социальное развитие последних лет расширило сферу деятельности фонда. Официальные языки СЕ – английский и французский; немецкий и итальянский – рабочие языки Парламентской ассамблеи.

## **Совет Федерации федерального собрания РФ (СФ)**

СОВЕТ ФЕДЕРАЦИИ ФЕДЕРАЛЬНОГО СОБРАНИЯ РФ (СФ) – одна из двух палат ФС. Согласно ст. 11 Конституции РФ СФ относится к законодательной ветви власти.

Впервые был предусмотрен Положением о федеральных органах власти на переходный период, утвержденным Указом Президента РФ от 21 сентября 1993 г., № 1400 которым, как известно, была прекращена деятельность Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ.

Конституцией РФ установлено, что в СФ входят по два представителя от каждого субъекта РФ: по одному от представительного и исполнительного органов государственной власти (ст. 95). Депутаты СФ первого созыва осуществляют свои полномочия на непостоянной основе.

Согласно ФЗ РФ от 5 декабря 1995 г. № 192-ФЗ "О порядке формирования Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации" в СФ входят глава законодательного(представительного) и глава исполнительного органов государственной власти субъекта РФ, по должности. Если законодательный орган субъекта является двухпалатным, представитель определяется совместным решением обеих палат.

Члены СФ не работают в палате на профессиональной основе: они периодически заседают и выполняют иные функции в Москве, остальное время проводят в своих субъектах, где исполняют штатные функции.

К ведению СФ относятся:

- утверждение изменения границ между субъектами РФ;
- утверждение указов Президента РФ о введении военного положения, чрезвычайного положения, решение вопроса о возможности использования Вооруженных Сил РФ за пределами территории РФ;
- назначение выборов Президента РФ;
- отрешение Президента от должности;
- назначение на должность судей КС, ВС и ВАС;
- назначение на должность и освобождение от должности Генерального прокурора РФ;
- назначение на должность и освобождение от должности заместителя Председателя Счетной палаты и половины состава ее аудиторов.

Принятые ГД ФЗ в течение 5 дней передаются на рассмотрение СФ. ФЗ считается одобренным, если за него проголосовало более 1/2 членов СФ либо если в течение 14 дней он не был рассмотрен СФ.

Подлежат обязательному рассмотрению в СФ законы по вопросам:

- федерального бюджета;
- федеральных налогов и сборов;
- финансового, валютного, кредитного, таможенного регулирования, денежной эмиссии;
- ратификации и денонсации международных договоров РФ;
- статуса и защиты государственной границы РФ;
- войны и мира.

Принятый ФЗ направляется Президенту РФ для подписания и обнародования. Если Президент наложит вето, оно может быть преодолено не менее 2/3 голосов от общего числа голосов в ГД и СФ.

Структура и организация работы СФ в главных чертах определяется Конституцией РФ, в деталях – Регламентом СФ (принят 6 февраля 1996 г.). СФ избирает из своего состава Председателя СФ и его заместителей.

СФ имеет 11 комитетов:

- по конституционному законодательству и судебно-правовым вопросам;
- по вопросам безопасности и обороны;
- по бюджету, финансовому, валютному и кредитному регулированию, денежной эмиссии, налоговой политике и таможенному регулированию;
- по вопросам социальной политики;
- по вопросам экономической политики;
- по международным делам;
- по делам СНГ;
- по аграрной политике;
- по науке, культуре, образованию, здравоохранению и экологии;
- по делам Федерации, Федеративному договору и региональной политике: по делам Севера и малочисленных народов.

Кроме того, СФ образовал мандатную комиссию, а также комиссию по регламенту и парламентским процедурам.

## **Советская Республика**

СОВЕТСКАЯ РЕСПУБЛИКА – особая разновидность республиканской формы правления (см. *Республика*), формально характеризующаяся следующими признаками. Единую систему органов государственной власти составляют особые представительные органы – советы, действующие на непрофессиональной основе. Отсутствует различие между государственными органами и органами местного самоуправления (как и само понятие "местное самоуправление"). Не признается принцип разделения властей: советы осуществляют как представительную (законодательную), так и исполнительную власть (непосредственно или через свои исполнительно-распорядительные органы). Как правило, отсутствуют единоличный глава государства и органы конституционного надзора. Депутаты советов формально ответственны перед своими избирателями, связаны их наказами и могут быть отозваны. С.р. впервые возникла в России в 1917 г. и была впоследствии утверждена еще в ряде социалистических государств. В результате краха коммунистических режимов в конце 80-х – начале 90-х гг. во всех восточноевропейских и в некоторых азиатских странах наблюдался отказ от С.р. в пользу «классических» форм республиканской власти. В РФ также произошел постепенный демонтаж С.р. в ходе конституционной реформы 1990–1993 гг.

## **Советы**

СОВЕТЫ – в государствах советского типа (см. *Советская республика*) номинально полновластные государственные органы. В соответствии с установками своих теоретиков С. составляют единую систему представительных органов власти, т. е. отсутствует принципиальная разница между С. низшего и высшего уровней. Депутаты С. работают, как правило, на непрофессиональной основе, в соответствии с принципом императивного мандата, формально связаны наказами избирателей и могут быть отозваны в любое время последними. Все административные и судебные органы в государстве подотчетны и подконтрольны соответствующим С., а нижестоящие С. подконтрольны вышестоящим. Принципы организации и деятельности С. несовместимы с демократией и конституционализмом в их общепринятом понимании, так как система С. отрицает прежде всего разделение властей.

С. возникли в ходе революции 1905–1907 гг. в России как органы руководства

стачечной борьбой рабочих. Всего было создано 62 С. С поражением революции 1905–1907 гг. С. прекратили свое существование. В ходе февральской революции 1917 г. созданные повсеместно С. явились органами новой революционной власти. В отличие от 1905 г., как правило, создавались единые С. рабочих и солдатских депутатов. Возникли и С. крестьянских депутатов (губернские, уездные, волостные).

Следующий этап в эволюции политической роли С. начинается с 1917 г., когда большевики объявили о созыве 7 ноября (25 октября) 1917 г. Второго съезда С. (см. *Съезды Советов*).

С. рабочих, солдатских, казачьих и крестьянских депутатов после создания 28 (15) января Красной Армии стали называться С. рабочих, крестьянских и красноармейских депутатов.

Согласно Конституции РСФСР Всероссийский съезд С. объявлялся высшим органом государственной власти. Конституция 1936 г., провозгласившая победу социализма в СССР, политической основой советского общества объявляла С. депутатов трудящихся. Высшим органом власти в СССР становился Верховный Совет СССР, состоявший из двух палат: Совета Союза и Совета Национальностей. Конституцией СССР 1977 г. С. депутатов трудящихся преобразованы в С. народных депутатов.

В 1988 г. были внесены изменения в Конституцию СССР, которыми учреждался новый орган власти – Съезд народных депутатов СССР, вышестоящий по отношению к Верховному Совету СССР.

Принятая на референдуме 12 декабря 1993 г. Конституция РФ положила конец советской системе. К середине 90-х гг. она была ликвидирована в своем классическом виде во всех бывших союзных республиках СССР. Однако отдельные ее черты и сейчас проявляются в конституционном устройстве Беларуси, Украины и некоторых других государств СНГ.

**Лит.:**

*Ленин В.И.* Очередные задачи советской власти//Поли. собр. соч. Т. 36.; Советы народных депутатов. Сб. документов. М., 1980;

История СССР. Эпоха социализма/Под ред. *Ю.С. Кукушкина*. М., 1985;

Из истории Советов. Сб. научн. трудов. М., 1990;

*Осадчий И.* Советы: диалектика развития, причины поражения. М., 1996. С. 71–77;

*Рева В.Е.* История государственного и местного управления (советский период). Пенза. 1995.

## **Совместная деятельность**

см. *Договор простого товарищества*.

## **Совместная собственность**

**СОВМЕСТНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ** – разновидность общей собственности, в которой доли каждого из собственников не определены.

Согласно ст. 254 ГК РФ участники С.с., если иное не предусмотрено соглашением между ними, сообща владеют и пользуются общим имуществом. Распоряжение имуществом, находящимся в С.с., осуществляется по согласию всех участников, которое предполагается независимо от того, кем из них совершается сделка. Каждый из участников С.с. вправе совершать сделки по распоряжению общим имуществом, если иное не вытекает из соглашения между ними. Сделка одного из участников С.с. по распоряжению общим имуществом может быть признана недействительной (по иску других участников) из-за отсутствия у него необходимых полномочий только в случае, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать об этом. Указанные выше правила применяются постольку, поскольку для отдельных видов С.с. ГК РФ или другими законами не установлено иное.

Раздел общего имущества между участниками С.с., а также выдел доли одного из них могут быть осуществлены после предварительного определения доли каждого из участников

в праве на общее имущество. При разделе общего имущества, если иное не предусмотрено законом или соглашением участников, их доли признаются равными.

## **Совместные заседания палат парламента**

СОВМЕСТНЫЕ ЗАСЕДАНИЯ ПАЛАТ ПАРЛАМЕНТА – одна из форм общей работы парламента, таких, как совместные парламентские слушания, постоянные объединенные комитеты палат, создаваемые для координации позиций палат по вопросам их общей компетенции, временные или постоянные согласительные комиссии палат для преодоления возникающих разногласий по поводу принимаемых законов, участие парламентариев в заседаниях палат. С.з.п.п., в отличие от некоторых других видов совместной работы палат парламента, являются формой деятельности и не требуют создания специальной парламентской структуры.

В мировой практике при двухпалатной структуре парламента, как правило, палаты заседают раздельно друг от друга. В ряде парламентов допускается и С.з.п.п., но только для решения или обсуждения вопросов, входящих в их общую компетенцию.

Конституция РФ (ч. 3 ст. 100) устанавливает только три случая, при которых возможны С.з.п.п.:

- а) при заслушивании посланий Президента РФ ФС;
- б) при заслушивании посланий КС;
- в) при выступлении руководителей иностранных государств.

В соответствии с мировой парламентской практикой во время заслушивания Послания Президента РФ С.з.п.п. ФС не используются традиционные формы парламентской работы – не проводятся обсуждения, не задаются вопросы выступающему, не принимаются никакие решения. Для данного мероприятия не требуется кворума. Порядок проведения подобных заседаний устанавливается президентской стороной по согласованию с руководством ГД и СФ.

Обсуждение вопросов, заслушиваемых на них, а также принятие по ним решений возможно в последующем на раздельных заседаниях ФС. Так, вопрос об обсуждении посланий и обращений Президента РФ подлежит внеочередному рассмотрению (п. «а» ч. 1 ст. 65 и ч. 1 ст. 46 регламентов соответственно СФ и ГД).

Практика С.з.п.п. ФС по поводу заслушивания посланий КС и выступлений руководителей иностранных государств пока не сложилась.

Вместе с тем Конституция РФ оговаривает еще один случай, когда члены СФ и депутаты ГД собираются вместе. Согласно ч. 2 ст. 82 Конституции РФ Президент РФ при вступлении в должность приносит присягу народу в торжественной обстановке в присутствии членов СФ, депутатов ГД и судей КС.

### **Лит.:**

- Конституция (Основной Закон) РФ – России. М., 1993;  
Регламент Государственной Думы Федерального Собрания – парламента РФ. М., 1995;  
Регламент Совета Федерации Федерального Собрания РФ//Ведомости ФС РФ, 1996, № 6. Ст. 163;  
Регламент ВС РФ. М., 1992;  
Парламенты мира. Сб. М., 1991;  
Комментарий к Конституции РФ/Под ред. Ю.В. Кудрявцева. М., 1996.  
*Парамонов А.Р., Полуян Д.Я.*

## **Совокупность преступлений**

СОВОКУПНОСТЬ ПРЕСТУПЛЕНИЙ – совершение двух или более преступлений, предусмотренных различными статьями или частями статьи УК, ни за одно из которых лицо не было осуждено (так называемая реальная совокупность – ч. 1 ст. 17 УК). С.п. признается и одно действие (бездействие), содержащее признаки преступлений, предусмотренных двумя

или более статьями УК (так называемая идеальная совокупность – ч. 2 ст. 17 УК).

Если при реальной С.п. двумя или более действиями (бездействием) причиняются соответственно два или более общественно опасных последствия, что означает наличие двух или более составов преступления, то при идеальной С.п. только одним действием (бездействием) причиняются два или более общественно опасных последствия, причиняющих ущерб разным объектам, и соответственно выполняется два или более состава преступления, предусмотренных самостоятельными нормами Особенной части УК. Идеальная С.п. не образует неоднократности преступлений, которая во многих статьях Особенной части УК предусмотрена в качестве квалифицирующего признака преступления. Случаи реальной С.п. в УК отнесены к числу квалифицирующих признаков. При реальной С.п. два и более преступления, предусмотренные различными нормами, совершаются самостоятельными деяниями в разное время, причем ни за одно из этих преступлений виновный еще не осужден. Реальную С.п. могут образовать как оконченное преступление, так и приготовление, покушение на преступление. Преступления, совершенные в соучастии, также могут входить в реальную С.п. В такую С.п. входят и различные сочетания преступлений, которые не выделены в УК в неоднократность и рецидив преступлений.

При С.п. (как реальной, так и идеальной) лицо должно нести уголовную ответственность за каждое совершенное преступление, которое квалифицируется по самостоятельной статье или части статьи УК; наказание назначается за каждое преступление тоже самостоятельно. Если преступление предусмотрено общей и специальной нормами, С.п. отсутствует и квалификация преступлений в таких случаях должна осуществляться по специальной норме УК.

*Минская В.С.*

## **Согласительные процедуры**

**СОГЛАСИТЕЛЬНЫЕ ПРОЦЕДУРЫ** – регламентированная законом совместная деятельность субъектов конституционно-правовых отношений по устранению возникающих между ними разногласий на взаимоприемлемой (компромиссной) основе. Как правило, С.п. применяются в качестве первого шага на пути устранения спорных ситуаций. В тех случаях, когда они не дают позитивного результата, используются иные методы, в том числе с привлечением третьей стороны в роли арбитра. В качестве такового может выступать глава государства, например, в республиках с парламентской или смешанной формой правления, народ, выносящий свое решение на референдуме, или судебные органы в тех случаях, когда предмет разногласий подпадает под их юрисдикцию. В конституционных государствах порядок разрешения подобных споров или конфликтов регулируется исключительно законом.

В РФ к способам разрешения спорных (конфликтных) ситуаций, решение которых не достигнуто с помощью С.п., можно отнести:

– право Президента РФ в случаях и порядке, предусмотренных Конституцией РФ, отправить Правительство РФ в отставку либо распустить ГД (ч. 3, 4 ст. 117 Конституции РФ);

– разрешение КС споров о компетенции между органами государственной власти;

– в некоторых случаях – проведение референдума РФ.

Споры о компетенции между органами государственной власти, одной из сторон в которых является суд, должны решаться законодательным путем.

Впервые в законодательстве РФ механизм С.п. для разрешения правовых конфликтов был предусмотрен в составляющих Федеративный договор договорах федеральных органов государственной власти с органами власти республик в составе РФ, с органами власти краев, областей, городов Москвы и Санкт-Петербурга, а также с органами власти автономной области, автономных округов в составе РФ. В этих статьях указывается, что споры между участниками Федеративного договора по вопросам их ведения и иным вопросам



разрешаются с обязательным использованием С.п. в порядке, установленном Конституцией РФ и ФЗ.

Для реализации права Президента РФ использовать С.п. создана Комиссия по взаимодействию федеральных органов государственной власти и органов государственной власти субъектов РФ (при Президенте РФ), в задачу которой входит устранение возможных разногласий между ними, а также подготовка предложений о применении Президентом РФ С.п.

В случае недостижения согласия по спорному вопросу Президент РФ может передать его на рассмотрение соответствующего суда. Например, споры о компетенции между органами государственной власти, указанными в ст. 125 Конституции РФ, разрешаются КС (ч. 3 ст. 125 Конституции РФ). Однако в соответствии с ФКЗ РФ от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ "О Конституционном Суде РФ" это право Президента может быть реализовано только, во-первых, когда им были применены досудебные С.п., а разногласия не были устранены и, во-вторых, если разногласия власти являются спором, подведомственным КС.

К досудебным С.п. между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ можно отнести и заключение договоров о разграничении предметов ведения и полномочий (ч. 3 ст. 11 Конституции РФ). В данном случае инициатива по использованию С.п. может исходить как от Президента РФ, так и от иных органов государственной власти, например от ГД.

Конституция РФ (ч. 4 ст. 105 и ч. 3 ст. 107) предусматривает также проведение С.п. в законодательном процессе: при отклонении, федерального закона Советом Федерации палаты могут создать согласительную комиссию для преодоления возникших разногласий" (подробнее см. *Законодательный процесс* ). Согласно ч. 1 ст. 124 Регламента ГД при отклонении ФЗ Президентом РФ ГД может создать специальную комиссию. В отличие от согласительной комиссии палат ФС она, как правило, бывает четырехсторонней, с участием представителей СФ и ГД, Президента РФ и Правительства РФ.

**Лит.:**

- Конституция РФ. Энциклопедический словарь. М., 1995;  
Комментарий к Конституции РФ/Под ред. Ю.В. Кудрявцева . М., 1996;  
Договор об общественном согласии. Официальное издание. М., 1994.  
*Парамонов А.Р., Полуян. Л.Я.*

## **Соглашение о разделе продукции**

СОГЛАШЕНИЕ О РАЗДЕЛЕ ПРОДУКЦИИ – договор, в соответствии с которым РФ предоставляет субъекту предпринимательской деятельности – инвестору возмездно и на определенный срок исключительные права на поиск, разведку, добычу минерального сырья на участке недр, указанном в соглашении, и на ведение связанных с этим работ, а инвестор обязуется выполнить проведение указанных работ за свой счет и на свой риск. В соглашении определяются все необходимые условия рационального и эффективного использования недр, в том числе условия и порядок раздела произведенной продукции между участниками соглашения. При этом содержание соглашения должно соответствовать ФЗ РФ от 30 декабря 1995 г. № 225-ФЗ "О соглашениях о разделе продукции".

Перечни участков недр, правопользования которыми возможно на условиях раздела продукции, устанавливаются ФЗ. Проекты их вносятся в ГД совместно Правительством РФ и представительными органами государственной власти субъектов РФ, на территории которых расположены соответствующие участки недр. В пределах полномочий, установленных Конституцией РФ и ФЗ, субъекты РФ осуществляют законодательное регулирование своего участия в С. о р.п.

Сторонами соглашения являются:

а) РФ, от имени которой в соглашении выступает Правительство РФ и орган исполнительной власти субъекта РФ или уполномоченные им органы, например

территориальные органы управления государственным фондом недр;

б) инвесторы, которыми вправе быть граждане РФ, иностранные граждане, юридические лица, объединения юридических лиц, создаваемые на основе договора о совместной деятельности и не имеющие статуса юридического лица.

Лицензия на пользование участком недр выдается инвестору органом исполнительной власти соответствующего субъекта РФ и федеральным органом управления государственным фондом недр или его территориальным подразделением в течение 30 дней со дня подписания соглашения на срок его действия и подлежит продлению или переоформлению либо утрачивает силу в соответствии с условиями соглашения. Если в качестве инвестора выступает не имеющее статуса юридического лица объединение юридических лиц, то лицензия выдается одному из участников такого объединения с указанием на то, что данный участник выступает от имени всего объединения. В лицензии указываются все инвесторы (участники объединения).

Соглашение заключается органом, уполномоченным государством, с инвестором – победителем конкурса или аукциона. Предусмотренные соглашением работы и виды деятельности выполняются в соответствии с программами, проектами, планами и сметами, которые утверждаются в порядке, определяемом соглашением.

Помимо общих требований о рациональном использовании и охране недр, природной среды, безопасном ведении работ соглашением должны предусматриваться дополнительные обязательства инвестора:

– предоставлять юридическим лицам РФ при прочих равных условиях преимущественное право на участие в выполнении работ в качестве подрядчиков, поставщиков, перевозчиков и т. п. на основании отдельных договоров с инвесторами;

– страховать ответственность в связи с возмещением убытков в случае аварий;

– вывезти все сооружения и иное имущество после завершения работ.

Стороны должны предусмотреть в соглашениях условие: не менее определенной части технологического оборудования для добычи полезных ископаемых и их переработки, закупаемого инвестором с последующей компенсацией затрат компенсационной долей продукции, должно производиться на территории РФ.

В соглашении определяются условия и порядок раздела произведенной продукции между государством и инвесторами. Распределение продукции, полученной государством после раздела с инвесторами, между РФ и субъектами РФ осуществляется на основе договоров, заключаемых соответствующими органами. Инвестор уплачивает налог на прибыль, налог на добавленную стоимость и платежи за пользование недрами: разовые (бонусы) при заключении соглашения, ежегодные – за проведение поисковых и разведочных работ (ренталс), регулярные (роялти), установленные в процентном отношении от объема добычи или от стоимости произведенной продукции. Инвестор освобождается от других обязательных платежей: налогов, сборов, акцизов и т. п. За пользование землей и другими природными ресурсами плата производится в соответствии с законодательством РФ. Инвестор не освобождается от обязательных платежей по социальному и медицинскому страхованию своих работников – граждан РФ, а также от платежей в Государственный фонд занятости населения РФ.

Закон "О соглашениях о разделе продукции" разрешает инвестору передавать (полностью или частично) свои права и обязанности по соглашению любому юридическому лицу или гражданину только с согласия государства при условии, если эти лица располагают достаточными финансовыми и техническими ресурсами и опытом управленческой деятельности, необходимыми для выполнения работ по данному соглашению. Для этого требуется составление письменного акта и переоформление лицензии. С согласия государства инвестор может использовать принадлежащие ему имущество и имущественные права в качестве залога для обеспечения своих обязательств по договорам, заключаемым в ходе реализации соглашения. Государство гарантирует защиту имущественных и иных прав инвесторов: на него не распространяется действие нормативных актов, которые

устанавливают ограничения прав инвестора, приобретенных в соответствии с С. о р.п., за исключением предписаний органов надзора за безопасностью работ, охраной недр, природной среды, здоровья населения, а также общественной и государственной безопасностью.

Кроме этого, Закон обеспечивает стабильность условий соглашения: если в течение срока действия С. о р.п. законодательством РФ, субъектов РФ и правовыми актами органов местного самоуправления будут установлены нормы, ухудшающие коммерческие результаты деятельности инвестора в рамках соглашения, то в соглашение вносятся изменения, обеспечивающие инвестору коммерческие результаты, которые могли быть им получены при применении действующих на момент заключения соглашения законодательных актов. Порядок внесения таких изменений определяется соглашением. Споры между государством и инвестором разрешаются в соответствии с условиями соглашения в суде, в арбитражном суде или в третейском суде, в том числе в международных арбитражных институтах.

Лит.: Теплов О., Клюкин Б. Недр и право. М., 1994.

Жариков Ю.Г.

## **Содержание в дисциплинарной воинской части**

СОДЕРЖАНИЕ В ДИСЦИПЛИНАРНОЙ ВОИНСКОЙ ЧАСТИ – по уголовному праву (ст. 55 УК РФ) один из видов наказания (назначаемое только как основное). Назначается военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, а также военнослужащим, проходящим военную службу по контракту на должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы. Это наказание устанавливается на срок от 3 месяцев до 2 лет в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК за совершение преступлений против военной службы, а также в случаях, когда характер преступления и личность виновного свидетельствуют о возможности замены лишения свободы на срок не свыше 2 лет содержанием осужденного в дисциплинарной воинской части на тот же срок, т. е. из расчета день за день.

## **Содержание под стражей**

СОДЕРЖАНИЕ ПОД СТРАЖЕЙ – один из институтов уголовно-процессуального права. Лица, подозреваемые или обвиняемые в совершении преступлений, в порядке, установленном УПК, подвергаются задержанию либо заключению под стражу (ФЗ РФ от 15 июля 1995 г. № 103-ФЗ "О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений") (см. *Заключение под стражу*). Упомянутый Закон предусматривает систему гарантий, исключающих унижение достоинства лиц, заключенных под стражу, ориентирует на максимальное приведение условий и порядка содержания и обращения с ними в соответствие с международными стандартами. Равенство заключенных под стражу перед законом и судом, уважение человеческого достоинства, неприменение пыток, соблюдение общепризнанных норм международного права, право на судебную защиту, на получение юридической помощи и ряд других основаны на положениях Конституции РФ и имеют прямое действие. Существенно расширены права подозреваемых и обвиняемых, отменены ограничения в переписке, получении посылок и передач, в свиданиях с родственниками, иными лицами и др.

В Законе нашли также отражение руководящие правила обращения с заключенными, содержащиеся во Всеобщей декларации прав человека 1948 г., Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания 1984 г., Минимальных стандартных правилах обращения с заключенными 1955 г., Своде принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни

было форме, 1989 г. и др.

Заключенные под стражу пользуются правами и свободами и несут обязанности, установленные для граждан РФ с ограничениями, предусмотренными ФЗ. К числу таких ограничений отнесены правила, обеспечивающие изоляцию подозреваемых и обвиняемых, возможность личного обыска, дактилоскопирование (см. *Дактилоскопия*), досмотр их вещей, посылок и передач, цензуру корреспонденции и т. п. Письма, содержащие сведения, которые могут помешать установлению истины по уголовному делу, адресату не отправляются, подозреваемым и обвиняемым не вручаются.

Иностранцы граждане и лица без гражданства, содержащиеся под стражей на территории РФ, несут обязанности и пользуются правами и свободами, установленными для граждан РФ, за исключением случаев, предусмотренных Конституцией РФ, названным Законом и иными ФЗ, а также международными договорами РФ.

Местами С. под с. являются:

а) следственные изоляторы (далее – СИЗО), входящие в уголовно-исполнительную систему Минюста РФ;

б) СИЗО органов федеральной службы безопасности;

в) изоляторы временного содержания (далее – ИВС) органов внутренних дел;

г) ИВС Пограничных войск РФ.

Для С. под с. могут использоваться учреждения, исполняющие наказания, переоборудованные для функционирования в режиме СИЗО, а также гауптвахты.

В местах С. под с. устанавливается режим, важнейшая функция которого состоит в создании необходимых правовых предпосылок, обеспечивающих успешное расследование и судебное рассмотрение уголовных дел. Он включает в себя совокупность правоограничений, применяемых к лицам, заключенным под стражу, изоляцию и надзор за ними, внутренний распорядок в СИЗО и ИВС, права и обязанности его сотрудников, а также иных лиц, находящихся на территории этих учреждений. Основным подзаконным актом, определяющим порядок реализации большинства норм ФЗ, являются Правила внутреннего распорядка, утвержденные МВД, ФСБ, Минобороны ФПС по согласованию с Генеральным прокурором РФ. Ими устанавливаются правила поведения подозреваемых и обвиняемых в местах С. под с., порядок и процедуры осуществления ими прав, предоставленных законом.

Подозреваемые и обвиняемые имеют право:

– получать информацию о своих правах и обязанностях, режиме содержания, дисциплинарных требованиях;

– на личную безопасность;

– на свидания с защитником и родственниками;

– пользоваться ежедневной прогулкой не менее часа;

– на бесплатное питание, материально-бытовое и медико-санитарное обеспечение;

– получать без ограничения количества посылки и денежные переводы;

– отправлять религиозные обряды;

– вести переписку;

– участвовать в гражданско-правовых сделках и др.

С момента задержания подозреваемым и обвиняемым предоставляются свидания с защитником наедине. Количество и продолжительность свиданий не ограничиваются.

Предложения, заявления и жалобы лиц, содержащихся под стражей, адресованные в прокуратуру, суд и в государственные органы, обладающие правом контроля за деятельностью администрации мест С. под с., просмотру не подлежат и не позднее чем в суточный срок направляются по принадлежности. Возможность обращения с заявлениями и жалобами служит гарантией обеспечения и защиты субъективных прав подозреваемых и обвиняемых, их законных интересов. Предусмотрена ответственность должностных лиц мест С. под с. за преследование подозреваемых и обвиняемых, обратившихся с жалобами на нарушение их прав и законных интересов.

При наличии соответствующих условий администрация мест С. под с. обеспечивает

подозреваемым и обвиняемым дополнительные услуги, перечень и порядок предоставления которых устанавливаются Правилами внутреннего распорядка.

На лиц, содержащихся под стражей, налагаются определенные обязанности:

- соблюдать порядок, установленный Правилами;
- выполнять законные требования администрации.

За примерное выполнение обязанностей к подозреваемым и обвиняемым могут применяться меры поощрения.

Поведение, подрывающее порядок, установленный в местах С. под с., влечет наложение взыскания: выговор, водворение в карцер (в СИЗО) или в одиночную камеру на срок до 15 суток (несовершеннолетних – до 7 суток). Взыскания налагаются начальником места С. под с. (Во время содержания в карцере существенно ограничиваются права на социальное общение, усиливается изоляция, запрещены переписка, свидания с родственниками, ежедневная прогулка ограничена 30 мин.)

При отказе подозреваемого-или обвиняемого от приема пищи к нему по заключению врача применяются принудительные меры (в случаях, когда жизни этого лица угрожает опасность).

Предусмотрено привлечение (при наличии возможности) лиц, содержащихся под стражей, к труду. При этом учитываются рекомендации Минимальных стандартных правил ООН: "Подследственным заключенным всегда следует предоставлять возможность трудиться. Однако труд в обязанность не вменяется. Если такой заключенный решает работать, его труд должен оплачиваться".

Труд лиц, содержащихся под стражей, организуется только на территории СИЗО, в камерах или производственных мастерских с соблюдением требований изоляции и правил раздельного содержания. Заработная плата подозреваемых и обвиняемых после удержаний, предусмотренных законодательством, перечисляется на их лицевые счета.

Предусмотрено создание необходимых бытовых условий. Соблюдение этого требования, которое Европейская Конвенция о защите прав человека 1950 г. относит к числу обязательных, в настоящее время из-за переполнения СИЗО обеспечивается не полностью. Принятая Правительством РФ 30 ноября 1994 г. Федеральная программа строительства и реконструкции следственных изоляторов и тюрем МВД предусматривает размещение лиц, содержащихся в СИЗО, по установленным законом нормам (4 кв. м на человека).

Для беременных женщин и женщин, имеющих при себе детей в возрасте до 3 лет, создаются улучшенные материально-бытовые условия, специализированное медицинское обслуживание, устанавливаются повышенные нормы питания и вещевого обеспечения, определяемые Правительством РФ. Не допускается ограничение продолжительности ежедневных прогулок беременных женщин и женщин с детьми, а также водворение их в карцер.

Содержащимся под стражей несовершеннолетним также создаются улучшенные материально-бытовые условия и устанавливаются повышенные нормы питания. Время прогулки им увеличивается до 2 ч.

В целях пресечения нежелательных контактов, способных помешать следствию, предотвращения противоправных действий, побегов, обеспечения безопасности подозреваемых и обвиняемых, а также сотрудников и иных лиц, в местах С. под с. предусматривается изоляция подозреваемых и обвиняемых, охрана и надзор за ними. Подозреваемые и обвиняемые содержатся, как правило, в общих камерах. Содержание их в одиночных камерах допускается лишь для обеспечения безопасности, раздельного содержания и т. п.

В камерах предусматривается раздельное размещение, для чего используется ряд классификационных признаков:

- социально-демографические и психологические (пол, возраст, гражданство, психологическая совместимость, состояние здоровья);
- уголовно-правовые (впервые совершенное преступление, предшествующее

содержание в местах лишения свободы, особо опасный рецидив преступлений);

– уголовно-процессуальные (прохождение подозреваемых и обвиняемых по одному делу, изменение правового статуса – осуждение и вступление приговора в законную силу) и др.

Отдельно и изолированно друг от друга (как правило, по одному) содержатся осужденные к смертной казни. В целях предупреждения возможной мести со стороны подозреваемых и обвиняемых предусматривается отдельное С. поде. бывших сотрудников правоохранительных и таможенных органов, налоговой полиции, военнослужащих внутренних войск МВД, судей и адвокатов.

По вступлении приговора в законную силу осужденные до отправки в исправительное учреждение размещаются отдельно, в зависимости от вида колонии (общего, строгого, особого режима), определенного судом. Так же отдельно от всех иных лиц размещаются осужденные, оставленные с их согласия в СИЗО для хозяйственного обслуживания. Они содержатся в незапираемых общих камерах на условиях, предусмотренных УИК для колоний общего режима.

Подозреваемые и обвиняемые передвигаются по территории места С. под с. под конвоем либо в сопровождении сотрудника СИЗО. В целях выявления, предупреждения, пресечения и раскрытия преступлений в местах С. проводятся оперативно-розыскные мероприятия в порядке, предусмотренном ФЗ РФ от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности в Российской Федерации".

Для пресечения противоправных действий и преступлений со стороны подозреваемых и обвиняемых допускается применение к ним физической силы, специальных средств, газового и огнестрельного оружия. В случаях стихийных бедствий, эпидемий, крупных аварий систем жизнеобеспечения, массовых беспорядков и т. п. в местах С. под с. вводится режим особых условий на срок не более 30 суток. Вводить такой режим могут: министры внутренних дел и обороны, директор ФСБ, Главнокомандующий пограничными войсками РФ. У субъектов РФ таким правом обладают министры или начальники управлений внутренних дел. Введение режима особых условий требует согласования с Генеральным прокурором РФ или соответствующими прокурорами.

Режим предполагает:

– ограничение или приостановление мероприятий, проводимых с участием подозреваемых и обвиняемых (допросов и других следственных действий), а также привлечения к труду, проведения свиданий;

– прекращение приема посылок и передач, усиление охраны и надзора, другие меры, предусмотренные законом.

Освобождение из-под стражи производится вследствие:

– судебного решения;

– прекращения уголовного дела;

– изменения меры пресечения;

– амнистии.

О смерти подозреваемого или обвиняемого администрация СИЗО извещает его близких родственников (им же выдается тело умершего), а также орган, в производстве которого находится уголовное дело, и прокурора. О смерти иностранных граждан, извещаются посольства соответствующих государств.

Юридическими гарантиями соблюдения прав лиц, заключенных под стражу, являются судебный и ведомственный контроль, а также прокурорский надзор за исполнением законов в местах С. поде..

**Лит.:** Минимальные стандартные правила обращения с заключенными. Международная защита прав и свобод человека. Сборник документов. М., 1990. С.295.

*Агамов. Г.Д.*

**Содружество независимых государств (СНГ)**

СОДРУЖЕСТВО НЕЗАВИСИМЫХ ГОСУДАРСТВ (СНГ) – региональное межгосударственное объединение, созданное в 1991 г. бывшими республиками СССР.

СНГ было создано на основании "Соглашения между Республикой Беларусь, Российской Федерацией (РСФСР) и Украиной о создании СНГ" ("Беловежское Соглашение") 8 декабря 1991 г. Подписали Соглашение руководители трех республик СССР как государств – учредителей СССР, подписавших Союзный договор 1922 г. (за Республику Беларусь – С. Шушкевич и В. Кебич, за РСФСР В. Ельцин и Г. Бурбулис, за Украину – Л. Кравчук и В. Фокин).

Соглашение ратифицировано 12 декабря 1991 г. постановлением Верховного Совета РСФСР, который обратился ко всем государствам – бывшим союзным республикам СССР. независимо от их национальных, религиозных и иных различий, разделяющим идеи Соглашения. с предложением присоединиться к СНГ для взаимовыгодного сотрудничества в интересах всех народов. 21 декабря 1991 г. на основании Алма-Атинской Декларации о целях и принципах СНГ и протокола к ней участниками СНГ стали еще 8 республик бывшего СССР.

Всего в СНГ в той или иной форме участвует 12 бывших республик СССР: РФ, Украина, Республика Узбекистан, Республика Казахстан, Республика Беларусь, Азербайджанская Республика, Республика Грузия, Республика Таджикистан, Киргизская Республика, Республика Армения, Республика Молдова, Туркменистан. Предусмотрена возможность ассоциированного членства для государств, желающих участвовать лишь в некоторых видах деятельности СНГ.

Система отношений государств-участников СНГ отличается особой сложностью, и это – наряду с проблемами политического характера – определяет трудности их правового регулирования. Статус СНГ регулируется Уставом СНГ, подписанным в г. Минске 22 января 1993 г. По Уставу СНГ Содружество не является государством и не обладает наднациональными полномочиями. СНГ – международно-правовой субъект, основанный на началах суверенного равенства всех его членов, которые являются самостоятельными и равноправными субъектами международного права.

К сферам совместной деятельности государств-членов СНГ относятся:

- обеспечение прав и основных свобод человека;
- координация внешнеполитической деятельности;
- сотрудничество в формировании и развитии общего экономического пространства, общеевропейского и евразийского рынков, таможенной политики;
- сотрудничество в развитии систем транспорта, связи;
- охрана здоровья и окружающей среды;
- вопросы социальной и миграционной политики;
- борьба с организованной преступностью;
- сотрудничество в области оборонной политики и охраны внешних границ;
- перечень может быть дополнен по взаимному соглашению государств-членов.

СНГ имеет усложненную систему органов. Основными институтами (консультативными и координирующими органами) СНГ являются: Совет глав государств, Совет глав правительств, Координационно-консультативный комитет (фактически преобразованный в 1994 г. в Межгосударственный экономический комитет (МЭК), подчиняющийся вышеупомянутым двум главным органам), Исполнительный секретариат СНГ, Экономический суд СНГ, Межпарламентская Ассамблея государств – участников СНГ, Совет министров обороны, Главное командование Объединенных вооруженных сил, Совет министров иностранных дел, Комиссия по правам человека.

Создано немало органов отраслевого сотрудничества (Межгосударственный совет по космосу и др.). Официальным местом пребывания органов СНГ является г. Минск.

Решения в главных органах СНГ, принимаются консенсусом. МЭК наделен правом принимать обязательные решения и обеспечивать контроль за выполнением принятых

обязательств по решениям Совета глав государств и Совета глав правительств. В СНГ действует большое количество различных решений и соглашений, однако их результативность и выполняемость невелики.

*Румянцев О.Т.*

## **Соединение уголовных дел**

СОЕДИНЕНИЕ УГОЛОВНЫХ ДЕЛ – в уголовном процессе возможное объединение в одном следственном (судебном) производстве дел по обвинению нескольких лиц или по обвинению одного лица в совершении нескольких преступлений. С.у.д. производится постановлением следователя, дознавателя, прокурора. При С.у.д. сроки предварительного следствия и содержания под стражей исчисляются как по одному делу. Результаты следственных действий независимо от того, по какому из соединенных дел они выполнены, имеют одинаковое доказательственное значение (ст. 26 УПК).

В одном производстве могут быть соединены лишь дела по обвинению нескольких лиц (соучастников) в совершении одного или нескольких преступлений или же дело по обвинению одного лица в совершении нескольких преступлений, а равно в заранее не обещанном укрывательстве этих же преступлений и недонесении о них.

Кроме предусмотренных законом оснований в одно производство в соответствии со сложившейся следственной практикой соединяются уголовные дела о преступлениях, совершенных сходным способом, или если приметы неустановленного лица, совершившего преступление, совпадают.

Если в ходе расследования дела поступил материал проверки для присоединения к делу, то постановление о соединении материала с делом не выносится. Если в ходе расследования уголовного дела добыты доказательства совершения обвиняемым других преступлений, по которым уголовное дело не возбуждалось, также не требуется выносить постановление о возбуждении уголовного дела и соединять дела в одно производство. В том же случае, когда при выявлении новых преступлений постановление о возбуждении дела вынесено в рамках расследуемого дела, выносить постановление о соединении дел в одно производство необходимо.

В постановлении должны быть приведены основания соединения этих дел и присвоен номер уголовного дела, под которым будет продолжаться расследование С.у.д.

Сроки предварительного следствия и содержания обвиняемого под стражей арифметическому сложению не подлежат и исчисляются по делу, которое расследовалось дольше или в ходе расследования которого обвиняемый содержался под стражей наиболее продолжительный срок.

Если лицу было предъявлено обвинение по каждому из соединенных в одно производство уголовных дел, то после вынесения постановления о С.у.д. ему должно быть предъявлено новое обвинение, включающее в себя обстоятельства всех совершенных им преступлений.

Следователи по делам, соединенным в одно производство, освобождаются от дальнейшего их расследования. В том случае, если их участие необходимо, должно быть вынесено постановление о поручении дальнейшего расследования уголовного дела группе следователей.

Выделение уголовных дел допускается только в необходимых случаях, если это не отразится на всесторонности, полноте и объективности исследования и разрешения дела. С соблюдением этих условий по указанию прокурора из уголовного дела по обвинению лица или лиц в отдельное производство может быть выделено дело в отношении указанного лица (лиц) о преступлении, если по нему установлены все обстоятельства, подлежащие доказыванию.

*Комлев Б.А.*



## Соединенные Штаты Америки (США)

СОЕДИНЕННЫЕ ШТАТЫ АМЕРИКИ (США) – государство в Северной Америке. Конституция США принята в 1787 г. Это одна из старейших ныне действующих буржуазных конституций и одна из наиболее «жестких»: за 200 лет в нее было внесено всего 26 поправок, 10 из которых – так называемый Билль о правах США – вступили в силу в 1791 г. В противоположность юридической конституции существует, по выражению американских теоретиков, "живая конституция". Другими словами, Конституция 1787 г. действует в настоящее время с многочисленными дополнениями в виде судебных прецедентов, законов Конгресса, актов президента.

По форме государственного устройства США – федерация. Страна состоит из 50 штатов и федерального округа Колумбия. Конституция содержит четкий перечень вопросов, отнесенных к компетенции центральной власти. Вопросы, не включенные в этот перечень, штаты правомочны решать самостоятельно. Каждый штат имеет свою конституцию, свои законодательные органы – легислатуры, свою исполнительную власть, во главе которой стоит губернатор, свою судебную систему. Развитие американского федерализма характеризуется борьбой двух тенденций: с одной стороны, происходит расширение компетенции центральной власти, с другой – усиление власти штатов. В XX в. сильнее стала проявляться первая тенденция.

По форме государственного правления США – президентская республика. Федеральная конституция устанавливает принцип разделения властей – законодательная власть принадлежит Конгрессу, исполнительная – президенту, судебная – Верховному суду (ВС) и другим судам.

Высший орган государственной власти, – Конгресс – состоит из двух палат – Палаты представителей и Сената. Палата представителей, в состав которой входят 435 членов, избирается путем прямых выборов по мажоритарной системе относительного большинства. Депутаты, представляющие интересы населения всей страны, избираются на 2 года. Сенат – палата, выражающая интересы штатов, избирается по той же системе на 6 лет с обновлением 1/3 состава каждые два года. В ее составе 100 человек – по 2 от каждого штата. В Палате представителей председательствует спикер, избираемый из числа ее депутатов, в Сенате – вице-президент США. Спикер является представителем партии, располагающей большинством мест в парламенте. Один раз в год Конгресс собирается на очередную сессию. Президент может, кроме того, созывать чрезвычайные сессии. Конгресс сам назначает сроки перерыва в работе и окончания сессии. Палаты, как правило, проводят свои заседания отдельно. Однако основная деятельность Конгресса осуществляется не на пленарных заседаниях палат, а разнообразными комитетами обеих палат.

В настоящее время в Конгрессе имеется примерно 60 комитетов. Среди них есть постоянные комитеты, занимающиеся строго определенными вопросами, и специальные, создаваемые для изучения конкретной проблемы. Компетенция Конгресса определена Конституцией. Конгресс имеет право устанавливать различные пошлины, налоги, сборы, заботиться о совместной обороне и благосостоянии США. Кроме того, каждая палата обладает предоставленными только ей полномочиями. К примеру, Палата представителей наделена правом возбуждать обвинения против федеральных гражданских должностных лиц (импичмент), а Сенат – правом решать вопрос о виновности в порядке импичмента. Кроме того, Сенат утверждает высших должностных лиц, назначенных президентом, одобряет заключенные и международные договоры. Однако в основной сфере деятельности – законодательной – палаты обладают равными правами.

Законодательная деятельность Конгресса проходит три стадии. Первое чтение законопроекта означает внесение его на рассмотрение в палату и определение комитета, которому он будет передан. В комитетах фактически решается судьба законопроекта: он может быть отклонен, может быть существенно изменен. Второе чтение означает обсуждение билля в палатах, когда депутаты могут вносить изменения и дополнения.

Наконец, третье чтение – голосование по законопроекту. В случае отклонения билля одной из палат создается "согласительный комитет" из представителей обеих палат, который должен выработать общее мнение. После одобрения билля обеими палатами он отсылается президенту для утверждения.

Президент США избирается сроком на 4 года путем косвенных выборов: избиратели выбирают выборщиков, а они – президента. Конституция предусматривает, что избранным считается тот кандидат, который получит абсолютное большинство голосов выборщиков. Если ни один кандидат не получит требуемого большинства, Палата представителей избирает президента из 3 кандидатов, получивших наибольшее число голосов. Никто не может занимать президентский пост более 2 раз. Компетенция президента, который сосредоточивает в своих руках полномочия главы государства и главы правительства, чрезвычайно широка. В настоящее время наблюдается тенденция к расширению фактического объема его полномочий.

Президент принимает самое непосредственное участие в законодательном процессе. Все принятые Конгрессом билли посылаются на утверждение президенту: в течение 10 дней он должен или подписать законопроект, или вернуть его Конгрессу со своими возражениями. Конгресс может преодолеть президентское вето, вторично одобрив билль в каждой палате большинством в 2/3 голосов. Используя свое право предоставлять Конгрессу различного рода информацию (о положении в федерации, об экономике, о бюджете), президент формулирует в своих посланиях конкретные законодательные предложения и законопроекты. Таким своеобразным путем он осуществляет законодательную инициативу. Большое число подзаконных актов президент издает самостоятельно, причем часть их по своему значению приравнивается к законам, изданным Конгрессом. Достаточно обширны полномочия президента в области внешней политики. Он назначает и отзывает послов и иных полномочных представителей и консулов, имеет право заключать международные договоры, которые Сенат должен одобрить, и исполнительные соглашения, для чего одобрения Сената не требуется. Президент стоит во главе громадного внешнеполитического аппарата, что дает ему возможность самостоятельно, без участия законодательной власти, решать многие международные вопросы.

Президент не подотчетен никаким органам и может быть отстранен от должности только в порядке импичмента: если он будет признан виновным в измене или другом тяжком преступлении или проступке. Президент является также главой правительства – Кабинета. Должности премьер-министра в США не существует. Кабинет состоит из министров, которые назначаются президентом "по совету и с согласия Сената", и тех должностных лиц, которых президент включает в Кабинет сам. Кабинет целиком подчинен президенту и выполняет при нем роль совещательного органа. Компетенцию Кабинета точно установить невозможно, так как в Конституции о нем ничего не говорится. На заседаниях Кабинета, которые проводятся под председательством президента, решаются наиболее важные вопросы государственной жизни. Большую роль в управлении государством играют наряду с министерствами центральные ведомства – Совет национальной безопасности, Ведомство по управлению и бюджету, Совет по экономической политике и др. Эти ведомства, образующие исполнительный аппарат при президенте, дают ему различного рода рекомендации по вопросам, относящимся к их компетенции. Члены Кабинета не подотчетны Конгрессу.

Основные политические партии: Демократическая партия, Республиканская партия.

## **ПРАВОВАЯ СИСТЕМА**

**Общая характеристика.** Существующая американская правовая система в своих основных чертах начала складываться в колониальный период, в XVII–XVIII вв. В каждой из 13 британских колоний в Америке применялись английские законы и нормы общего права, однако со значительными ограничениями, вызванными специфическими местными условиями (крайне низкая стоимость земельных угодий, удаленность многих поселений от административных центров, отсутствие профессиональных юристов и др.). В большинстве колоний были изданы собрания действовавших в каждой из них законодательных актов.

Первое, изданное в Массачусетсе в 1648 г., отличалось тем, что отдельные правовые институты были расположены в нем в алфавитном порядке, что послужило образцом для многих последующих публикаций американского законодательства. После образования Соединенных Штатов в них сохраняли свое действие английские законы, действовавшие на момент провозглашения независимости, если они не противоречили Конституции и новым законам. Вместе с тем продолжали действовать и нормы английского общего права, сформулированные в решениях британских судов. На базе этих норм в штатах складывались свои системы общего права, сходные, но в чем-то и различающиеся, поскольку в каждом штате силу обязательного судебного прецедента имеют решения, вынесенные федеральными судами всех инстанций и верховным судебным органом штата; решения же судебных органов других штатов имеют силу лишь убеждающего прецедента. Однако при необходимости, хотя и весьма редко, американские суды достаточно смело отказываются следовать «устаревшим» прецедентам, в особенности если речь идет об их собственных решениях.

Важнейшее отличие американской правовой системы от английской – предопределяющее значение Конституции в качестве основного источника права. Соотношение законодательных актов, издаваемых Конгрессом США и легислатурами штатов, с одной стороны, и норм общего права – с другой, на протяжении всей истории США не раз подвергалось изменениям. Начиная с 1820-х гг. многие штаты вступили на путь кодификации норм общего права, оставляя, однако, за судами широкие полномочия их толкования, притом что многие правовые институты так и не стали предметом законодательного регулирования. Основная тенденция в дальнейшем развитии американского права – возрастание роли законодательства при сохранении принципиального значения решений ВС США. Большим своеобразием отличалось развитие права в шт. Луизиане – бывшей испанской и французской колонии, которая была присоединена к США в 1803 г. Там сохраняется влияние законодательных норм, следовавших французскому образцу, в частности Гражданскому кодексу (ГК), составленному в 1825 г. по модели Кодекса Наполеона.

Законодательство штатов, расположенных на территориях, некогда отторгнутых от Мексики (Техас, Нью-Мексико, Невада и др.), обнаруживает известное влияние испанской правовой системы. Что касается Пуэрто-Рико, с 1952 г. имеющего статус "свободно присоединившегося к США государства", то действующие там нормы гражданского права составлены по испанскому образцу, а процессуальные и большая часть иных правовых норм соответствуют общеамериканским моделям.

На протяжении всего XIX в. во многих штатах предпринимались попытки подготовить кодексы законов по отдельным отраслям права, которые далеко не сразу и не во всех случаях приводили к официальному изданию соответствующих актов, хотя в результате, в отличие от Великобритании, в США законодательство приобрело значительно более кодифицированный характер. Так, еще в 1776 г. шт. Вирджиния поручил Томасу Джефферсону подготовить проект уголовного кодекса (УК), который был официально принят в 1796 г. В шт. Луизиане известным юристом Э. Ливингстоном в начале XIX в. были разработаны проекты уголовного, гражданского и процессуального кодексов, лишь частично одобренные законодательным собранием. Начиная с 1848 г. подготовленные комиссией во главе с Д. Филдом проекты ГК, УК, гражданского процессуального кодекса (ГПК) и уголовно-процессуального кодекса (УПК) были, хотя и не все, одобрены в шт. Нью-Йорк и одновременно послужили образцом для кодексов, изданных в ряде других штатов. С 1880-х гг. в большинстве штатов были изданы своды действующих в них законов, составленных по различным схемам и весьма различавшихся по уровню законодательной техники.

Соотношение федерального законодательства с законодательством штатов было определено в Конституции США, однако оно не раз подвергалось весьма существенным изменениям. По существу, и Гражданская война 1861–1865 гг. – один из переломных моментов в истории страны – была связана со стремлением рабовладельческих штатов Юга

добиться ограничения роли федеральных законов в пользу актов, издаваемых властями штатов. Федеральное законодательство ныне имеет особенно важное значение в качестве источника права в регулировании вопросов экономики, финансов, обороны, трудовых отношений, охраны природы и иных общегосударственных проблем, а также таможенных правил, торговли между штатами, авторских прав, патентных отношений и др.

Возрастанию роли ФЗ за последние десятилетия в существенной мере содействовали различные социальные программы, финансируемые федеральными властями лишь при условии, что соответствующие штаты подчиняются требованиям, установленным ФЗ. В целом же область применения законодательствами общего права штатов, в особенности по проблемам гражданского и уголовного права, судостроительства и судебного процесса, значительно шире, чем федерального законодательства и сопутствующего ему федерального общего права.

Федеральное законодательство США ныне публикуется в систематизированном виде в качестве свода законов США, состоящего из 50 разделов, каждый из которых посвящен определенной отрасли права либо крупному правовому институту (например, раздел 7 – "Сельское хозяйство", раздел 40 – «Патенты», раздел 50 – "Война и национальная оборона"). По своему составу Свод весьма неоднороден. Некоторые его разделы представляют собой просто собрание близких по содержанию актов, изданных в разное время и мало связанных между собой. Другие, напротив, включают в себя кодексы законов по соответствующей отрасли права, составленные по определенной схеме. Свод законов США переиздается каждые 6 лет. Принимая очередной закон, американский Конгресс указывает, какое место должен занять он в своде законов США и какие изменения должны быть в связи с этим внесены в разделы, главы и параграфы действующего свода.

С конца XIX в. в условиях роста экономических, политических и иных связей между отдельными штатами, усиления мобильности населения и т. п. в США предпринимаются попытки сближения и даже унификации законодательства штатов. В этих целях в 1892 г. была учреждена Национальная конференция уполномоченных по унификации права штатов, которая представляет собой отчасти государственный орган, отчасти – общественную организацию. Непосредственную постоянную работу ведут комиссии специалистов по соответствующей отрасли права (их резиденция – Чикагский университет), а уполномоченные, назначаемые губернаторами штатов, собираются на конференцию, как правило, всего лишь раз в год. Если конференция одобряет представленный проект, она рекомендует его штатам для принятия в качестве закона. Однако пока из почти 200 предложенных ею проектов одобрение всех или подавляющего большинства штатов получили менее 20 (в основном они относятся к сфере торгового права и важнейший среди них – Единообразный торговый кодекс (ЕТК), впервые предложенный в 1952 г.). Важную роль в разработке проектов унификации законодательства штатов играет также Институт американского права (основан в 1923 г.) – частная организация, существующая на средства благотворительных фондов и объединяющая усилия многих американских юристов. Этот институт принял участие в работе над проектом ЕТК и самостоятельно разработал проекты нескольких примерных кодексов, в том числе Примерного УК 1962 г.

За последние десятилетия предпринимаются попытки сближения и норм общего права отдельных штатов. В многотомном издании "Обновленное изложение права", подготовленном Институтом американского права, в систематизированном виде, в форме, напоминающей статьи законов, излагаются нормы американского общего права по различным его отраслям – это договорное право, представительство, коллизия законов, гражданско-правовые деликты, собственность, страхование, квазидоговоры, доверительная собственность. Каждому из этих вопросов было посвящено от 1 до 4 томов в первом издании из 19 томов, которое вышло в 1932–1957 гг. С 1952 г. институт начал издание "Второго обновленного изложения права". Как и в первое издание, в него включаются те нормы общего права, которые, по мнению составителей соответствующего раздела, выражают господствующую точку зрения американских судей либо представляются составителям

наиболее рациональными. Будучи частной систематизацией норм общего права, эти издания не имеют формальной юридической силы закона, однако их «убеждающий» авторитет столь высок, что ссылки на них неизменно содержатся не только в выступлениях сторон, но и в судебных решениях.

**Гражданское право и смежные с ним отрасли права.** В сфере гражданского и семейного права в большинстве американских штатов действуют не кодексы, а законы, регулирующие отдельные правовые институты, либо нормы общего права. Исключение составляет шт. Луизиана, где действует ГК 1870 г., продолжающий традиции французского права, и шт. Джорджия, Калифорния, Монтана, Северная и Южная Дакота, где имеются ГК, регулирующие лишь узкий круг проблем гражданского и семейного права.

Нормы о правовом статусе физических лиц (помимо имеющих общеконституционный характер) весьма различаются по отдельным штатам. В частности, возраст гражданского совершеннолетия колеблется от 18 лет до 21 года. Относительно правового статуса юридических лиц, обычно именуемых корпорациями, в законодательстве штатов также имеются достаточно серьезные различия. Во многих штатах действуют единообразные законы о полных и коммандитных товариществах, меньшее распространение получил Примерный закон о предпринимательских корпорациях, хотя в целом американское законодательство в этой области оказывает серьезное влияние на законодательства многих других капиталистических стран. Американские законы допускают образование корпорации даже одним лицом и не содержат ограничений относительно минимальных размеров ее начального капитала.

Единообразный закон о браке и разводе (1970) полное одобрение получил лишь в 11 штатах, и в регулировании этих вопросов отсутствует единство. Законы ряда штатов требуют гражданской формы регистрации брака, в других штатах законы придают юридическую силу церковному бракосочетанию, однако при условии, что ему предшествует представление лицензии от муниципальных служб. Наконец, в отдельных штатах допускается признание юридических последствий и за фактически установленными брачными отношениями. За последние десятилетия, в том числе и благодаря решениям ВС США, расширяются права внебрачных детей, число которых постоянно растет. Имущество супругов после заключения брака чаще всего продолжает оставаться в их раздельной собственности, хотя в нескольких штатах признается режим общности имущества супругов (такой режим рекомендован и одобренными в 1984 г. Национальной конференцией уполномоченных Единообразными законами о брачных договорах и имуществе супругов).

Основанием для развода законодательство одних штатов признает лишь непоправимый распад брака, других – ставит условием предварительное раздельное проживание супругов в течение полугода: в некоторых штатах требуется доказать в суде вину одного из супругов в грубом обращении, неверности и т. п. Наиболее либеральные правила действуют в шт. Невада, что экономически оказывается крайне выгодным из-за наплыва желающих ускорить получение развода.

Столь же разнообразны и правила наследования. Везде допускается наследование как по закону, так и по завещанию. В отношении небольших по сумме состояний чаще всего действуют упрощенные правила. В отношении крупных состояний действует судебный контроль за решением вопроса о переходе имущества и за его управлением, осуществляемым исполнителем завещания либо "личным представителем" или другими назначаемыми судом лицами. Во многих штатах закон предусматривает особое обеспечение прав пережившего супруга.

В области торговых отношений был издан ряд единообразных актов, регулирующих важнейшие правовые институты. В первой половине XX в. были подготовлены соответствующие акты о ценных бумагах, купле-продаже, коносаментах, об условной продаже и др., одобренные во многих штатах. Однако центральное место в данной сфере законодательства занял ЕТК, поглотивший все эти законы. ЕТК регулирует весьма широкий круг вопросов, связанных не только с внутренней и внешней торговлей, но и с рядом других

правоотношений. Этот документ является результатом тщательного анализа существующей деловой практики и рассчитан на максимальное развитие торговли в системе свободного предпринимательства в сочетании с гарантиями от злоупотреблений для участников сделок, и прежде всего потребителей.

ЕТК состоит из 9 основных разделов, расположенных в такой последовательности:

- а) общие положения;
- б) продажа;
- в) торговые бумаги;
- г) банковские депозиты и инкассовые операции;
- д) аккредитивы;
- е) комплексное отчуждение;
- ж) складские свидетельства, коносаменты и другие товарораспорядительные документы;
- з) инвестиционные ценные бумаги;
- и) обеспечение сделок.

В самостоятельную отрасль правового регулирования, осуществляемого главным образом ФЗ, превратилось антитрестовское законодательство, направленное на недопущение чрезмерной концентрации экономического могущества в руках отдельных монополий в ущерб системе капиталистической конкуренции. Первым федеральным актом в этой области стал Закон Шермана 1890 г., который со ссылкой на нормы общего права объявил незаконными объединения, преследующие цель монополизировать междуштатную и внешнюю торговлю США. Закон Шермана, остающийся основой антитрестовского законодательства в США, был дополнен в 1914 г. столь же важными для этой области Законом Клейтона и Законом о федеральной торговой комиссии, которыми запрещены попытки монополизации иных сфер экономической деятельности. Этими актами объявлялись незаконными "нечестные методы конкуренции" в торговле, а также некоторые виды предпринимательской практики, если они влекли за собой "существенное ослабление конкуренции" или "тенденцию к созданию монополий". В частности, таковым признается картельное соглашение о разделе рынка или о фиксированных ценах. Однако американские монополии выработали множество приемов, чтобы обойти положения названных и других актов антитрестовского законодательства. Например, ими широко используется традиционный институт доверительной собственности, предусматривающий передачу имущества, акций и т. п. в распоряжение доверительного собственника, для сосредоточения в банках управления имуществом хозяев крупнейших состояний. В результате антитрестовское законодательство имеет своим следствием отнюдь не ликвидацию монополий, а создание весьма гибкой системы государственно-монополистического регулирования экономики.

**Трудовое законодательство** в США начало активно развиваться с 1870-х гг. в ходе острых социальных конфликтов между крупными предпринимателями и теми профсоюзами, которые решительно защищали интересы рабочих. К настоящему времени сложилась система нормативных актов, регулирующих трудовые отношения, в которой решающая роль принадлежит ФЗ, хотя и в ведении штатов остается весьма широкий круг вопросов.

В 1930-х гг., в период "нового курса" президента Ф. Рузвельта, были приняты Законы Норриса – Ла Гардия (1932) и Вагнера (1935), которыми гарантировались права рабочих на создание профсоюзов, на заключение коллективных договоров с предпринимателями и на забастовки, а также Закон о справедливых условиях труда (1938) и др. После второй мировой войны, в период наступления монополий на права трудящихся, были изданы Законы о трудовых отношениях Тафта-Хартли (1947) и Лэндрама-Гриффина (1959). Совокупностью названных и иных федеральных актов ныне в основном регулируются трудовые права американских граждан и правовой статус профсоюзов. Действующие законы запрещают участие профсоюзов в политической борьбе и проведении выборных кампаний, систему "закрытых цехов", т. е. приема на работу только членов профсоюзов, и содержат ряд других

ограничений профсоюзной деятельности. Органы министерства труда вправе контролировать финансовую и организационную практику профсоюзов.

Важная роль в процессе заключения коллективных договоров принадлежит Национальному управлению по вопросам трудовых отношений и соответствующим специализированным административным органам штатов. Право трудящихся на забастовки ограничено запретом стачек солидарности, возможностью судебного запрета забастовок государственных служащих и работников государственных предприятий, обязанностью профсоюза за 60 дней до начала забастовки предупредить об этом предпринимателя и федеральную службу по посредничеству и примирению, а также правом президента в судебном порядке отсрочить или приостановить на 80 дней начатую забастовку, если она подвергает опасности "национальное благосостояние и безопасность". Проведение «незаконных» забастовок, нарушающих эти требования, влечет за собой роспуск профсоюзов, наложение на них крупных штрафов, уголовную ответственность руководителей. В то же время органы Федерального министерства труда и соответствующих учреждений в штатах наделены правом наблюдать за соблюдением предпринимателями законодательства о минимальных ставках заработной платы и максимальной продолжительности рабочего времени, правил техники безопасности на предприятиях и т. п.

В период "нового курса" были заложены и основы действующей системы социального обеспечения (ФЗ о социальном обеспечении 1935 г. и другие акты). Она включает в себя прежде всего меры социального страхования, связанные с трудовыми отношениями и финансируемые за счет взносов работников и предпринимателей: выплату пенсий по старости, инвалидности, по случаю потери кормильца, пособий по безработице и в связи с несчастными случаями на производстве. В систему социального обеспечения входят также меры социального вспомоществования, оказываемого малоимущим семьям, матерям-одиночкам с недостаточным доходом, лицам, нуждающимся в длительном лечении, индейцам и др. Осуществление таких мер приняло значительные размеры в 1960-х гг., при президенте Л. Джонсоне, когда под лозунгом общества, "всеобщего благоденствия" были провозглашены финансируемые из федерального бюджета многомиллиардные программы содействия нуждающимся группам населения, в том числе путем раздачи бесплатных талонов на приобретение продовольственных товаров, бесплатной или льготной медицинской помощи и др. В последующем ассигнования по этим программам подверглись большому сокращению, но остаются весьма значительными.

Борьба против расовой дискриминации, за равноправие негров, испаноязычных американцев и других меньшинств в трудовых отношениях, в области образования, найма жилища и в иных сферах жизни, с новой силой развернувшаяся после второй мировой войны, нашла отражение в ряде принципиальных решений ВС США (по делам Брауна – 1954 г., Браудера – 1956 г., Тернера – 1962 г. и др.), а также в ФЗ о гражданских правах – 1964 и 1968 гг., о справедливом найме жилища – 1968 г. В июле 1990 г. был принят Закон об инвалидах, направленный на существенное расширение прав физически или умственно неполноценных американских граждан. В частности, Закон запрещает дискриминацию их при найме на работу или продвижении по службе.

Во второй половине XX в. получили значительное развитие новые отрасли права, связанные с охраной природной среды и защитой интересов потребителей. Под активным воздействием общественности и при сопротивлении крупных корпораций Конгресс США принял законы о национальной политике по вопросам окружающей среды 1969 г. и об улучшении качества окружающей среды 1970 г., а на их основе – ряд более частных актов, в тексты которых постоянно вносятся уточнения и дополнения: о контроле над загрязнением вод, о чистоте воздуха, о контроле над вредными шумами, о ликвидации твердых отходов и др. В 1982 г. был издан очень важный Закон о политике в области ликвидации отходов ядерного производства. Специально созданное Агентство по охране окружающей среды вправе издавать подзаконные акты, которыми регулируются критерии и стандарты по качеству воды, атмосферного воздуха, на промышленные отходы, сточные воды и т. п., а

также вести уголовное преследование против корпораций и иных нарушителей установленных правил.

В целях борьбы с "обманом потребителей" (ложная реклама товаров, поставка фальсифицированных или неправильно маркированных продуктов, требование оплаты неоказанных услуг и т. п.) ныне приняты сотни правовых актов на уровне законодательства федерации и штатов. Издание этих актов явилось реакцией законодателей на развернувшееся в 60-х гг. движение потребителей, возглавляемое известным общественным деятелем Ральфом Нейдером, против обмана и злоупотреблений в сфере торговли и услуг. Национальная администрация по вопросам продовольствия и лекарств издает перечни стандартных требований, предъявляемых к качеству соответствующих продуктов. Действующее законодательство позволяет потребителям и их ассоциациям, как и государственным органам, выбирать между требованием возбуждения уголовного преследования и предъявлением гражданского иска к торговым фирмам и поставщикам услуг, занимающимся обманом потребителей.

**Уголовное право.** Уголовное право американских штатов сформировалось и долгое время развивалось на основе системы английского общего права, в свою очередь сложившейся из большого числа накопившихся за много столетий судебных прецедентов, т. е. решений судов высших инстанций по определенным правовым вопросам. Собственно американское общее право в дальнейшем развивалось все более самостоятельно; в решениях судов штатов и федерации, однако и до настоящего времени сохраняется достаточно заметная его связь с английской системой общего права, и особенно с правовой доктриной.

С первых же десятилетий существования США все более важную роль в качестве источников уголовного права наряду с нормами общего права стали играть статуты – законодательные акты, принимавшиеся Конгрессом США и законодательными собраниями отдельных штатов. В начале XX в. в рамках общей консолидации законодательства штатов в большинстве из них были приняты свои УК, или, вернее, разделы свода законов штата, регулирующие ответственность за уголовные преступления. В последующем они, как правило, подвергались многочисленным изменениям и дополнениям.

Федеральное уголовное законодательство впервые было кодифицировано в разделе о преступлениях изданного в 1873–1877 гг. свода законов США, затем в существенно измененном виде вновь систематизировано в 1909 г. и, наконец, реформировано в 1948 г. в качестве ч. 1 разд. 18 свода законов США, представляющей собой действующий федеральный УК. По существу, это изложенное в алфавитном порядке и плохо упорядоченное собрание отдельных действующих федеральных уголовных законов. Предпринимавшиеся с конца 60-х гг. попытки осуществить кардинальную реформу федерального уголовного законодательства пока оказались безрезультатными. Некоторые из проектов становились предметом обсуждения в одной или обеих палатах Конгресса, но были отвергнуты либо из-за их "чрезмерной либеральности", либо, напротив, из-за откровенно консервативного или даже реакционного их характера, как, например, проект «С-1» 1973 г. и ряд его последующих модификаций, представленных сторонниками "жесткого курса" в области уголовной политики.

Важным этапом на пути реформы федерального уголовного законодательства стало издание в октябре 1984 г., в период администрации Р. Рейгана. Комплексного закона о контроле над преступностью. В нем в духе сторонников жесткой уголовной репрессии регулируются вопросы назначения и исполнения наказаний, меры борьбы с опасными преступниками и рецидивистами и другие аспекты деятельности федеральной судебной системы.

В силу исторически сложившегося на базе Конституции США распределения компетенции федерации и штатов в сфере уголовного законодательства федеральный УК, а также иные уголовно-правовые нормы, содержащиеся в других разделах свода законов США, имеют весьма ограниченную область регулирования. Ими устанавливается ответственность за преступления федеральных служащих, а также в случаях, когда



совершение преступления сопряжено с пересечением границы между штатами (например, при торговле наркотиками, сбыте похищенных автомобилей). Поэтому подавляющее большинство лиц, привлекаемых в США к уголовной ответственности, обвиняется в нарушении не федерального законодательства, а норм УК и других законов отдельных штатов.

В свою очередь УК 50 американских штатов, принимавшиеся и изменявшиеся в разные исторические периоды и под влиянием противоречивых направлений в карательной политике и доктрине уголовного права, нередко представлявшие собой плохо систематизированные собрания нормативных положений, со временем все более стали обнаруживать значительные и ничем не оправданные различия в определении круга наказуемых деяний, признаков отдельных преступлений, в наказаниях и т. п. Эти обстоятельства и устарелый характер многих положений большинства кодексов нередко становились серьезным препятствием в борьбе с преступностью, особенно организованной.

Поэтому в середине XX в. началось движение за реформу уголовного законодательства штатов, в которой решающую роль сыграл подготовленный Институтом американского права Примерный УК (1962). Этот документ вобрал в себя опыт развития американского уголовного права и истолковал его в довольно либеральном духе, и с учетом высокого уровня юридической техники на него неизбежно ориентировались составители всех проектов УК, предлагавшихся законодательным собраниям штатов начиная с 60-х гг. В результате к середине 80-х гг. в более чем 40 штатах были приняты новые УК, что привело и к обновлению, и к сближению уголовного законодательства штатов. Между вновь принятыми УК сохраняются немалые различия, однако все они отныне представляют собой систематизированные собрания уголовных законов и в принципе дают единообразную трактовку важнейших институтов уголовного права.

Ныне законодательство большинства штатов запрещает судам наказывать за такие преступления, которые не включены в свод законов соответствующего штата. Однако нормы общего права по-прежнему играют весьма существенную роль в истолковании и практическом применении уголовных законов, например для определения признаков конкретных преступлений, лишь названных, но не раскрытых в тексте закона. Особая роль принадлежит ВС США, решения которого могут существенно расширить или сузить сферу уголовной репрессии, в частности путем новой трактовки важнейших институтов уголовного права и процесса.

Действующее, в том числе и реформированное за последние годы, законодательство США придерживается традиционного деления преступных деяний на две основные категории – фелонии и мисдиминоры. К фелониям относятся более тяжкие деяния, которые наказываются лишением свободы на срок свыше 1 года, а к мисдиминорам – менее тяжкие. Различия между ними играют весьма существенную роль при квалификации преступлений. в сфере уголовного процесса, в условиях отбывания наказания и в правовых последствиях осуждения. Так, совершение фелонии либо одна только цель ее совершения нередко служитотягчающим обстоятельством. прямо предусмотренным законом (например, при убийстве с проникновением в чужое помещение). Возможности ареста полицейским человека, подозреваемого в мисдиминоре, а не в фелонии, значительно ограничены. Уголовно-процессуальное законодательство некоторых штатов считает не обязательным участие защитника, а иногда и обвиняемого в судебном разбирательстве дел о мисдиминорах. Осужденные за фелонию, как правило, отбывают наказание в карательных учреждениях более строгого режима, а после его отбытия лишаются права занимать публичные должности.

В свою очередь фелонии и мисдиминоры делятся на несколько классов, в зависимости от которых устанавливаются пределы наказаний: обычно фелонии – на 3–5 классов ("А", «В», "С" и т. д.), а мисдиминоры – на 2–3 класса. Сущность и практическое значение такой классификации состоит в том, что она предопределяет рамки наказаний, назначаемых за преступные деяния соответствующей категории.

Основными элементами системы наказаний, сложившейся в США, являются смертная казнь, лишение свободы, probation и штраф. Как дополнительные наказания применяются конфискация имущества, возложение обязанности возместить причиненный ущерб, лишение прав, трудовые услуги в общественных интересах и др.

Смертная казнь со времени образования США предусматривалась федеральным законодательством и уголовными законами штатов в качестве наказания за наиболее опасные государственные и общеуголовные преступления. В XX в., особенно после второй мировой войны, в США, как и в других развитых капиталистических странах, усилилось движение за отмену смертной казни. Противниками смертной казни наряду с другими являются организации борцов с расовой дискриминацией, поскольку в США большинство среди казненных по приговору суда всегда составляли негры, хотя их доля в населении никогда не превышала 12 %. Активность противников смертной казни привела к ее отмене в ряде штатов, хотя в некоторых из них (шт. Орегон) она по нескольку раз запрещалась и вновь восстанавливалась.

После 1967 г. в США фактически установился мораторий на исполнение смертных приговоров. Этот мораторий, однако, не имел юридических оснований и не препятствовал вынесению таких приговоров судами большинства штатов в тех случаях, когда они считали это необходимым. что привело к образованию постепенно растущей "очереди смертников". В сложившейся ситуации все зависело от позиции ВС США, которая была сформулирована им лишь в 1972 г. в решении по делу Фурмена. Суд признал смертные приговоры, вынесенные в соответствии с действовавшими тогда «произвольными», по его определению, уголовными законами, противоречащими Конституции США и, по существу, потребовал пересмотра законодательства штатов, регулирующего основания и условия вынесения смертных приговоров.

Непосредственно вслед за этим решением уголовное законодательство штатов, предусматривавшее смертную казнь, действительно подверглось весьма существенным изменениям. В решении по делу Грегга, вынесенном в 1976 г. с учетом нового законодательства штатов, и в ряде последующих решений ВС США признал смертную казнь в принципе не противоречащей Конституции США, однако ограничил возможность ее применения рядом условий. Ныне смертные приговоры могут быть вынесены судами штатов лишь за тяжкое убийство или же за лишение жизни, явившееся результатом другого тяжкого преступления. При этом, по требованию ВС США, законы любого штата должны предоставить суду присяжных возможность выбора между смертной казнью и пожизненным заключением. В ответ на многочисленные требования ВС США ввел в 1988 г. еще одно ограничение, прежде не существовавшее в законах многих штатов, установив, что смертная казнь не может применяться к несовершеннолетним в возрасте до 16 лет.

В настоящее время смертная казнь предусмотрена законодательством 36 штатов. В зависимости от законов отдельных штатов приговоры приводятся в исполнение с помощью электрического стула, газовой камеры, через расстрел или повешение, а в 16 штатах допускается (как обязательный или альтернативный) новый вид смертной казни – посредством смертоносной инъекции.

Приговоры к смертной казни могут быть обжалованы в высшие судебные инстанции штатов и ВС США. Кроме того, осужденный вправе подать просьбу о помиловании губернатору штата. Ныне число выносимых смертных приговоров по-прежнему значительно превосходит число исполняемых (в 1988 г. соответственно около 300 и 11), в результате чего "очередь смертников" во второй половине 80-х гг. неизменно превышала 2000 осужденных.

Федеральное законодательство США предусматривает смертную казнь за несколько видов наиболее тяжких государственных, воинских и общеуголовных преступлений. В 1988 г. Конгресс добавил к их числу убийство федерального служащего, совершенное торговцами наркотиками. Две трети лиц, признанных виновными в felonиях, приговариваются, как показывает статистика последних лет, к лишению свободы и отбывают наказание в местах заключения с различной строгостью режима. Начиная с 1870-х гг. в США

господствовала система неопределенных приговоров, при которой суд, в рамках предписанных законом для данной категории преступных деяний (например, фелоний класса "А"), устанавливает в приговоре лишь минимальный и максимальный срок лишения свободы. Реальный же срок заключения при такой системе зависит от решения комиссии по условно-досрочному освобождению, т. е. от административного органа, а тем самым, по существу, не определяется судом. Ныне в систему неопределенных приговоров на уровне законодательства федерации и некоторых штатов вводятся существенные ограничения. В частности, Комплексный закон о контроле над преступностью 1984 г. требует назначения федеральными судами фиксированных сроков лишения свободы для осужденных за насильственные преступления и рецидивистов.

Другое существенное звено американской системы уголовных наказаний – пробация, т. е. направление на определенный срок осужденного, оставленного на свободе, под наблюдение чиновника специальной службы, которому поручается контроль за его поведением. Нарушение установленных судом пробаций может повлечь за собой вынесение приговора к тюремному заключению. Пробация – альтернативная лишению свободы санкция, которая обычно предусматривается в УК штатов за большинство преступлений, кроме наиболее тяжких, и широко применяется американскими судами.

Штраф – основная, а часто и единственная мера наказания, предусматриваемая американскими законами за большинство малозначительных преступлений и иных правонарушений, в особенности автодорожных. В качестве альтернативной санкции штраф может быть назначен, по федеральному УК и кодексам штатов, за многие весьма тяжкие преступления, в том числе и такие, которые караются лишением свободы на срок до 10 и даже 20 лет. При этом сумма штрафа, например по указанному Комплексному закону 1984 г., может достигать 25 тыс. долл., а в некоторых случаях – и 250 тыс. долл. За последнее время уголовные законы все чаще допускают одновременное назначение в приговоре (в любых сочетаниях) лишения свободы, пробаций и штрафа.

В целях борьбы с организованной преступностью с конца 60-х гг. издан ряд законодательных актов, главным образом на федеральном уровне. Особое значение среди них имеет Закон 1970 г. о контроле над организованной преступностью (с дополнениями 1986 г. и др.), в котором предусмотрены суровые наказания для рэкетиров и других участников преступных объединений, в особенности в случаях, когда они пытаются вкладывать деньги в "законный бизнес". Целая серия законодательных актов последнего времени, принятых Конгрессом США и властями штатов, направлена на борьбу с торговлей наркотиками (федеральные законы 1986 и 1988 гг. и др.).

За последние десятилетия в системе уголовного законодательства на уровне и федеральном, и штатов все чаще появляются близкие по своему содержанию законы, направленные на борьбу с новыми формами преступности, которая требует координации усилий различных правоохранительных органов. В их числе ФЗ 1986 г. о мошенничестве и злоупотреблениях, связанных с компьютерами, и принятые в подавляющем большинстве штатов аналогичные законы, подробно регламентирующие ответственность за широкий круг так называемых компьютерных преступлений.

**Уголовный и гражданский процесс.** Источниками уголовного и гражданского процессуального права применительно к федеральной системе судов и к самостоятельным судебным системам каждого из штатов служат соответствующие акты законодательства, правила, издаваемые судебными органами, и нормы общего права. Особая роль в регулировании вопросов уголовного процесса принадлежит Конституции США. В ее тексте, в поправках IV, V, VI, VII, вошедших составной частью в Билль о правах (1791), и в поправке XIV сформулированы не только многие существенные положения о судостроительстве, в том числе о разграничении подсудности судов федерации и штатов, но и важнейшие нормы, определяющие права обвиняемого на различных стадиях уголовного процесса. Многие положения федерального уголовно-процессуального права собраны в ч. 2 ("Уголовный процесс") разд. 18 Свода законов США (ч. 1 этого раздела представляет собой

федеральный УК). Одним из источников федерального уголовного и особенно гражданского процессуального права служит также разд. 28 ("Судоустройство и судебная процедура") Свода законов США (в ред. 1948 г. с последующими изменениями и дополнениями).

Существенную роль в регулировании вопросов судопроизводства по гражданским и уголовным делам играют нормативные акты, изданные ВС США на основании полномочий, предоставленных ему в ряде актов Конгресса 30-х гг., предписывать федеральным судам правила процедуры по гражданским и уголовным делам. Важнейшими среди этих постановлений являются следующие федеральные правила: гражданского судопроизводства(1938), уголовного судопроизводства(1946), апелляционного производства(1968) и о доказательствах (1975). Отдельно ВС были изданы правила производства в самом этом суде (1980), правила судебного разбирательства федеральным и магистратами дел о малозначительных преступлениях (1971) и др. Такие акты, как и изменения в них, вступают в силу, если после их одобрения ВС США не последует возражений со стороны обеих палат Конгресса в ходе ближайшей его сессии. Они публикуются в Своде законов США в качестве приложений к соответствующим разделам.

На уровне штатов в качестве источников уголовно-процессуального права действуют нормы конституций штатов и разделы сводов законов, посвященные соответствующим вопросам, весьма различающиеся по форме и содержанию. В ряде штатов (Калифорния и др.) они объединены с УК в одном нормативном акте. В отличие от реформы УК, проведенной на базе Примерного УК 1962 г., УПК штатов не подверглись столь же основательной переработке и сближению, несмотря на наличие общей модели в виде Примерного УПК и Примерного кодекса о доказательствах, разработанных еще раньше, в 1930 и 1942 гг., тем же Институтом американского права. В ГПК штатов наблюдается значительно большее сходство, поскольку законодатели в различных штатах часто опирались на единый образец – ГПК штата Нью-Йорк 1848 г., составленный известным юристом Д. Филдом. Особенно велика здесь роль федеральных правил гражданского судопроизводства, воспринятых во многих штатах практически без изменений. Принципиальное значение для всех американских судов (и федеральных, и штатов) имеют решения ВС США, в которых сформулированы постановления по процессуальным вопросам. прежде всего некоторые решения, вынесенные в 60-х гг. В решениях по делу Гидеона (1963) и по делу Эскобедо (1964) закреплено право любого лица иметь защитника при допросе в полиции: в решении по делу Мэпп (1961) установлен запрет на использование в судебном процессе доказательств, полученных незаконным образом, особенно, как это было сформулировано в решении по делу Миранды (1966), если речь идет о полученном таким путем признании, обвиняемого.

### **СУДЕБНАЯ СИСТЕМА**

В США функционируют параллельно единая федеральная система судов и самостоятельные судебные системы каждого из 50 штатов, округа Колумбия и четырех федеральных территорий. В компетенцию федеральных судов входит прежде всего рассмотрение уголовных дел о преступлениях, предусмотренных федеральным законодательством, и гражданских дел по искам к федеральным властям и по спорам, возникающим в связи с применением ФЗ или между гражданами, проживающими в двух различных штатах, если при этом сумма иска превышает 10 тыс. долл. По ряду вопросов компетенция федеральных судов и судов штатов совпадает как по уголовным, так и по гражданским делам, что вызвало к жизни весьма сложные правила разграничения их функций. При определенных ситуациях у органов обвинения и у истцов по гражданским делам возникают возможности выбора между обращением в суд одного из штатов либо в федеральный суд, а в некоторых весьма редких случаях допускается обращение в федеральный суд с жалобой по делу, рассматривавшемуся в суде штата, но только если речь идет о толковании или применении норм федерального права, если налицо "федеральный вопрос". Подавляющая часть уголовных и гражданских дел слушается судами штатов, и лишь относительно небольшая их часть (5-10 %) оказывается предметом разбирательства

федеральных судов.

В федеральную систему судов входят ВС США, апелляционные и окружные суды, а также специальные суды. Всю систему федеральных судов возглавляет ВС США, который одновременно занимает исключительно важное положение во всей структуре высших государственных учреждений наряду с Конгрессом и президентом США. ВС США – единственное судебное учреждение, упоминаемое в Конституции США, – состоит из 10 судей, одного из которых президент США назначает председателем. Члены ВС, включая председателя, назначаются президентом и утверждаются Сенатом. Кворум, необходимый для принятия решения, составляют 6 членов суда.

ВС рассматривает по первой инстанции дела по спорам между двумя или более штатами, по искам, в которых одной из сторон являются послы иностранных государств, и некоторые другие (на практике такого рода дела немногочисленны). Основная его функция – рассмотрение жалоб на решения нижестоящих федеральных судов и судов штатов, если в них затронут "федеральный вопрос", а также просьб об отмене постановления любого суда, которым признается противоречащим Конституции США закон какого-либо штата или акт Конгресса США. ВС вправе также, если последует просьба апелляционного суда, разъяснить какой-либо вопрос права, возникший по гражданскому или уголовному делу, и дать по нему обязательное толкование. ВС принимает к разбирательству дела по своему усмотрению, если признает их достаточно существенными и общезначимыми, что бывает относительно редко: в ответ на тысячи обращений ежегодно выносятся решения лишь по 120–160 делам. При этом каждый судья высказывает свое мнение, после чего обычно один из судей формулирует позицию большинства, т. е. решение суда, а остальные либо полностью соглашаются с ним, либо присоединяются к выводу, но расходятся в мотивировке решения, либо, наконец, излагают свое мнение, противоположное позиции большинства (все мнения судей публикуются).

**Апелляционные суды** были созданы в 1891 г. в качестве промежуточной инстанции между ВС США и окружными судами. В настоящее время имеется 13 апелляционных судов: один – в федеральном округе Колумбия, 11-в каждом из апелляционных округов, охватывающих территорию от 3 до 10 штатов и имеющих свой официальный номер, и, наконец, учрежденный в 1982 г. Апелляционный суд федеральной юрисдикции, который рассматривает жалобы по таможенным и патентным делам и жалобы на решения Претензионного суда.

В состав каждого апелляционного суда входит от 4 до 23 судей. Обязанности председателя возлагаются на того из них, кто дольше всех входит в состав этого суда, однако не достиг 70 лет. В работе каждого апелляционного суда принимает участие один из членов ВС США (они закреплены за 1–2 апелляционными судами). Первые 12 апелляционных судов рассматривают жалобы на приговоры и решения окружных судов, на постановления ряда административных органов, если в них усматривается нарушение правовых норм, а также издают приказы по некоторым вопросам в качестве суда первой инстанции. Как правило, дела слушаются коллегией из 3 судей, однако, если речь не идет об апелляционной жалобе, они могут рассматриваться 1–2 судьями. Для разбирательства жалоб на решения судей и коллегий апелляционного суда, а также для устранения споров между судьями созываются пленарные заседания суда. В связи с существенным увеличением числа дел в них были резко ограничены либо в ряде случаев вовсе отменены выступления сторон и принимаются иные меры для ускорения процедуры разбирательства дел.

**Окружные суды** (иногда их название переводится как "районные") – основное звено федеральной судебной системы. Вся территория страны поделена на округа с учетом границ между штатами, так что в одном штате имеется от 1 до 4 округов. Соответствующие окружные суды созданы также в 4 заморских территориях США. Всего в настоящее время насчитывается 95 окружных судов, в каждом из которых от 2 до 27 судей (один из них назначается председателем по тем же правилам, что и в апелляционных судах). Они рассматривают по первой инстанции гражданские и уголовные дела, входящие в

компетенцию федеральной юстиции, а также жалобы на действия административных ведомств. Уголовные дела и гражданские иски по большинству категорий дел с суммой иска свыше 20 долл. слушаются с участием присяжных, если на этом настаивает обвиняемый или истец. При окружных судах функционируют федеральные магистраты (эта должность учреждена в 1968 г.). Они занимаются в основном подготовкой дел к слушанию и контролем за исполнением судебных решений. Магистраты вправе самостоятельно рассматривать уголовные дела по обвинению в малозначительных преступлениях, если те наказываются лишением свободы на срок до 1 года и штрафом до 1000 долл., однако при условии, что обвиняемый не настаивает на разбирательстве его дела судьей окружного суда. В 1978 г. при каждом из окружных судов в качестве их дополнительных органов были учреждены суды по делам о банкротствах, которым поручено рассмотрение этой весьма многочисленной категории дел. Жалобы на их решения могут быть принесены, как правило, в окружной суд.

Наряду с системой общих судов существует несколько специализированных федеральных судов. Важное место занимает Претензионный суд. Он рассматривает гражданские иски частных лиц и корпораций к правительству США на сумму свыше 10 тыс. долл. с требованием о возмещении ущерба, причиненного нарушением договоров, и по ряду других оснований.

В 1980 г. Суд по таможенным делам был переименован в Суд по внешней торговле. Он состоит из 9 судей, которые могут выносить решения единолично и заседают либо в Нью-Йорке, где находится его штаб-квартира, либо, при необходимости, в одном из других портовых городов США. В ряду других федеральных судебных учреждений с различной специализацией функционирует, в частности, самостоятельный Налоговый суд.

**Судебные системы штатов.** В штатах действуют весьма различающиеся между собой системы судов. По большей части их особенности объясняются историческими условиями формирования судебной системы в данном штате. Чаще всего в штатах используются двух- и трехступенчатая системы общих судов, а также различные суды ограниченной или специальной юрисдикции. Двухступенчатая система общих судов, включающая в себя лишь суды первой инстанции и высший судебный орган, обычно свойственна небольшим по размерам и населению штатам, а трехступенчатая, с судами промежуточной, апелляционной юрисдикции, – более крупным штатам.

Суд, возглавляющий судебную систему в штате, чаще всего носит название верховного, однако в ряде штатов он называется апелляционным судом. Они состоят из 5–9 судей, один из которых назначается председателем суда. ВС штатов занимаются главным образом рассмотрением апелляционных жалоб на решения нижестоящих судов. В большинстве штатов они рассматривают жалобы лишь на судебные решения, которые касаются вопросов права, в остальных – также и по вопросам факта. В большинстве штатов ВС сами решают, принимать ли к рассмотрению апелляционные жалобы и иные обращения к ним, кроме приговоров к смертной казни. Жалобы на которые подлежат обязательному разбирательству. В отдельных штатах действует правило, согласно которому ВС обязан рассматривать все без исключения поступающие к нему жалобы. В качестве суда первой инстанции они чаще всего издадут лишь судебные приказы в случае непосредственного обращения к ним, например с жалобой на незаконное содержание под стражей (приказ "хабеас корпус"), а в некоторых случаях принимают связанные с изданием приказов дела к своему производству, если они отличаются особой сложностью. Особенно велика роль ВС штатов в толковании конституций и оценке законодательства штатов в связи с рассматриваемыми ими судебными делами или жалобами на решения административных органов. Значение этой функции существенно возросло за последние десятилетия, когда в отдельных штатах ВС стали проводить линию на более решительную, чем в решениях ВС США, защиту прав граждан.

Суды промежуточной юрисдикции (слово «промежуточный» иногда входит в их официальное название) созданы в ряде штатов для рассмотрения жалоб на приговоры и решения судов первой инстанции и других судебных учреждений. Они носят различные

названия, но чаще всего их именуют апелляционными судами. Иногда в штатах создается отдельный уголовный апелляционный суд, в ряде случаев суды промежуточной юрисдикции функционируют на правах апелляционных отделений ВС штата. В их состав входят от 10 до 50 судей. Слушание дел обычно проводят коллегии из 3 судей. В некоторых штатах апелляционные суды рассматривают по первой инстанции, в том числе и с участием присяжных заседателей, определенные категории гражданских и уголовных дел. В этом случае процесс ведет единоличный судья.

Основное звено судебной системы штатов – суды общей юрисдикции, которые выступают под самыми разными названиями, например в шт. Нью-Йорк это ВС, в шт. Калифорния – высшие суды, но чаще всего они именуются окружными судами. Как правило, они рассматривают по первой инстанции уголовные дела обо всех преступлениях, предусмотренных законодательством соответствующего штата, кроме малозначительных уголовных проступков, и гражданские дела с любой суммой иска, кроме тех категорий дел, для разбирательства которых созданы в данном штате специализированные суды. В некоторых штатах окружные суды вправе рассматривать лишь уголовные дела о преступлениях, за которые может быть назначено лишение свободы на срок до 5 лет или только до 1 года, что значительно расширяет прерогативы апелляционного суда данного штата в качестве суда первой инстанции. Вместе с тем окружные суды выступают в качестве вышестоящей инстанции по отношению к судам ограниченной юрисдикции, поскольку они вправе в ряде случаев рассматривать жалобы на их решения.

Дела в окружных судах рассматриваются либо единоличными судьями, либо судьями с участием присяжных заседателей. В настоящее время количество присяжных в американских судах любых инстанций, в том числе и в федеральной системе судов, составляет при разбирательстве уголовных дел 12 или меньше, но не менее 6 присяжных, при разбирательстве гражданских дел – чаще всего 6, если стороны не потребуют увеличения числа присяжных. В большинстве штатов для признания подсудимого виновным требуется вынесение присяжными единогласного вердикта. Назначение подсудимому наказания, как правило, входит в компетенцию только судьи, однако в некоторых штатах присяжные своим вердиктом должны решать и вопросы наказания (о допустимости вынесения смертного приговора и др.).

Помимо названных звеньев общей системы судов в каждом американском штате имеются суды ограниченной юрисдикции, которым доверяется рассматривать дела о малозначительных преступлениях, наказываемых штрафами либо краткосрочным лишением свободы, а также гражданские дела с небольшой суммой иска, чаще всего до 1 тыс. долл. Они носят названия муниципальных городских, полицейских судов, иногда – судов графств, судов общих сессий и т. п. Дела в них слушают магистраты или мировые судьи, не обязательно обладающие профессиональной юридической подготовкой.

Во многих штатах действуют также суды специальной юрисдикции – либо самостоятельно, либо при окружных судах. Это суды по налогам, по земельным спорам, по делам о наследовании, по претензиям к властям штатов, суды, разбирающие огромное количество дел о нарушениях правил дорожного движения, и др. Важное место среди них занимают суды по делам несовершеннолетних, нередко объединяющие и функции семейных судов. Они разбирают дела о правонарушениях несовершеннолетних, принимают меры к родителям, не заботящимся о своих детях, контролируют условия воспитания в неблагополучных семьях, пытаются разрешать семейные конфликты и т. п.

В системе американских учреждений на уровне федерации и штатов отсутствуют специальные органы конституционного контроля, поскольку эти функции выполняются судами общей юрисдикции. ВС США прецедентом 1803 г. ввел для себя, а также и для других федеральных судов исключительное по своей важности полномочие толковать положения Конституции США и объявлять недействительными законы, изданные Конгрессом США и легислатурами штатов, а также любые акты исполнительной власти по мотивам их противоречия Конституции. ВС США, как и другие федеральные суды, вправе

по тем же мотивам отменять решения любых судебных органов. В свою очередь ВС штатов самым активным образом рассматривают дела, связанные с толкованием конституций и законов штатов. Суды общей юрисдикции в штатах также выступают в роли органов конституционного контроля и административной юстиции, поскольку они нередко принимают к своему рассмотрению жалобы на действия административных учреждений и должностных лиц по мотивам неправильного применения теми законов.

Назначения на все судебские должности в федеральных судах производятся президентом США с согласия Сената, который вправе отвергнуть предложенную президентом кандидатуру. К кандидатам на должности федеральных судей предъявляются высокие требования как в профессиональном, так и в этическом плане (большой опыт работы в качестве адвоката, юрисконсульта или университетского профессора, безукоризненная репутация и др.). Федеральные судьи назначаются на свои должности пожизненно и могут быть смещены лишь в результате сложной процедуры импичмента. Магистраты, работающие при окружных федеральных судах, назначаются на свои должности судами на 8-летний срок либо на 4 года, если они исполняют свои обязанности по совместительству.

Судьи ВС и апелляционных инстанций в большинстве штатов назначаются губернаторами с согласия Сената либо иного законодательного органа штата на срок 6-15 лет, чаще всего с правом повторного назначения. В таком же порядке в некоторых штатах занимают свои должности и судьи нижестоящих судебных инстанций. Однако большинство судей в штатах выбираются населением в ходе избирательных кампаний. Такая система при всей ее внешней демократичности давно уже стала в США предметом критики, ибо на первый план здесь нередко выступают интересы противоборствующих политических партий, а не профессиональные и личные качества кандидатов. В результате во многих штатах за последние десятилетия все чаще разрабатываются новые варианты системы занятия должностей. В основе этих вариантов обычно лежит так называемый миссурийский план (впервые введен в 1940 г., в шт. Миссури): губернатор штата назначает на должность судьи 1 из 3 кандидатов, предложенных ему специальной квалификационной комиссией экспертов, а после года его пребывания в должности проводятся выборы, в ходе которых население может либо одобрить, либо отменить это назначение.

Важная роль в системе назначения судей, как и в решении многих других вопросов, в большинстве штатов принадлежит различным органам судебного самоуправления (судейский совет штата, судебские конференции, в которых участвуют все судьи штата, и др.). Соответствующие органы, наделенные большими полномочиями, созданы и судьями федеральной системы.

Расследование по уголовным делам проводится Федеральным бюро расследований (ФБР) и множеством других федеральных служб, а также независимыми друг от друга многочисленными полицейскими учреждениями, которые подчиняются либо властям соответствующего штата, либо местным властям графства, города или сельского муниципалитета. Они вправе производить аресты, допрашивать подозреваемых, разыскивать и собирать доказательства преступления. Аресты, обыски и некоторые другие следственные действия производятся полицией с предварительной либо, в исключительных случаях, последующей санкции суда.

В ряде случаев предварительное расследование проводится аппаратами либо федерального атторнея (они имеются в каждом федеральном судебном округе), либо генерального атторнея штата, либо, наконец, местного атторнея (графства, города и др.). Все эти должностные лица действуют автономно. Более того, даже федеральные окружные атторнеи в принятии решений по конкретным делам пользуются полной независимостью от генерального атторнея США, возглавляющего Департамент (министерство) юстиции. По существу атторнеям всех уровней принадлежит решающая роль в возбуждении уголовного преследования и в решении вопроса о предании обвиняемого суду. В большинстве штатов сохраняется также специальный орган – большое жюри, состоящее из 12–23 присяжных,



которые проверяют, имеется ли у обвинения достаточно доказательств для передачи дела в суд (в некоторых случаях большое жюри может выступать и в качестве органа расследования).

Важнейшая функция атторнеев – поддержание обвинения в суде. При этом на стадии предания суду представители обвинения в подавляющем большинстве случаев вынуждают обвиняемого заключить так называемую сделку о признании вины. Она означает обычно, что тот дает согласие на разбирательство его дела без участия суда присяжных в обмен на обещание ограничиться обвинением в менее тяжком преступлении (например, в краже вместо ограбления) либо не требовать вынесения смертного приговора, лишения свободы и т. п. Атторнеи вправе обжаловать в вышестоящий суд приговоры по уголовным делам, кроме оправдательных приговоров, вынесенных судом присяжных. Атторнеи выступают и в судах первой инстанции, и при рассмотрении апелляционных жалоб по гражданским делам, в которых стороной являются США либо в решении которых каким-либо образом заинтересованы американское государство (федеральные атторнеи) или отдельные штаты, графства, города и т. д. (атторнеи штатов или соответствующих территориальных единиц). Федеральные атторнеи назначаются президентом США с согласия Сената. В большинстве штатов и на местном уровне атторнеи выбираются населением и, как правило, занимают свои должности благодаря поддержке той или иной политической партии.

Защиту интересов обвиняемых по уголовным делам и представительство интересов сторон в гражданском процессе осуществляют адвокаты, которые в США не делятся на какие-либо категории по своим полномочиям, что не исключает их специализации по тем или иным вопросам. Согласно решениям ВС США последних десятилетий, трактующим конституционные положения уголовно-процессуального характера, признается, что обвиняемый имеет право на участие своего защитника в деле с момента задержания, а если он не в состоянии нанять адвоката, то имеет право на бесплатную юридическую помощь на всех важнейших этапах расследования и судебного разбирательства дела, а также при обжаловании приговора. Во многих штатах, однако, правом на бесплатную юридическую помощь пользуются лишь те обвиняемые, которым грозит лишение свободы или смертная казнь, а сама эта помощь нередко сводится к присутствию при допросе и участию в деле начинающего либо перегруженного подобного рода делами адвоката. Поэтому в последнее время в большинстве штатов созданы различные программы, которые призваны финансировать бесплатную юридическую помощь, оказываемую квалифицированными адвокатами, в том числе и по некоторым категориям гражданских дел, за счет бюджетов штата или местных властей. Адвокаты по гражданским делам, в частности об обязательствах из причинения вреда, нередко участвуют в процессе на условиях, что в случае выигрыша дела клиент уступит ему от 30 до 50 % полученной суммы возмещения.

Для получения Права на занятие адвокатской практикой в большинстве штатов необходимо сдать экзамены, организуемые судами. Во многих штатах (но не во всех) для допуска к такому экзамену требуется диплом о высшем юридическом образовании. Лицо, допущенное после экзаменов к адвокатской практике, получает право выступать во всех судах данного штата. Для выступления в судах другого штата требуется либо сдача нового экзамена, либо соответствующее разрешение. Последнее правило распространяется и на федеральные суды.

Американские адвокаты действуют либо в составе адвокатских контор, либо самостоятельно. Адвокаты, юристы, работающие в корпорациях, и государственные атторнеи объединены в ассоциации юристов штата (членство в такой ассоциации в некоторых штатах является обязательным условием для занятия соответствующей практикой). В масштабах всей страны деятельность этих объединений координируется и направляется Американской ассоциацией юристов, насчитывающей около 400 тыс. членов и представляющей собой весьма влиятельную политическую силу. Эта ассоциация играет важную роль в процессах сближения законодательства штатов, она нередко предлагает внести изменения в федеральное законодательство, занимается вопросами

профессиональной этики и др.

*Решетников Ф.М.*

## **Сокращенное рабочее время**

**СОКРАЩЕННОЕ РАБОЧЕЕ ВРЕМЯ** – продолжительность рабочего времени меньше нормальной без потери в оплате, установленная законодательством для отдельных категорий работников в целях охраны здоровья. Нормальная продолжительность рабочего времени для работников не может превышать 40 ч в неделю (ст. 42 КЗоТ).

С.р.в. устанавливается только в случаях и по нормам, прямо предусмотренным законом:

- для работников в возрасте от 16 до 18 лет – не более 36 ч в неделю;
- в возрасте от 15 до 16 лет, а также для учащихся в возрасте от 14 до 16 лет, работающих в период каникул, – не более 24 ч в неделю;
- для работников, занятых на работах с вредными условиями труда, – не более 36 часов в неделю.

Список производств, цехов, профессий и должностей с вредными условиями труда, для которых предусмотрено С.р.в., был утвержден постановлением Госкомтруда СССР и ВЦСПС от 25 октября 1974 г. № 298/П-22 и в дальнейшем неоднократно расширялся.

С.р.в. в связи с вредными условиями труда могут иметь и другие работники, не предусмотренные в Списке. Согласно ст. 5 КЗоТ администрация предприятия, учреждения, организации совместно с советом трудового коллектива и соответствующим выборным органом вправе устанавливать С.р.в. за счет собственных средств для отдельных категорий работников. Право на С.р.в. в связи с вредными условиями труда сохраняется за работниками при совмещении ими профессий независимо от того, установлено ли С.р.в. по совмещаемым профессиям, если они выполняют свою работу в полном объеме. С.р.в. законодательство устанавливает также для отдельных категорий работников, таких, как врачи, учителя, женщины, работающие в сельском хозяйстве, и др. Учителям, преподавателям, воспитателям и другим педагогическим работникам образовательных учреждений определена норма часов педагогической работы в день от 3 до 6 ч (в неделю – от 18 до 36 ч). За часы сверх установленных норм производится дополнительная оплата соответственно получаемой ставке в одинарном размере. Для преподавателей вузов в среднем установлен 6-часовой рабочий день. Врачам, среднему и младшему медицинскому персоналу установлен рабочий день продолжительностью 5,5 и 6,5 ч (за исключением медицинских работников с вредными условиями труда, для которых сокращенный рабочий день предоставляется в соответствии со Списком). Сокращенный рабочий день (6-часовой) установлен воспитателям ясельных групп детских дошкольных учреждений и домов ребенка, а также медицинским сестрам, которые заняты воспитанием детей до 3 лет. С.р.в. (36 ч в неделю) установлено для работников организаций здравоохранения, осуществляющих диагностику и лечение ВИЧ-инфицированных, а также работникам организаций, работа которых связана с материалами, содержащими вирус иммунодефицита человека. Для женщин, работающих в сельской местности, установлена 36-часовая рабочая неделя, если иными законодательными актами не предусмотрена меньшая продолжительность рабочей недели.

Для инвалидов I и II групп независимо от того, где они работают, установлена 36-часовая рабочая неделя.

*Никитина И.В.*

## **Солидарная ответственность**

**СОЛИДАРНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ** – вид гражданско-правовой ответственности, возникающей в случаях, когда на стороне должника выступают несколько лиц (пассивная

множественность).

Кредитор вправе предъявить требование к любому из содолжников – в полном объеме или в любой части (см. *Солидарные обязательства*). Должник, уплативший всю сумму, приобретает право регресса в отношении остальных солидарных должников (см. *Регрессный иск*) или другого требования.

С.о. применяется только в случаях, прямо предусмотренных законом или договором. Нормы закона, устанавливающие С.о., в большинстве случаев императивны. Исключение составляют нормы о С.о. по договору поручительства (ст. 363 ГК РФ), согласно которым поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором поручительства не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя. Для лиц, совместно давших поручительство, законом также диспозитивно предусмотрена С.о., которая может быть различным образом изменена договором. В соответствии со ст. 365 и 387 ГК РФ поручитель, исполнивший обязательство, получает не право регресса к основному должнику (общее для случаев С.о.), а занимает место кредитора в основном обязательстве, в котором участвует должник, приобретая на основании закона принадлежащие кредитору права.

Ряд особенностей С.о. предусмотрен специальными нормами ГК РФ, определяющими С.о. участников юридических лиц. "Участники полного товарищества солидарно несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества" (п. 1 ст. 75 ГК РФ). Здесь ответственность участников как таковая носит субсидиарный (дополнительный характер) по отношению к ответственности самого юридического лица (при недостаточности его имущества), однако при ее наступлении участники отвечают солидарно. Аналогично решен вопрос о С.о. полных товарищей, участвующих в товариществе на вере (п. 2 ст. 82 ГК РФ). Достаточно сложно определяется ответственность участников общества с дополнительной ответственностью: они "солидарно несут субсидиарную ответственность по его (ОДО) обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, определяемом учредительными документами общества" (п.1 ст. 95 ГК РФ).

Свои особенности присущи С.о. лиц за совместно причиненный вред (ст. 1080–1081 ГК РФ). Причинитель вреда, возместивший совместно причиненный вред, имеет право регресса к каждому из других причинителей вреда "в равных долях за вычетом доли, падающей на него самого" (общее правило – п. 2 ст. 325 ГК РФ), при невозможности определить степень вины каждого лица, в размере, соответствующем степени вины этого причинителя вреда. Часть 2 ст. 1080 ГК РФ допускает возложение судом на причинителей вреда не С.о., а долевой ответственности по заявлению потерпевшего и в его интересах.

*Плешанова О.П.*

## **Солидарные обязательства**

**СОЛИДАРНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА** (лат. *solidus* – полный, целый) – обязательства с множественностью лиц, возникающие в случаях, когда должник, кредитор или обе стороны в обязательстве представлены несколькими лицами (п. 1 ст. 308 ГК РФ). С.о. могут быть при активной множественности (на стороне кредитора – несколько лиц, на стороне должника – одно), пассивной (на стороне кредитора – одно лицо, на стороне должника – несколько) и смешанной множественности (несколько участников с каждой из сторон).

Суть С.о. – создание такой общности лиц, представляющих сторону должника или кредитора, при которой права и обязанности каждого из участников С.о. не разделяются на доли и сохраняют силу до момента исполнения С.о. в целом. При этом не играет определяющей роли, кто конкретно из множества должников или кредиторов соответственно исполнил обязательство (и в какой части) либо предъявил требование.

В пассивном С.о. любой из должников несет обязанность полного исполнения независимо от размера своего участия в С.о. Кредитор вправе требовать исполнения как от

всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности. причем как полностью, так и в любой части долга (п. 1 ст. 323 ГК РФ). Кредитор, не получивший полного удовлетворения от одного из солидарных должников, имеет право требовать недополученное от остальных.

Особенности отношений, существующие между кредитором и одним из солидарных должников, не дают права другим содолжникам основывать на них свои возражения против требования кредитора. В то же время С.о. может быть прекращено зачетом встречного требования одного из содолжников к кредитору. Исполнение С. о; целиком одним из должников освобождает остальных должников от исполнения кредитором (п. 1 ст. 325 ГК РФ). Исполнивший С.о. должник имеет право регрессного требования к остальным должникам в равных долях (по общему правилу).

В активном С.о. нескольким кредиторам принадлежит солидарное требование (см. *Солидарные требования*) к одному должнику.

В смешанных С.о. сочетаются одновременно активные и пассивные С.о.

С.о. – это, по сути дела, важнейшее исключение из общего принципа исполнения обязательства в равных долях, установленного для обязательств с множественностью лиц (ст. 321 ГК РФ). С.о. может возникать в силу закона или договора (п. 1 ст. 322 ГК РФ). Один из случаев обязательного возникновения С.о. – неделимость предмета обязательства.

С.о. достаточно широко распространены. Так, обязательства в сфере предпринимательской деятельности по общему правилу (п. 2 ст. 322 ГК РФ) являются С.о. Данная норма диспозитивна и может быть изменена законом, иными правовыми актами и условиями обязательства. Нормами различных разделов ГК РФ и других специальных законов определены также другие случаи С.о. – это обязательства отдельных юридических лиц и их участников (например, правопреемников реорганизованного юридического лица при неясности разделительного баланса, участников полного товарищества, учредителей АО по обязательствам, связанным с его созданием, и др.), ответственность поручителя при обеспечении обязательства поручительством, ответственность за совместно причиненный вред (см. *Солидарная ответственность*) и др.

*Плешанова О.П.*

## **Солидарные требования**

СОЛИДАРНЫЕ ТРЕБОВАНИЯ – активные солидарные обязательства, при которых множественность лиц имеет место на стороне кредитора. Нескольким кредиторам принадлежит единое С.т. к одному должнику – любой из этих кредиторов вправе предъявить к должнику требование в полном объеме. До момента предъявления такого требования должник вправе исполнять обязательство любому из солидарных кредиторов по своему усмотрению (п. 1 ст. 326 ГК РФ). Так же как и при пассивном солидарном обязательстве, особенности отношений между отдельными участниками обязательства распространяются только на самих этих участников. Если должник состоит в особых отношениях с одним из солидарных кредиторов, то он не вправе выдвигать основанные на них возражения против требования другого солидарного кредитора, в этих отношениях не участвующего. Если должник надлежащим образом полностью исполнил обязательство одному из кредиторов, он освобождается от исполнения его остальным кредиторам. Обязанность возместить причитающееся другим солидарным кредиторам возлагается законом на кредитора, получившего исполнение от должника.

*Плешанова О.П.*

## **Солиситор**

СОЛИСИТОР (англ. *solisitor*) – член одной из двух корпораций право-заступников в Англии и Уэльсе. С. объединены в самостоятельную добровольную корпорацию,

управляемую Юридическим обществом. Число С. примерно в 10 раз превышает число членов корпорации барристеров. Общество управляется советом, который ведает подготовкой кандидатов в С., выдачей сертификатов на право профессиональной деятельности С. рассмотрением жалоб на их неправильное поведение. С. в отличие от барристеров считаются служащими Верховного суда, поэтому их деятельность регулируется законодательными актами, а не самостоятельными правилами корпорации.

В настоящее время основным является Закон 1974 г. о солиситорах. По традиции право на выступление в высших судах и право быть судьями в этих судах имели только барристеры. В настоящее время, с принятием Закона 1971 г. о судах и Закона 1990 г. о судах и правовом обслуживании, С. после определенного срока практической деятельности могут быть назначены на должности судей Суда короны – одного из высших судов, и выступать в качестве адвокатов в этом суде. С. является посредником между клиентом и барристером. Барристеры, как правило, не берут клиентов "с улицы", а общаются с ним через С. В договор С. с клиентом включается оплата услуг барристера. С. ведут всю подготовку к делу: обеспечивают сбор доказательств, допрашивают свидетелей и экспертов, составляют их письменные объяснения, получают документы о прежних судимостях клиента, необходимые медицинские справки и др.

Многие С. нанимаются на работу в коммерческие, строительные и прочие фирмы, в местные органы власти. С. работают самостоятельно или с партнерами. В настоящее время функционирует много крупных фирм С., специализирующихся в делах, связанных с передачей недвижимости, оформлением наследственных прав, организацией компаний и пр. Нередко фирмы С. имеют свои филиалы за границей.

В целом объем функций С. шире, чем у барристеров. Под контролем Юридического общества С. осуществляют большую работу по оказанию бесплатной юридической помощи населению. Услуги С. в этих случаях оплачивает Юридическое общество из специального фонда по установленной законом таксе.

Кандидат в С. должен иметь диплом о юридическом образовании и сдать экзамен по специальной программе Юридического общества. Могут приниматься лица и без юридического диплома. В таком случае они проходят курс обучения и сдают общие профессиональные экзамены, а затем – специальные.

Юридическое общество наделено правом проверки работы С. Помимо этого, жалобы на непрофессиональное поведение С. или допущенное им нарушение могут рассматриваться дисциплинарным трибуналом, который является судебным органом. Он может вынести решение о временном или постоянном отстранении С. от деятельности.

**Лит.:**

*Волкер Р.* Английская судебная система. М., 1980;

*Kiralify A.K.R.* The English legal system. L., 1984.

*Апарова Т.В.*

## **Сопrotивление**

**СОПРОТИВЛЕНИЕ** – активное противодействие лицу, выполняющему возложенные на него обязанности. Предусмотрено в качестве признака состава преступления в таких деяниях, как массовые беспорядки (ст. 212 УК), хулиганство (ст. 213 УК), С. начальнику или принуждение его к нарушению обязанностей военной службы (ст. 333 УК). С. выражается в действиях насильственного характера. Насилие может быть неопасным для жизни и здоровья потерпевшего (удержание, связывание, отталкивание и т. п.) и опасным (повлекшим легкий, средней тяжести или тяжкий вред здоровью потерпевшего). Потерпевшими по УК выступают представители власти (ст. 213 УК), воинский начальник или иное лицо, исполняющее обязанности военной службы (например, патрульный наряд) – ст. 333 УК.

С. следует отличать от неповиновения, т. е. открытого отказа исполнить или иного умышленного неисполнения законного требования работника милиции., иного

уполномоченного должностного лица. представителя общественности, направленного на предотвращение или пресечение правонарушения. Неповиновение влечет ответственность административную. Различается простое и злостное неповиновение (ст. 165, 165-5 КоАП).

## **Сословное представительство**

**СОСЛОВНОЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО** – принцип организации представительной власти, в соответствии с которым депутаты представляют не все население страны или ее отдельной территориальной части, а закрытые социальные группы – сословия, от которых они непосредственно избираются (или назначаются). С.п. было исторически первой системой представительства (в Западной Европе первые сословно-представительные монархии появились еще в XII в.) и просуществовало вплоть до начала XX в., когда окончательно уступило место национальному представительству. В настоящее время рудиментом С.п. является, например, Палата лордов Великобритании, где заседают наследственные и личные духовные и светские лорды, т. е. представители духовенства и дворянства.

## **Состав преступления**

**СОСТАВ ПРЕСТУПЛЕНИЯ** – в науке уголовного права совокупность установленных уголовным законом объективных и субъективных признаков, характеризующих общественно опасное деяние как преступление. В ст. 8 УК сформулировано принципиальное, основополагающее положение, согласно которому основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки С.п., предусмотренного УК. Понятие С.п. в законе не раскрывается, оно разработано наукой уголовного права для более точного выявления социально-политического и юридического содержания преступления как основания уголовной ответственности.

С.п. структурно состоит из четырех элементов: объекта, объективной стороны, субъекта и субъективной стороны.

Первый элемент С.п. – объект преступления. Это то, на что посягает преступление. При убийстве объектом преступления является жизнь другого человека: при краже – чужая собственность и т. д. Различаются общий, типовой, родовой и непосредственный объекты. Различаются также объект и предмет преступления. Например, объектом кражи является чужая собственность, т. е. общественные отношения собственности, а предметом кражи могут быть деньги, носильные вещи, бытовой техника и т. п.

Второй элемент С.п. – объективная сторона преступления, обязательным признаком которой является деяние (действие или бездействие). Посредством деяния совершается преступление. К объективной стороне относятся также последствия преступного деяния и причинная связь между деянием виновного лица и наступившими вредными последствиями. Признаки объективной стороны преступления чаще всего описываются в диспозиции статей Особенной части УК. Например, кража в ст. 158 определяется как тайное хищение чужого имущества. В отличие от кражи в ст. 161 грабеж определен как открытое хищение чужого имущества. Таким образом, различается способ совершения хищения – при краже – тайное, а при грабеже – открытое.

Третий элемент С.п. – субъект преступления, т. е. само лицо, совершившее преступление. Субъектом преступления может быть только то лицо, на которое возможно возложить обязанности отвечать за содеянное, т. е. лицо, достигшее указанного в законе возраста (ст. 20 УК) и вменяемое (ст. 21 УК). Есть в уголовном праве понятие специального субъекта, т. е. лица, обладающего помимо общих (возраст, вменяемость) специальными признаками, указанными в законе. Так, субъектом преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 285 УК (злоупотребление должностными полномочиями) может быть только должностное лицо.

Четвертым элементом С.п. является субъективная сторона преступления, обязательный признак которой – вина лица, совершившего преступление. Вина может быть умышленной (ст. 25 УК) или неосторожной (ст. 26 УК). Наряду с этим существует ответственность за преступление, совершенное с двумя формами вины (ст. 27 УК). К субъективной стороне относятся также мотив преступления и цель преступления.

Для наличия С.п. необходимы все четыре элемента преступления. Если в действиях (бездействии) лица не установлен С.п., то оно не подлежит уголовной ответственности.

По степени общественной опасности различают:

- основной С.п. (без отягчающих и без смягчающих обстоятельств);
- С.п. со смягчающими обстоятельствами (привилегированный состав);
- С.п. с квалифицирующими (отягчающими) обстоятельствами.

В отдельных случаях в Особенной части УК выделяются составы с особо отягчающими обстоятельствами (особо квалифицированные составы).

По структуре, т. е. в зависимости от способа описания признаков С.п., различаются простой и сложный составы. При описании простого состава в законе указываются все признаки данного С.п. одномерно: один объект, одно действие (бездействие), одно последствие, одна форма вины (например, ч. 1 ст. 105 УК – умышленное убийство). Сложные С.п. – составы с двумя объектами, с двумя действиями или с двойной формой вины (например, разбой (ст. 162 УК) одновременно посягает на два объекта – на собственность и на личность потерпевшего).

По особенностям конструкции объективной стороны преступления различаются материальные и формальные С.п. (наименования эти носят условный характер). Материальными принято считать такие С.п., в характеристику объективной стороны которых входят не только деяние (действие или бездействие), но и общественно опасные последствия (например, для оконченного С.п., предусмотренного ч. 1 ст. 105 УК (умышленное убийство), требуется наступление смерти потерпевшего).

Для формальных С.п. наступление общественно опасных последствий (а следовательно, и причинной связи между деянием лица и его последствиями) не является обязательным признаком (например, для С.п. клеветы (ст. 129 УК) достаточно одних действий, указанных в законе, а именно распространения заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство другого лица или подрывающих его репутацию). Наступление вредных последствий не обязательно, они находятся за рамками С.п. Различаются также родовые и специальные (видовые) С.п.

Родовые составы содержат общие признаки данного преступного деяния. Специальные (видовые) составы включают в себя признаки той или иной разновидности этого преступления. Например, ст. 129 УК предусматривает ответственность за клевету на любое лицо, а в ст. 298 УК предусмотрена ответственность за клевету в отношении судьи, присяжного заседателя, прокурора, следователя, лица, производящего дознание, судебного пристава – судебного исполнителя. В данном случае ст. 129 УК является родовой (общей) нормой по отношению к ст. 298 УК, а последняя – специальной. Соответственно состав преступления, предусмотренный ст. 129 УК, является родовым, а состав преступления, предусмотренный ст. 298 УК, – специальным. Такую правовую ситуацию в науке уголовного права принято называть конкуренцией норм. В случае такой конкуренции применяется норма, в которой описаны признаки специального С.п.

*Журавлев М.Л.*

## **Соучастие в преступлении**

**СОУЧАСТИЕ В ПРЕСТУПЛЕНИИ** – умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления (ст. 32 УК). С объективной стороны С. в п. может характеризоваться как действием, так и бездействием соучастников.

К объективным признакам С. в п. относится, во-первых, участие в совершении одного и

того же преступления двух или более лиц, во-вторых, совместность или общность действий соучастников.

Она складывается из трех элементов:

а) преступление совершается общими, взаимно обусловленными и взаимно дополняющими усилиями нескольких лиц;

б) преступный результат, достигнутый совместными действиями соучастников, является для них общим, единым;

в) преступный результат (в преступлениях с материальным составом преступления) или сам факт совершения деяния (в преступлениях с формальным составом) находится в причинной связи с действиями каждого из соучастников.

С субъективной стороны С. в п. характеризуется наличием у соучастников только умышленной вины (совместность умысла). Умысел при С. в п. может быть как прямым, так и косвенным. При этом следует различать психическое отношение лица к последствиям совершаемого в соучастии криминального деяния и психическое отношение соучастника к самому факту своего присоединения к преступной деятельности других лиц. В первом случае вина соучастников может выступать как в виде прямого, так и косвенного умысла. Например, двое из хулиганских побуждений бросают в реку третьего, не желая, но сознательно допуская его смерть. Они отвечают за убийство с косвенным умыслом, совершенное в соучастии. И если кто-то четвертый подстрекал их к этому, тоже не желая смерти, то и он должен отвечать за соучастие в убийстве, совершенном с косвенным умыслом. Во втором случае – лицо желает принять участие в совершении преступления. Без такого желания нет соучастия.

Интеллектуальный момент умысла соучастника включает:

а) осознание общественно опасного характера собственного деяния;

б) осознание общественной опасности деяния других соучастников (хотя бы еще одного);

в) предвидение совместного преступного результата.

Волевой момент умысла образует желание совместно достичь преступного результата или сознательное его допущение либо безразличное отношение к нему. С. в п., таким образом, возможно только в умышленном преступлении (ст. 32 УК). Случаи неосторожного сопричинения вреда УК не относит к С. в п.

С. в п. всегда конкретно. Нельзя говорить о С. в п. «вообще», оно возможно лишь в конкретных преступлениях.

Форма С. в п. – это структура связи между двумя или более лицами, совместно совершающими умышленное преступление. По способу объединения совместных усилий соучастников различают две формы С. в п.:

а) простое (соисполнительство или совиновничество);

б) сложное (соучастие с разделением ролей).

Простое С. в п. характеризуется тем, что все соучастники являются исполнителями преступления: каждый из них совершает действия, содержащие признаки данного состава преступления. Для простого С. в п. характерен групповой способ совершения преступления. Поскольку каждый из соучастников является здесь исполнителем преступления, простое соучастие называют также соисполнительством (или совиновничеством).

Соисполнительство предполагает соглашение соучастников, их сговор. Он может возникнуть до начала или во время совершения преступления.

Субъективная связь между соисполнителями характеризуется:

а) знанием соисполнителей о деятельности других соучастников преступления;

б) осознанием того, что эта деятельность объединяется с действиями других соучастников и направлена, так же как и последние, на совершение одного и того же преступления.

К умыслу обычного одиночного исполнителя добавляется при этом сознание, что преступление он совершает совместно с другим лицом (лицами). При соисполнительстве



каждый соучастник самостоятельно отвечает по соответствующей статье Особенной части УК без ссылки на ст. 33 УК.

Сложное С. в п. характеризуется тем, что действия, образующие непосредственно состав конкретного преступления, совершаются не всеми соучастниками, а только некоторыми или одним из них. Наряду с исполнителем в преступлении участвуют или организатор, или подстрекатель, или пособник либо кто-то из них. Эта форма соучастия характеризуется сравнительно сложной структурой взаимоотношений между соучастниками: одни являются исполнителями преступления, другие их организуют, третьи склоняют исполнителя совершить криминальное деяние либо содействуют его совершению.

Что же касается видов соучастия (в литературе по уголовному праву некоторые авторы относят их к формам С. в п.), то среди них следует различать:

- а) С. в п. без предварительного соглашения;
- б) С. в п. по предварительному соглашению;
- в) совершение преступления организованной группой;
- г) совершение преступления преступным сообществом (преступной организацией).

Указанные виды С. в п. отличаются друг от друга степенью сплоченности соучастников.

С. в п. без предварительного соглашения – это умышленное совместное участие нескольких лиц в совершении преступления без предварительной о том договоренности. Это простейший и – в ряде случаев – наименее опасный вид С. в п. Присоединение к преступной деятельности других лиц может быть либо в процессе осуществления криминального деяния, либо по договоренности, осуществленной в момент его совершения. Чаще всего С. в п. без предварительного сговора выступает в форме соисполнительства (именно такое С. в п. имеется при совершении преступления группой лиц, ч. 1 ст. 35 УК). Субъективная связь между соучастниками здесь минимальная и ограничивается знанием одного соучастника о присоединяющейся преступной деятельности другого. Совершение преступления группой лиц в качестве квалифицирующего обстоятельства включено, в частности, в составы убийства (ч. 2 ст. 105 УК), умышленного причинения тяжкого и средней тяжести вреда здоровью (ч. 3 ст. 111, ч. 2 ст. 112 УК), изнасилования (ч. 2 ст. 131 УК), насильственных действий сексуального характера (ч. 2 ст. 132 УК), хулиганства (ч. 2 ст. 213 УК).

С. в п. по предварительному соглашению (квалифицированное соучастие) имеет место в тех случаях, когда несколько лиц договариваются о совместном преступлении заранее. Договоренность эта может касаться различных сторон криминальной деятельности: места, времени, способа, средств и орудий преступления, сокрытия его следов и пр. Субъективная связь и организованность здесь выше, чем в предыдущем виде, что говорит, как правило, о более высокой степени общественной опасности указанного вида С. в п. В ч. 2 ст. 35 УК выделяется такой вид группового криминального деяния, как совершение преступления группой лиц по предварительному сговору. Этот признак в качестве квалифицирующего обстоятельства включен во многие составы преступлений против жизни и здоровья, личной свободы, половой неприкосновенности и половой свободы, собственности, в сфере экономической деятельности, против общественной безопасности и общественного порядка и др.

Когда УК говорит о совершении преступления группой лиц по предварительному сговору, то он прямо не указывает, какая форма С. в п. ("простая" или "сложная") имеется в виду. Судебная практика исходит из того, что в таком преступлении его участники выступают в роли соисполнителей. Характерные для С. в п. в целом признаки здесь дополняются такими, как:

- а) непосредственное участие каждого из соучастников в выполнении действий, образующих объективную сторону конкретного состава преступления;
- б) знание каждым участником группового преступления, что наряду с ним в преступлении участвуют другие исполнители (соисполнители) и что их действия связаны с его собственными, а само преступление совершается совместными усилиями всех

участников.

Следует, однако, учесть, что при С. в п. с предварительным соглашением может иметь место не только соисполнительство, но и соучастие в тесном смысле слова (с распределением ролей). Однако это уже не будет считаться групповым преступлением.

Совершение преступления организованной группой, под которой понимается устойчивая группа лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений (ч. 3 ст. 35 УК), существенно повышает общественную опасность содеянного. Своеобразие организованной группы состоит в наличии признака устойчивости, означающего, что участников такой группы объединяет, как правило, цель систематического совместного совершения как тождественных, однородных, так и разнородных криминальных деяний в течение достаточно продолжительного времени. Такая группа предполагает предварительную организованность своих членов. Между которыми в процессе предварительного сговора устанавливаются более или менее прочные связи. Это дает возможность членам группы заранее согласовать основные моменты предполагаемого преступления, договориться о плане его совершения, разделении ролей участников, условиться о месте, времени, способах преступления и сокрытия его следов, предпринять определенные подготовительные действия и т. д. Организованная группа может состоять из соисполнителей, но чаще всего в процессе предварительного сговора между членами такой группы происходит распределение ролей и одни из них могут выступать в роли организаторов, другие – пособников, третьи – непосредственных исполнителей. Однако это техническое распределение ролей не влияет на юридическую оценку их действий. Все участники организованной группы признаются исполнителями и отвечают самостоятельно по соответствующей статье Особенной части УК.

Совершение преступления преступным сообществом (преступной организацией), под которыми понимаются сплоченная организованная группа (организация), созданная для совершения тяжких или особо тяжких преступлений, либо объединение организованных групп, созданное в тех же целях (ч. 4 ст. 35 УК), – наиболее опасный вид С. в п. Его именуют С. в п. особого рода (лат. *sui generis*).

Они характеризуются значительно более высокой степенью устойчивости организационных отношений и сплоченности лиц, их составляющих. Гораздо более сложной является и их внутренняя структура. Целью создания таких сообществ является, как правило, занятие длительной криминальной деятельностью (с акцентом на совершение тяжких и особо тяжких преступлений), которая планируется, управляется. В ходе ее подготовки и осуществления происходит распределение ролей, складываются устойчивые формы преступных связей, вырабатываются определенные методы и приемы криминальной деятельности, весьма важную роль играют организаторы (руководители), выполняющие функции управления.

Объединение организованных групп, созданное в целях совершения тяжких и особо тяжких преступлений, – это разновидность преступного сообщества, состоящего из относительно автономных устойчивых групп, которые созданы в качестве его структурных подразделений и объединены под общим руководством. Учитывая повышенную опасность преступных сообществ (преступных организаций), уголовно наказуем сам факт создания такого сообщества (организации), а равно руководство им или входящими в него структурными подразделениями, а также создание объединения организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп в целях разработки планов и условий для совершения тяжких и особо тяжких преступлений (ч. 1 ст. 210 УК). В соответствии с ч. 5 ст. 35 УК лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими, подлежит уголовной ответственности за их организацию и руководство ими в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК (например, по ч. 1 ст. 208, ч. 1 ст. 209, ч. 1 ст. 210), а также за все совершенные организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией) преступления, если они охватывались его умыслом. Другие

участники организованной группы или преступного сообщества (преступной организации) несут уголовную ответственность за участие в них в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК, а также за преступления, в подготовке или совершении которых они участвовали.

*Побегайло Э.Ф.*

## **Социалистическое право**

СОЦИАЛИСТИЧЕСКОЕ ПРАВО – самостоятельная система права, развивавшаяся в России (СССР) после Октябрьской революции и воспринятая после второй мировой войны другими коммунистическими государствами. Хотя С.п. включает в себе многие черты континентальной правовой системы в том числе сходные процессуальные начала и правовую методологию, но отличается от других правовых систем господством государственной собственности на средства производства, Политическим господством коммунистической партии. отрицанием различий между публичным и частным правом и подчеркиванием концепции права как силы, способствующей построению коммунистического общества.

Правовая система СССР была принципиальной моделью, которой следовали Монголия, Китай, страны Восточной Европы. Куба, Северная Корея, Вьетнам. Основой для построения С.п. служило русское дореволюционное право, вобравшее в себя черты византийского, римского, канонического права и подвергнутое сильному влиянию западноевропейских правовых традиций нового времени.

С.п. создало ряд новых правовых институтов. В сфере государственного строительства была создана так называемая республика советского типа, основывавшаяся на отсутствии разделения властей и тезисе о привлечении трудящихся к управлению государством. В СССР и большинстве других социалистических стран конституционно закреплялась однопартийная система.

В сфере хозяйственной жизни центральной категорией С.п. была социалистическая ("общенародная") собственность, выступавшая в государственной и кооперативной форме. За покушение на нее была установлена более строгая ответственность, чем за покушение на личную, «непроизводительную» собственность. Важной тенденцией было также появление концепции хозяйственного права, которое должно было регулировать хозяйственный оборот административными методами. Следуя установке В.И. Ленина, что для советского законодателя "не существует ничего частного", С.п. закрепляло глубокое вмешательство государства в сферу гражданских, семейных и трудовых отношений. Гражданское право с конца 1920-х гг. предельно ограничивало имущественные права граждан и почти полностью лишало их возможности получать доходы в несоциалистическом секторе хозяйствования. Частнопредпринимательская деятельность квалифицировалась как серьезное уголовное преступление. Семейное право основывалось на императивном методе регулирования. Имущественные отношения между супругами полностью выводились из сферы гражданского правового регулирования. Трудовое право также основывалось на почти исключительно императивном методе регулирования, отдавая безусловный приоритет интересам работника. Социалистическое уголовное право всегда отличалось суровостью, доходившей в периоды массовых репрессий до самой изуверской жестокости. Для советского уголовного права 1918 – начала 1950-х гг. было характерно отрицание фундаментальных принципов, выработанных западной цивилизацией.

Однако и в социалистической правовой системе имелись определенные положительные черты. Так, важным достижением С.п. было усиленное развитие права социального обеспечения, во многом предвосхитившее аналогичные процессы в западных правовых системах.

Начиная с середины 1980-х гг. вместе с развитием демократических реформ в СССР начинается быстрая трансформация С.п., отход его от прежних жестких принципов. Уже в 1986 г. разрешается индивидуальная трудовая деятельность, в 1989 г. рядом советских

ученых обосновывается идея "социалистического правового государства"; в 1990 г. признается не социалистическая собственность на средства производства, многопартийность, разделение властей. В течение 1991–1996 гг. на территории бывшего СССР, в Восточной Европе, Монголии происходит интенсивный демонтаж всего здания социалистической правовой системы и переход к общим принципам континентальной системы права. При этом в праве большинства постсоциалистических государств продолжают сохраняться многие институты и традиции С.п.

В настоящее время С.п. в своем чистом виде сохраняется только в Северной Корее. На Кубе предпринимаются отдельные попытки допустить частную инициативу в хозяйственной сфере, не отказываясь от общих принципов социалистической экономики. В Китае с 1979 г. и (в значительно меньшей степени) во Вьетнаме с 1986 г. при сохранении социалистической правовой системы допускается предпринимательская деятельность.

*Додонов В.Н.*

## **Социальная пенсия**

СОЦИАЛЬНАЯ ПЕНСИЯ – регулярная денежная выплата нетрудоспособным гражданам, по каким-либо причинам не имеющим права на трудовую пенсию. Возраст престарелых граждан, по достижении которого может быть назначена С.п., на 5 лет выше, чем для пенсионеров по старости: женщин – 60 лет, мужчин – 65 лет. С.п. устанавливается независимо от наличия трудового стажа. Престарелым гражданам С.п. назначается в твердой сумме, равной  $\frac{2}{3}$  минимального размера пенсии по старости. Работающим пенсионерам С.п. выплачивается в полной сумме.

В соответствии с Законом РФ от 19 февраля 1993 г. № 4520-1 "О государственных гарантиях и компенсациях для лиц, работающих и проживающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях" гражданам из числа малочисленных народов Севера С.п. назначаются: мужчинам – по достижении 55 лет, женщинам – по достижении 50 лет в размере минимальной пенсии по старости.

Кроме престарелых, С.п. могут получать инвалиды любой группы, а также ребенок-инвалид в возрасте до 16 лет. Инвалидам I группы, инвалидам с детства I и II групп, а также детям-инвалидам С.п. устанавливается в размере минимальной пенсии по старости, а инвалидам II группы (кроме инвалидов с детства) – в сумме  $\frac{2}{3}$  этого размера. Для инвалидов III группы размер С.п. составляет  $\frac{1}{2}$  минимальной пенсии по старости.

Помимо инвалидов и престарелых, С.п. устанавливаются детям в возрасте до 18 лет, потерявшим одного или обоих родителей, если родители не имели требуемого для назначения трудовой пенсии стажа. В этом случае С.п. назначается в размере минимальной пенсии по старости.

Право на С.п. имеют круглые сироты и дети умершей одинокой матери, которая назначается им в размере минимальной пенсии по старости.

На основании ФЗ РФ от 30 марта 1995 г. № 38-ФЗ "О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)" правом на С.п. в размере минимальной пенсии по старости обладают ВИЧ-инфицированные несовершеннолетние в возрасте до 18 лет.

По общему правилу надбавки к С.п. не начисляются. Исключение составляют только инвалиды с детства I группы, дети-инвалиды и несовершеннолетние ВИЧ-инфицированные, которым устанавливается надбавка на уход за пенсионером в размере минимальной пенсии по старости.

Лицам, проживающим в районах, где к заработной плате рабочих и служащих установлены коэффициенты, размеры С.п. определяются с применением соответствующего коэффициента.

*Лит.: Щербаков И.И.* Домашняя юридическая энциклопедия. Гл. «Пенсии». М., 1997.

*Щербаков И.И.*

## Социальное государство

СОЦИАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВО – характеристика (принцип), относящаяся к конституционно-правовому статусу государства, предполагающая конституционное гарантирование экономических и социальных прав и свобод человека и гражданина и соответствующие обязанности государства. Впервые социальный характер государства был провозглашен в Основном законе ФРГ 1949 г. Конституция РФ (ст. 7) провозглашает, что "РФ – социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека".

Из этого общего положения вытекают следующие конституционные обязанности РФ:

- а) охранять труд и здоровье людей;
- б) устанавливать минимальный гарантированный размер оплаты труда;
- в) обеспечивать государственную поддержку семье, материнству, отцовству и детству, инвалидам и пожилым гражданам;
- г) развивать систему социальных служб;
- д) устанавливать государственные пенсии, пособия и иные гарантии социальной защиты.

## Социальное обеспечение

СОЦИАЛЬНОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ – государственная система материального обеспечения и обслуживания граждан РФ в старости, при полной или частичной потере трудоспособности, потере кормильца, в случае болезни, а также семей, в которых есть дети.

Право на С.о. закреплено в Конституции РФ, ст. 7 которой провозгласила, что РФ является социальным государством. В развитие этого положения ст. 39 Конституции РФ гарантирует каждому С.о. по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей и в иных случаях, установленных законом. Законом также устанавливаются государственные пенсии и социальные пособия. Поощряются добровольное социальное страхование, создание дополнительных форм С.о. и благотворительность.

Закрепленные в Конституции РФ гарантии С.о. соответствуют положениям основных международно-правовых актов; Всеобщей декларации прав человека; Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах; Конвенции о правах ребенка.

С.о. осуществляется в различных организационно-правовых формах, основной из которых является государственное социальное страхование. С.о. может также производиться за счет прямых ассигнований из федерального бюджета и бюджетов субъектов РФ.

Основными видами С.о. в РФ являются:

- обеспечение граждан РФ различными видами пособий по временной нетрудоспособности (в случае болезни или увечья, ухода за больным членом семьи, санаторно-курортного лечения и др.), а также женщин пособиями по беременности и родам;
- государственное пенсионное обеспечение;
- содержание и обслуживание пожилых и нетрудоспособных граждан в специально созданных для них домах-интернатах;
- обеспечение инвалидов протезно-ортопедическими изделиями и средствами передвижения (колясками, автомобилями);
- содержание и воспитание детей в детских домах, интернатах и других учреждениях;
- социальная и трудовая реабилитация инвалидов;
- санаторно-курортное и лекарственное обеспечение населения;
- социальное обслуживание на дому и др.

В настоящее время принципами С.о. являются:

- а) всеобщность;

- б) доступность;
- в) всесторонность и многообразие видов, в размерах, соответствующих сложившемуся уровню экономики;
- г) осуществление С.о. за счет специальных фондов.

Функции по С.о. выполняют различные государственные органы, министерства, ведомства, отдельные учреждения и организации. Государственные органы С.о. выплачивают пенсии и пособия, в их ведении находятся различные учреждения С.о. (дома-интернаты, учебные заведения для инвалидов, медико-социальные экспертные комиссии, службы социальной помощи и др.), протезная промышленность.

Отдельные функции по С.о. выполняют:

- специальные министерства (ведомства) и их органы, организации и учреждения на местах по профессиональному обучению и трудоустройству инвалидов, созданию для них специальных рабочих мест;

- органы здравоохранения и просвещения по содержанию и воспитанию детей и т. д.

Профсоюзы как представительные органы работников также обладают определенными функциями в сфере С.о.:

- право на участие в формировании социальных программ, направленных на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека;

- право на участие в разработке мер по социальной защите работников, определении основных критериев жизненного уровня, размеров индексации заработной платы, пенсий, пособий, стипендий и компенсаций в зависимости от изменения индекса цен;

- осуществление контроля за соблюдением законодательства в сфере социальной защиты работников) и некоторыми другими (ФЗ РФ от 12 января 1996 г. № 10-ФЗ "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности") (см. также *Пенсия по старости, Пенсия по инвалидности, Пенсия по случаю потери кормильца*).

В зарубежных странах С.о., как правило, представлено тремя системами: социальным страхованием, государственным вспомоществованием и системой «универсального» обеспечения.

Социальное страхование как наиболее распространенная система С.о. состоит в удержании (обязательном) страховых взносов из заработной платы наемных работников и в предоставлении права на пенсию и пособие независимо от материального положения семьи застрахованного при наличии необходимого страхового стажа, возраста и некоторых других условий. Государственное вспомоществование выплачивается из средств государственного бюджета и только работникам, лишившимся заработка из-за нетрудоспособности или безработицы и не имеющим средств к существованию.

"Универсальная" система, в основном в сфере пенсионного обеспечения, функционирует в Скандинавских странах (Норвегия, Исландия), а также в Канаде и Финляндии. Право на пенсию имеют все граждане, достигшие пенсионного возраста, ставшие инвалидами или потерявшие кормильца. В Швеции эта система существует в несколько-модифицированном виде, так как граждане получают пенсию как минимум из трех разных источников (национальная базовая пенсия, которая предоставляется по признаку проживания в данной стране; национальная дополнительная пенсия и договорная трудовая пенсия, основанные на принципе компенсации за утрату дохода). Возраст выхода на пенсию составляет 65 лет и одинаков для мужчин и женщин. Применяется метод поэтапного выхода на пенсию, т. е. постепенного перехода работников в возрасте 60–64 лет от полной занятости к прекращению трудовой деятельности. Взносы на подавляющее число видов социального страхования, в том числе и на национальные пенсии, выплачиваются работодателем. Тарифы взносов для различных видов пенсий рассчитываются отдельно.

Лит.:

Сулейманова Г.В. Социальное обеспечение и социальное страхование. Экспертное бюро, 1997;

Комментарий к Конституции Российской Федерации. М., 1996;

Социальное обеспечение в зарубежных странах. М. 1989;

## Социальное обслуживание

СОЦИАЛЬНОЕ ОБСЛУЖИВАНИЕ – деятельность по социальной поддержке, оказанию социально-бытовых, социально-медицинских, психолого-педагогических, социально-правовых услуг и материальной помощи, проведению социальной адаптации и реабилитации граждан, находящихся в трудной жизненной ситуации.

С.о. основывается на следующих принципах:

- а) адресность;
- б) доступность;
- в) добровольность;
- г) гуманность;
- д) приоритетность предоставления социальных услуг несовершеннолетним, находящимся в трудной жизненной ситуации;
- е) конфиденциальность;
- ж) профилактическая направленность.

С.о. включает в себя совокупность социальных услуг (уход, организацию питания, содействие в получении медицинской, правовой, социально-психологической и натуральных видов помощи, помощь в профессиональной подготовке, трудоустройстве, организации досуга, содействие в организации ритуальных услуг и др.), которые предоставляются гражданам на дому или в учреждениях С.о. независимо от форм собственности.

Федеральный перечень гарантированных государством социальных услуг определяется Правительством РФ и ежегодно пересматривается; при этом сокращение их объема не допускается. На его основе устанавливается территориальный перечень, утверждаемый органом исполнительной власти субъекта РФ.

Одно из основных направлений С.о. в РФ – С.о. граждан пожилого возраста и инвалидов. Основным актом, регулирующим С.о. этих категорий населения, является ФЗ РФ от 2 августа 1995 г. № 122-ФЗ "О социальном обслуживании граждан пожилого возраста и инвалидов".

С.о. граждан пожилого возраста – и инвалидов осуществляется в форме:

- а) С.о. на дому, включая социально-медицинское обслуживание;
- б) полустационарное С.о. в отделениях дневного (ночного) пребывания учреждений С.о.;
- в) стационарное С.о. в стационарных учреждениях С.о.;
- г) срочное С.о.;
- д) социально-консультативная помощь.

Правом на С.о., осуществляемое в государственном, муниципальном и негосударственном секторах системы С.о., обладают граждане пожилого возраста (женщины – старше 55 лет, мужчины – старше 60 лет) и инвалиды (в том числе дети-инвалиды), нуждающиеся в постоянной или временной посторонней помощи в связи с частичной или полной утратой возможности самостоятельно удовлетворять свои основные жизненные потребности вследствие ограничения способности к самообслуживанию и (или) передвижению.

С.о. граждан пожилого возраста и инвалидов осуществляется социальными службами при условии их обращения либо обращения их опекуна, попечителя, другого представителя, органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественного объединения как бесплатно, так и за плату (см. также *Социальные службы* ).

Щербаков И.И.

## Социальное страхование

СОЦИАЛЬНОЕ СТРАХОВАНИЕ – одна из основных форм социального обеспечения; государственная система материального обеспечения работников в старости, в случае временной или постоянной утраты трудоспособности, членов семей работников (в случае потери кормильца), а также охраны здоровья работников и членов их семей. Государственное С.с. осуществляется за счет специальных фондов, которые образуются из обязательных взносов работодателей и в некоторых случаях работников, а также дотаций из федерального бюджета на материальное обеспечение работников и членов их семей. Глава XVI КЗоТ "Государственное социальное страхование" устанавливает, что все работники подлежат обязательному государственному С.с. Неуплата работодателями взносов на государственное С.с. не лишает работников права на обеспечение. За счет средств государственного С.с. Размер страховых взносов и порядок их уплаты устанавливается законом.

Двумя основными функциями государственного С.с. являются:

а) материальное обеспечение работников и членов их семей в предусмотренных законом случаях;

б) всемерная охрана здоровья работников и их семей.

В свою очередь функции государственного С.с. определяются его видами.

Обеспечение по государственному С.с. принято подразделять на:

а) денежные выплаты;

б) материальные блага и услуги.

В первую группу выделяют денежные выплаты в виде пенсий и пособий. В соответствии со ст. 238 КЗоТ работники и в соответствующих случаях их семьи обеспечиваются за счет средств государственного С.с. пособиями по временной нетрудоспособности, а женщины, кроме того, – пособиями по беременности и родам, а также единовременным пособием за постановку на учет в медицинских учреждениях в ранние сроки беременности; пособиями по уходу за ребенком до достижения им установленного возраста; пособиями по случаю рождения ребенка; пенсиями по старости, по инвалидности и по случаю потери кормильца, а также пенсиями за выслугу лет. В случае смерти работника или члена его семьи за счет средств государственного С.с. выдается пособие на погребение.

Во вторую группу входят средства государственного С.с., направляемые на проведение оздоровительно-профилактических мероприятий: на оплату санаторно-курортного лечения, отдыха, лечебного (диетического) питания работников, содержание оздоровительных учреждений для их детей и другие мероприятия по государственному С.с.

Средствами государственного С.с. РФ управляет Фонд социального страхования РФ – специализированное финансово-кредитное учреждение при Правительстве РФ. Денежные средства Фонда не входят в состав бюджетов соответствующих уровней, других фондов и изъятию не подлежат. Бюджет Фонда и отчет о его исполнении утверждаются ФЗ РФ.

Средства Фонда образуются за счет:

– страховых взносов работодателей;

– страховых взносов граждан, занимающихся индивидуальной трудовой деятельностью и обязанных уплачивать взносы на С.с. в соответствии с законодательством;

– страховых взносов граждан, осуществляющих трудовую деятельность на иных условиях и имеющих право на обеспечение по государственному С.с., установленному для работников, при условии уплаты ими страховых взносов в Фонд;

– доходов от инвестирования части временно свободных средств Фонда в ликвидные государственные ценные бумаги и банковские вклады;

– добровольных взносов граждан и юридических лиц;

– поступления иных финансовых средств, не запрещенных законодательством;

– ассигнований из республиканского бюджета РФ на покрытие расходов, связанных с предоставлением льгот (пособий и компенсаций) лицам, пострадавшим вследствие чернойбыльской катастрофы или радиационных аварий на других атомных объектах



гражданского или военного назначения и их последствий и др.

*Щербаков И.И.*

## **Социальные права человека**

**СОЦИАЛЬНЫЕ ПРАВА ЧЕЛОВЕКА** – совокупность конституционных прав человека (или только граждан конкретного государства), дающих ему возможность претендовать на получение от государства (при определенных условиях) определенных материальных благ. Обычно к С.п.ч. относятся право на социальное обеспечение, право на образование, право на охрану здоровья и медицинскую помощь, право на жилище, особые права детей и права инвалидов. С.п.ч. закреплены на конституционном уровне далеко не во всех странах мира. В некоторых развитых демократических, а также развивающихся странах С.п.ч. стали провозглашаться на конституционном уровне в период после второй мировой войны, однако, как правило, без признания возможности их судебной защиты. В РФ С.п.ч. закрепляются в ст. 38–41 и 43 Конституции РФ.

## **Социальные службы**

**СОЦИАЛЬНЫЕ СЛУЖБЫ** – предприятия и учреждения независимо от форм собственности, предоставляющие социальные услуги, а также граждане, занимающиеся предпринимательской деятельностью по социальному обслуживанию населения без образования юридического лица. Деятельность С.с. определяется и регулируется ФЗ РФ от 10 декабря 1995 г. № 195-ФЗ "Об основах социального обслуживания населения в Российской Федерации", постановлением Правительства РФ от 24 июня 1996 г. № 739 "О предоставлении бесплатного социального обслуживания и платных социальных услуг государственными социальными службами" и постановлением Правительства РФ от 15 апреля 1996 г. № 473 "О порядке и условиях оплаты социальных услуг, предоставляемых гражданам пожилого возраста и инвалидам государственными и муниципальными учреждениями социального обслуживания".

Систему С.с. принято подразделять на государственную, муниципальную и частную.

Учреждениями социального обслуживания независимо от форм собственности являются:

- а) комплексные центры социального обслуживания населения;
- б) территориальные центры социальной помощи семье и детям;
- в) центры социального обслуживания;
- г) социально-реабилитационные центры для несовершеннолетних;
- д) центры помощи детям, оставшимся без попечения родителей;
- е) социальные приюты для детей и подростков;
- ж) центры психолого-педагогической помощи населению;
- з) центры экстренной психологической помощи по телефону;
- и) центры (отделения) социальной помощи на дому;
- к) дома ночного пребывания;
- л) специальные дома для одиноких престарелых;
- м) стационарные учреждения социального обслуживания (дома-интернаты для престарелых и инвалидов, психоневрологические интернаты, детские дома-интернаты для умственно отсталых детей, дома-интернаты для детей с физическими недостатками);
- н) геронтологические центры;
- о) иные учреждения, предоставляющие социальные услуги.

Порядок создания, деятельности, реорганизации и ликвидации учреждений и предприятий социального обслуживания независимо от форм собственности регулируется гражданским законодательством РФ.

Деятельность С.с. (за исключением государственных и муниципальных учреждений

социального обслуживания), а также граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью по социальному обслуживанию населения без образования юридического лица, осуществляется на основании лицензии, выданной органами исполнительной власти субъектов РФ. в порядке, установленном Правительством РФ.

Бесплатное социальное обслуживание предоставляется:

а) гражданам, не способным к самообслуживанию в связи с преклонным возрастом, болезнью, инвалидностью, не имеющим родственников, которые могут обеспечить им помощь и уход, – если среднедушевой доход этих граждан ниже прожиточного минимума, установленного для региона, в котором они проживают;

б) гражданам, находящимся в трудной жизненной ситуации в связи с безработицей, стихийными бедствиями, катастрофами, пострадавшим в результате вооруженных и межэтнических конфликтов;

в) несовершеннолетним в связи с инвалидностью, болезнью, сиротством, безнадзорностью, малообеспеченностью, конфликтами и жестоким обращением в семье и т. п.

При оказании платных социальных услуг государственные С.с. заключают с гражданами или их законными представителями соответствующий договор (на основе примерного).

В соответствии с законодательством РФ учреждения социального обслуживания имеют право вести предпринимательскую деятельность (при льготном налогообложении), если это служит достижению целей, ради которых они созданы.

*Щербаков И.И.*

## **Социологическая школа в уголовном праве**

СОЦИОЛОГИЧЕСКАЯ ШКОЛА В УГОЛОВНОМ ПРАВЕ – сформировалась в последней четверти XIX в. почти одновременно с антропологической школой уголовного права и была тесно с нею связана. Странники обеих школ выступали с критикой разработанных в рамках «классической» школы основных принципов и институтов уголовного права и процесса, которые нашли свое воплощение в уголовном законодательстве стран Запада. Объяснения причин преступности, предлагавшиеся сторонниками С.ш. в у.п., включили многие из положений, выдвинутых «антропологами». а предложения сторонников обеих школ в сфере реформы уголовного законодательства во многом совпадали, хотя и в этой области меры, предлагаемые "социологами", отличались значительно большим разнообразием. Нередко обе школы рассматривались как единая "позитивная школа уголовного права", а ныне признаются одним "антрополого-социологическим направлением".

Ведущими теоретиками С.ш. в у.п. были германский криминалист Ф.Лист, бельгийский – А. Принс и голландский – Ж. Ван Гамель. К этой школе примыкали французские социологи и криминалисты (Г. Гард, А. Лакассань и др.), сосредоточившие свое внимание на проблемах причин преступности. Со временем на позиции «социологов» перешли и некоторые "антропологи": наиболее известный из них – Э. Ферри. Странники С.ш. в у.п. были как в странах Западной Европы, так и в США, Японии, России нар.

С.ш. в у.п. включала сторонников весьма различных подходов к трактовке причин преступности и к выработке программ реформирования традиционных принципов и институтов уголовного права и процесса. Общеизвестным положением С.ш. в у.п. было учение о так называемых "факторах преступности". Преступление, с позиций «социологов», представляет собой результат взаимодействия трех групп факторов: индивидуальных (к ним относятся физические данные и психические свойства личности, возраст, пол, семейное положение и др.), физических (географические, климатические и почвенные условия, времена года и т. п.) и социальных (принадлежность к той или иной социальной группе, род занятий, условия жизни в городе или деревне, жилищные условия, влияние на преступность

безработицы, алкоголизма, проституции и т. д.).

Некоторые «социологи» рассматривали преступность как результат взаимодействия двух групп факторов: индивидуальных и социальных, поскольку они считали, что погодные условия и прочие физические факторы влияют на преступность лишь опосредованно, через индивидуальные или социальные факторы. При этом решающее значение «социологи» в отличие от «антропологов» придавали факторам социального плана. Со временем отдельные «социологи» открывали все новые и новые факторы преступности этой категории (например, устанавливалась зависимость числа совершенных преступлений от колебаний цен на хлеб или другие продукты первой необходимости).

Перечисление многочисленных социальных факторов преступности, число которых измерялось десятками и которые обычно трактовались как якобы равнозначные по своему воздействию на преступность, по существу заменяло ответ на вопрос, каковы все же решающие, коренные причины преступности как социального явления. Вместе с тем «социологи» игнорировали сложнейший процесс формирования преступного поведения, участие в нем сознания человека.

По вопросу о причинах преступности обнаружились весьма серьезные расхождения между сторонниками различных течений внутри С.ш. в у.п. В частности, представители так называемого "левого крыла" этой школы, по большей части «умеренные» социалисты по своим убеждениям (итальянцы Турати и Колаянни, голландец Бонгер), выдвигали на первый план значение экономических факторов преступности и в отличие от большинства «социологов» полностью отрицали влияние «антропологических» факторов.

Сторонники различных течений внутри С.ш. в у.п. предлагали и свои системы мер по предупреждению преступности. В большинстве случаев такие меры носили весьма ограниченный характер.

В частности, программа, предложенная Принсом, занимавшим пост генерального инспектора бельгийских тюрем, предусматривала учреждение бирж труда, содействие эмиграции, покровительство брошенным детям, заботу о стариках, больных и инвалидах, возложение на местные общины заботы о бедных и т. п. В программе, предложенной Лакассанем, говорилось о воздействии на среду, способствующую появлению преступников (он называл ее бульоном, в который попадает микроб), путем так называемой "социальной профилактики", а именно посредством борьбы с нищетой, алкоголизмом, распространением сифилиса и туберкулеза и т. п. Наконец, некоторые «социологи» предлагали разработать систему мер, непосредственно направленных на превенцию определенных категорий преступлений: например, организацию публичных работ в голодные годы или холодные зимы как средство против воровства, «правильную» организацию проституции как средство против половых преступлений.

Важнейшее место в учении С.ш. в у.п. наряду с теорией факторов преступности занимал тезис о лицах, находящихся в "опасном состоянии". Согласно этому тезису существуют определенные категории людей, чья личность под влиянием факторов преступности оказалась в "опасном состоянии", а поскольку эти лица представляют угрозу для "безопасности общества", оно должно постараться выявить их до того, как они совершат преступление, и заранее «обезвредить». Эту же идею отстаивали и многие представители антропологической школы, однако на первое место у них выступали лица, обнаружившие наследственную предрасположенность к преступной деятельности.

В свою очередь сторонники различных течений в С.ш. в у.п. по-разному отвечали на вопрос, кого именно следует относить к лицам, находящимся в таком состоянии. Например, французский криминалист Гарро относил к ним три категории лиц:

– те, кто опасен в силу своего психического состояния (сумасшедшие и полусумасшедшие);

– те, кто опасен в силу своих предшествующих судимостей (рецидивисты), и, наконец,

– те, кто опасен в силу своего образа жизни (бродяги, нищие, сутенеры, жулики).

Идея "опасного состояния", поскольку она допускала возможность применения

репрессии к лицам, не совершившим преступления, разделялась не всеми сторонниками С.ш. в у.п. В частности, от нее решительно отмежевались те, кто примыкал к "левому крылу" этой школы.

Исходя из концепции "опасного состояния личности", большинство «социологов», как и «антропологи», требовали осуществить реформу уголовного права и процесса, построенных на принципах «классической» школы: они объявили их безнадежно устаревшими и не соответствующими реальным условиям борьбы с преступностью. В противоположность «классикам» они требовали перенести центр тяжести уголовной репрессии с «деяния» на "деятеля", считая, что отныне основания и пределы уголовной ответственности должны определяться не характером и тяжестью совершенного деяния, а тем, каково состояние личности «настоящего» или «будущего» преступника. При такой постановке вопроса факт совершения кем-либо преступного акта выступал лишь в качестве «симптома» опасного состояния личности.

В работах сторонников различных течений внутри С.ш. в у.п. предлагалось заменить традиционную классификацию составов преступления различными классификациями преступников в зависимости либо от степени опасности личности, либо от причин, породивших ее "опасное состояние". В частности, некоторые «социологи» предлагали разделить всех преступников на две большие группы: «случайных» (совершивших преступление в силу внешних причин) и «хронических» (совершивших его в силу глубоко укоренившихся свойств личности), и первых из них судить по УК и пытаться исправить, а вторых постараться «обезвредить», не считаясь с тем, какую именно статью особенной части УК они нарушили. Нередко предлагавшиеся «социологами» классификации преступников носили компромиссный, «биосоциологический» характер: в них предлагалось выделять «прирожденных» преступников, опасных душевнобольных, «привычных» преступников-рецидивистов, лиц, совершивших преступления "по страсти" или в результате неблагоприятной жизненной ситуации.

Сторонники С.ш. в у.п. отвергали «классический» принцип индивидуальной вины правонарушителя, степень которой, по их утверждению, не подлежит точному измерению, хотя закон и требует этого от суда. Для них гораздо важнее была степень «потенциальной» опасности, которую представляла собой личность преступника. Отвергая принцип вины, «социологи» предлагали отказаться и от иных традиционных институтов общей части уголовного права: соучастия, покушения на преступление и др., и отныне не обращать внимания на различия между видами соучастников или стадиями преступной деятельности, поскольку, скажем, преступление, не удавшееся по чистой случайности, обнаруживает такую же степень «опасности» правонарушителя, что и оконченное преступление, а пособник порою оказывается значительно опаснее непосредственного исполнителя.

Традиционную систему уголовных наказаний, назначаемых виновному в зависимости от тяжести совершенного им преступления, "социологи" предлагали заменить или дополнить системой "мер безопасности", имеющих целью защиту общества от преступников. В частности, к преступникам-рецидивистам, даже совершившим незначительные преступления, они предлагали применять особые "меры безопасности" в виде продленных сроков тюремного заключения или пожизненной ссылки, чтобы гарантировать общество от новых преступных посягательств с их стороны.

Радикальным реформам «социологи» предлагали подвергнуть и систему уголовного процесса, сложившуюся в странах с демократическими режимами. Они считали необходимым отказаться от общепринятого состава суда и от традиционных форм судебного разбирательства и назначения наказаний. Основанием для такого рода требований служил значительный рост преступности в последней четверти XIX в. и обнаружившаяся неспособность государственных органов справиться с ним в рамках традиционных норм уголовного права и процесса. Согласно предложениям «социологов» состоящий из профессиональных судей и присяжных заседателей суд должен был быть заменен комиссией экспертов, способных оценить степень "социальной опасности" подозреваемого. Такими

экспертами предлагалось считать социологов, психологов, психиатров, специалистов в области пенитенциарии, но никак не юристов.

Взглядам сторонников С.ш. в у.п. соответствовала система "неопределенных приговоров", которая начала применяться в США в 70-х гг. XIX в. (ныне она лежит в основе действующих там правил назначения наказаний). По этой системе суд должен предписывать только минимальные или максимальные сроки лишения свободы, либо и те и другие, а отпускать заключенного на свободу должна была лишь соответствующая комиссия при условии, что он больше не представляет "угрозу для общества". В частности, голландский криминалист Ван Гамель считал, что «неисправившихся» заключенных ни при каких обстоятельствах нельзя отпускать на свободу.

Наряду с требованиями, направленными на усиление репрессий, сторонники С.ш. в у.п. предложили и целый ряд мер гуманного характера: введение судов по делам несовершеннолетних, широкое применение условного осуждения и условного досрочного освобождения, отказ от краткосрочных тюремных приговоров как результат признания вредного воздействия тюрем. Реализация предложенных мер должна была сделать уголовную репрессию более гибкой, эффективной и в то же время "экономной".

Многие из указанных мер гуманного характера со временем нашли отражение в законодательной практике государств Европы и США. Напротив, идеи "опасного состояния" личности, применения "мер безопасности" и другие концепции С.ш. в у.п., призванные разрушить традиционные институты уголовного права, первоначально нашли отражение в законодательстве лишь тех государств, которые не отличались суровым политическим режимом. В частности, УК Норвегии 1902 г. допускал возможность признания осужденного "особенно опасным" для общества или граждан и разрешал содержать его в тюрьме после отбытия наказания еще в течение 15 лет. Аналогичные положения были включены в УК Дании 1930 г. и в УК ряда латиноамериканских государств (УК Кубы 1935 г. получил название Кодекса социальной защиты).

Сторонниками С.ш. в у.п. в 1889 г. был создан Международный союз криминалистов (МСК), конгрессы которого проводились до первой мировой войны, а с 1924 г. возобновились и продолжают проводиться под эгидой Международной ассоциации уголовного права (МАУП), объединяющей криминалистов из многих стран мира. С 1881 г. издается основанный сторонниками С.ш. в у.п.: во главе с Листом "Журнал общей уголовно-правовой науки" – ныне одно из наиболее авторитетных изданий в области уголовного права и сравнительного правоведения. Как и конгрессы МАУП, публикации этого журнала свидетельствуют о том, что взгляды большинства современных криминалистов трудно отнести к какой-либо определенной школе, в уголовном праве.

В конце XIX – начале XX в. С.ш. в у.п. насчитывала немало сторонников в России. Труды некоторых из них (Духовского, Фойницкого) даже несколько опередили первые публикации «социологов» на Западе.

Влияние идей С.ш. в у.п. сказалось и на первых этапах развития советского уголовного законодательства. Так, в "Руководящих началах по уголовному праву" 1919 г. решающее значение придавалось не тяжести совершенного преступления, а опасности преступника. В "Основных началах уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик" 1924 г. и в последующих законодательных актах, изданных до 1934 г., вместо «наказания» использовался термин "меры социальной защиты". Возвращение к термину «наказание» сопровождалось лишь усилением репрессий и произвола карательных органов.

**Лит.:**

*Герцензон А.А.* Введение в советскую криминологию. М., 1965;

*Остроумов С.С.* Преступность и ее причины в дореволюционной России. М., 1970;

*Решетников Ф.М.* «Классическая» Школа и антрополого-социологическое направление в уголовном праве. М., 1985.

*Решетников Ф.М.*

**СОЦИОЛОГИЧЕСКАЯ ЮРИСПРУДЕНЦИЯ** (социологическая школа права) – направление в современной теории права. Формирование С.ю. началось на исходе XIX в., когда социология выделилась в самостоятельную отрасль знаний и ее методы получили распространение в общественных дисциплинах. Социологические теории права складывались двумя путями: с одной стороны, путем создания правовых концепций в рамках общей социологии, а с другой – в результате применения социологических понятий и методов в области юридических наук. Современные исследователи проводят поэтому различие между социологией права и С.ю.

В состав социологии права обычно включают учения, созданные как социологами, так и юристами. Крупнейшие социологи XX в. – М. Вебер, Т. Парсонс. Ж. Гурвич, Н. Луман и др. – активно разрабатывали проблемы истории и теории права (некоторые из них, как, например, М. Вебер, были юристами по образованию) и выдвинули оригинальные правовые доктрины. Термин "С.ю." употребляется в более узком смысле – для обозначения социологически ориентированных концепций, созданных представителями юридической науки. Родоначальниками С.ю. являлись: в Германии – Р. фон Иеринг (1818–1892), во Франции – Л. Дюги (1859–1928) и М. Ориу (1856–1929), в России – М.М. Ковалевский (1851–1916) и С.А. Муромцев (1850–1910).

С.ю. сложилась в полемике с позитивизмом юридическим. Критикуя принципы формально-догматической юриспруденции (Иеринг назвал ее "юриспруденцией понятий"), сторонники социологического направления подчеркивали недостаточность нормативного подхода к праву. Они рассматривали общество как целостный организм, все части которого подчинены единым законам, и призывали изучать право во взаимодействии с другими элементами социальной системы. Последователи С.ю. противопоставили концепциям юридического позитивизма понимание права как «живого», динамичного правопорядка.

Конкретно-социологические исследования права одним из первых начал проводить австрийский юрист Е. Эрлих (1862–1922). Став профессором университета в Черновцах, он организовал "семинар по изучению живого права", участники которого занимались анкетированием населения и анализом документов (главным образом гражданско-правовых договоров) с целью обобщения юридической практики. Эти исследования показали, что реальные правовые отношения нередко расходятся с предписаниями закона. Для вынесения решения по конкретному делу, полагал Эрлих, юристу необходимо знать не только законодательство, но и "живое право", действующее в общественных союзах – в семье, коммерческих объединениях, ассоциациях и т. п. При обнаружении пробела в законе судье предлагалось руководствоваться нормами "живого права".

Свои наблюдения и выводы Эрлих подытожил в книге "Основы социологии права" (1913), которая считается первым учебником по юридической социологии на немецком языке. Концепция Эрлиха положила начало формированию школы "свободного права" в немецкой юриспруденции (Г. Канторович, Э. Фукс и др.).

В теоретическом обосновании С.ю. видную роль сыграл американский юрист Р. Паунд (1870–1964), на протяжении многих лет бывший деканом Гарвардской школы права. Он изложил свое учение в работах "Введение в философию права" (1922), "Право и мораль" (1924), "Социальный контроль посредством права" (1942), содержание которых обобщил в 5-томной «Юриспруденции» (1959). Следуя философии прагматизма, требующей оценки теоретических положений с точки зрения их практической пользы, Паунд выступал за то, чтобы юристы не ограничивались изучением "права в книгах" и обратились к анализу "права в действии". Юридическая наука, считал он, призвана показать, как право реально функционирует и влияет на поведение людей. Противопоставление "права в книгах" и "права в действии" со временем стало лозунгом всей прагматистской юриспруденции в США.

Социологическая направленность концепции Паунда наиболее ярко проявилась в трактовке права как формы социального контроля (это понятие он заимствовал у социолога Э. Росса). Согласно Паунду, право является одним из способов контроля за поведением

членов общества наряду с религией, моралью, обычаями, домашним воспитанием и др. Такой подход ориентировал юридическую науку на изучение права в контексте социальных отношений, требовал учитывать взаимодействие правовых норм с иными регуляторами общественной жизни.

Юридическая социология первой половины XX в. испытала влияние со стороны психологических концепций права (особенно идей Л.И. Петражицкого) и правового «реализма» (К. Ллевеллин, Дж. Фрэнк, В. Кук и др.). Современные исследователи расходятся в характеристике этих направлений. В одних работах психологические теории и «реализм» рассматриваются как ответвления социологии права, в других – как самостоятельные течения правовой мысли. Новейшие социологические концепции права в Западной Европе и США содержат положения, воспринятые из этнологии, общей теории систем, философии постмодернизма.

В нашей стране развитие теоретических исследований по социологии права было прервано в начале 30-х гг. и возобновилось лишь в 70-е гг.

Лит.:

*Кудрявцев В.Н., Казимирчук В.П.* Современная социология права. М., 1995;

*Карбонье Ж.* Юридическая социология. М., 1986;

*Казмер М.Э.* Социологическое направление в русской дореволюционной правовой мысли. Рига, 1983;

*Cotterrell R.* The Sociology of Law. L, 1984;

Dictionnaire encyclo-pédique de Théorie et de Sociologie du Droit/Sous la dir. de A.-J. Arnaud. P. - Bruxelles. 1988 (этимология терминов, обширная библиография);

Sociologische Jurisprudenz und realistische Theorien des Rechts/Hrsg. von E. Kamenka et al. Berlin, 1986.

*Воротилин Е.А.*

## **Союз Беларуси и России (СБР)**

СОЮЗ БЕЛАРУСИ И РОССИИ (СБР) – межгосударственное интеграционное объединение, обладающее международной правосубъектностью в рамках предоставленных ему полномочий, образованное РФ и Республикой Беларусь (РБ) 2 апреля 1997 г.

Первоначальное выделение в рамках Содружества Независимых, Государств глубоко интегрированной политически и экономически общности двух государств произошло 2 апреля 1996 г., когда был заключен Договор об образовании Сообщества Беларуси и России. При этом стороны опирались как на объективное единство их исторической судьбы, так и на волю народов к дальнейшему сближению, выраженную в итогах майского референдума в Беларуси и в октябрьских (1995) решениях палат ФС. Органы Сообщества (Высший Совет, Исполнительный Комитет, Парламентское Собрание) предприняли усилия по объединению социально-экономических потенциалов двух государств, функционированию единого таможенного пространства. Было начато создание межгосударственных структур с едиными органами управления, в том числе – Таможенный комитет, Пограничная служба, Гидрометеорологический комитет Сообщества.

В январе-марте 1997 г. совместная рабочая группа разработала проект Договора о СБР. Однако в результате серьезного политического противодействия согласованный и парафированный документ был разделен на проект небольшого Договора (подписан 2 апреля 1997 г.) и проект Устава Союза. Уточненный переговорными группами по результатам всенародного обсуждения Устав был подписан в Москве 23 мая 1997 г. ФЗ РФ от 10 июня 1997 г. № 89-ФЗ "О ратификации Договора о Союзе Беларуси и Устава Союза Беларуси и России" был принят ГД и одобрен СФ.

Договором и Уставом определены задачи Союза:

- а) обеспечение прав граждан государств-участников Союза;
- б) обеспечение равенства прав граждан Союза в получении всех видов образования и медицинской помощи, трудоустройстве, оплате труда и других областях;
- в) принятие правовых актов Союза; создание правовой системы Союза; согласование

действий в процессе развития законодательства государств-участников;

- г) создание и регулирование общего рынка в области энергетики, транспорта и связи;
- д) обеспечение свободного перемещения товаров, услуг, капиталов, рабочей силы в пределах границ Союза;
- е) проведение единой таможенной политики, включая обеспечение единства управления таможенным делом;
- ж) обеспечение благоприятных условий для функционирования единого научного, технологического и информационного пространства, проведения согласованной структурной политики, реализация совместных научных и технологических программ;
- з) обеспечение единого подхода в правовом регулировании интеллектуальной собственности;
- и) координация деятельности в сфере валютного регулирования;
- к) введение единых стандартов, правил бухгалтерского учета; ведение единой статистики;
- л) разработка, утверждение и исполнение бюджета Союза;
- м) использование имущества Союза;
- н) контроль за исполнением принятых решений, включая исполнение бюджета Союза;
- о) введение символики Союза.

Кроме того, государства-участники Союза условились принимать согласованные решения по следующим вопросам:

- а) разработка и осуществление совместных программ в экономической, социальной, экологической и культурной областях;
- б) организация взаимодействия государств-участников Союза в области внешней политики по вопросам, представляющим взаимный интерес;
- в) координация внешнеэкономической политики, в том числе в отношении товаров и услуг, перемещаемых через таможенную границу Союза, включая лицензирование, регулирование цен и иные меры нетарифного регулирования, установление ставок ввозных и вывозных пошлин и размеров иных таможенных платежей (включая акцизы), других налогов, связанных с внешнеэкономической деятельностью, а также согласованного механизма их применения;
- г) обеспечение коллективной безопасности;
- д) взаимодействие в обеспечении территориальной неприкосновенности и охраны;
- е) обеспечение борьбы с организованной преступностью, коррупцией, терроризмом и другими видами преступлений;
- ж) формирование согласованных правовых основ экономического, социально-культурного развития, унификация правового режима создания и деятельности юридических лиц;
- з) выработка единых подходов при определении мер социальной защиты, охраны труда, социального страхования, пенсионного обеспечения;
- и) унификация денежно-кредитных, бюджетных и валютных систем, финансовых рынков, согласование основ антимонопольного, налогового и инвестиционного законодательства;

к) координация деятельности в области охраны окружающей среды, гидрометеорологии, обеспечения экологической безопасности, ликвидации последствий стихийных бедствий и аварий, прежде всего аварии на Чернобыльской АЭС.

Высшим органом СБР является Высший Совет, в который входят главы государств, главы правительств, руководители палат парламентов государств-участников Союза, а также председатель Исполнительного Комитета Союза с правом совещательного голоса. Парламентское Собрание является представительным органом Союза и состоит из делегаций по 36 депутатов каждая, делегируемых, соответственно ФС РФ и Национальным собранием РБ. Исполнительный Комитет является постоянно действующим органом Союза, формируемым Высшим Советом; в него входит равное число представителей



государств-участников, персональный состав которых утверждается главой соответствующего государства. Председатель Исполнительного Комитета и его заместители назначаются на должность и освобождаются от должности Высшим Советом, Действуют также отраслевые органы – Таможенный комитет, Пограничный комитет, Комитет по вопросам безопасности, Комитет по гидрометеорологии и мониторингу загрязнения природной среды.

Каждый гражданин РФ и каждый гражданин РБ является одновременно гражданином Союза. Граждане Союза наделены дополнительно правами и исполняют обязанности, которые связаны с гражданством Союза, в частности правом:

а) на свободное передвижение и постоянное проживание в пределах территории РФ и РБ;

б) на защиту на территории третьей страны, где нет представительства государства-участника, гражданином которого он является, со стороны дипломатических представительств или консульских учреждений другого государства-участника на тех же условиях, что и граждане этого государства;

в) на участие в управлении делами Союза;

г) на владение, пользование и распоряжение имуществом на территории другого государства-участника Союза на тех же условиях, что и граждане этого государства.

Гражданин Союза, постоянно проживающий в другом государстве-участнике Союза, имеет право избирать и быть избранным в органы местного самоуправления на территории этого государства.

В СБР создаются правовые условия экономической интеграции. Реализуются совместные программы (по дизеле-автомобилестроению, по созданию сверхбольших интегральных схем, по развитию таможенной инфраструктуры, по обустройству внешних границ СБР, повышению рентабельности производства и переработки льна на основе ресурсосберегающих технологий и др.). В РФ и РБ осуществляется унификация таможенного, налогового, бюджетного, валютного, трудового законодательства. Создаются правовые условия для развития совместных финансово-промышленных групп.

Союз открыт для присоединения к нему других государств, являющихся субъектами международного права, разделяющих цели и принципы Союза и принимающих на себя в полном объеме обязательства, вытекающие из его Договора и Устава. Присоединение осуществляется с согласия государств-участников.

*Румянцев О.Г.*

## **Специализированные учреждения ООН**

СПЕЦИАЛИЗИРОВАННЫЕ УЧРЕЖДЕНИЯ ООН – международные межправительственные организации, осуществляющие деятельность в экономической, социальной, культурной и других областях. Согласно Уставу ООН (1945) С.у. ООН связаны с ООН, что практически выражается в наличии соглашений между ООН и специализированными учреждениями, а также в определенных установленных формах их связи с другими органами ООН. Тем не менее С.у. ООН являются самостоятельными международными организациями.

Структура, компетенция и другие вопросы организации С.у. ООН определены в международно-правовом порядке договорами, соглашениями или учредительными актами, регламентами деятельности их органов. Существенное значение для деятельности С.у. ООН имеет Конвенция о привилегиях и иммунитетах С.у. ООН, утвержденная Генеральной Ассамблеей ООН 21 мая 1947 г. К ним полностью применимы положения Устава ООН о суверенном равенстве государств-членов, об их главнейшей обязанности "развивать дружественные отношения между нациями на основе уважения принципа равноправия и самоопределения народов.

К настоящему времени существуют 14 С.у. ООН: Всемирный почтовый союз (ВПС),

Международный союз электросвязи (МСЭ), Международная организация гражданской авиации (ИКАО), Организация ООН по вопросам образования, науки и культуры (ЮНЕСКО), Всемирная организация здравоохранения (ВОЗ), Всемирная метеорологическая организация (ВМО), Международная морская организация (ИМО), Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС), Продовольственная и сельскохозяйственная организация (ФАО).

Всемирный банк (включает: Международный банк реконструкции и развития (МБРР), Международную финансовую корпорацию (МФК), Международную ассоциацию развития (МАР)), Международный валютный фонд (МВФ), Международный фонд сельскохозяйственного развития (ИФАД), Международная организация труда (МОТ), Организация ООН по промышленному развитию (ЮНИДО).

## Специальные пошлины

СПЕЦИАЛЬНЫЕ ПОШЛИНЫ – особый вид таможенных пошлин, предусмотренный в Законе РФ от 21 мая 1993 г. № 5003-1 "О таможенном тарифе". С.п. применяются:

а) в качестве защитной меры, если товары ввозятся на таможенную территорию РФ в количествах и на условиях, наносящих или угрожающих нанести ущерб отечественным производителям подобных или непосредственно конкурирующих товаров;

б) как ответная мера на дискриминационные и иные действия, ущемляющие интересы РФ, со стороны других государств или их союзов.

## Спикер

СПИКЕР (англ. *speaker* – оратор) – председатель нижней палаты парламента в англосаксонских странах, а также в странах, где в той или иной степени воспринята англосаксонская правовая система (Индия, Нигерия, Вануату и др.). С. формально избирается палатой, фактически – партиями большинства (Великобритании). Палаты общин считается находящимся вне партий. С. руководит заседаниями палаты. Через С. палата осуществляет связь с главой государства.

## Спиноза Бенедикт (Барух) (1632–1677)

СПИНОЗА (Spinoza) Бенедикт (Барух) (1632–1677) – выдающийся голландский философ-материалист, представитель школы естественного права.

В своих политико-правовых воззрениях С. исходил из того, что человек – это лишь частица созданной богом природы, на которую распространяются все закономерности естественного развития. Поэтому в своем естественно-правовом состоянии (взаимоотношениях) все люди – враги, которыми движет лишь чувство самосохранения. Они имеют равное право на все, чего они желают, однако содержание этих желаний ограничено реальными возможностями человека (его мощи). Таким образом, в основе права, согласно С., лежит сила: чем больше мощь человека (равно как и государства), тем более он прав. Однако жизнь по требованиям разума полезнее для людей, чем по естественному праву. Поэтому для обеспечения общественной безопасности – для устранения общего страха и общих бед – люди объединяются. Гражданское состояние, следовательно, устанавливается естественным путем, но в результате общественного договора.

Понятие государства в учении С. тождественно понятию общества, так что учение С. о возникновении государства по сути дела объединяет два различных подхода:

- а) аристотелевскую концепцию естественного происхождения государства;
- б) теорию общественного договора.

Развивая идеи естественного права, С. одним из первых дал философское обоснование демократии, гражданских прав и свобод, необходимости мирного сосуществования.

Ограничивая полномочия государства "естественным правом" граждан на свободу волеизъявления. С. утверждал, что поведение правителей, вызывающее возмущение и презрение подданных, только подрывает могущество государства, а следовательно, и его права. Сила и право государства состоит не в возможности творить произвол и насилие, а в осуществлении только тех действий, которые здравый разум считает полезными для всех людей.

С. выделял три формы государства – монархию, аристократию и демократию. Он решительно осуждал абсолютную монархию, сравнивая ее с пустыней, где царят рабство, варварство и безлюдье. Наилучшей формой политической организации общества С. считал демократию, которая в наибольшей степени способна обеспечить общее благо, господство разума и свободы, дарованной человеку природой. Однако какой бы ни была форма правления, высшая власть в обществе, по мнению С., должна быть предоставлена собранию граждан, ибо воля собрания определяется разумом, а не страстями. Коллективное обсуждение государственных дел способствует принятию решений, направленных на обеспечение общего блага.

Взгляды С., особенно отказ от религиозных догм, означавший формирование новой самостоятельной светской науки о морали – этики, оказали существенное влияние на развитие радикальной буржуазной идеологии.

**Лит.:**

*Коников И.А.* Материализм Спинозы. М., 1971: История политических учений. М., 1971;

*Соколов В.В.* Спиноза. М., 1977;

История политических и правовых учений XVII–XVIII вв. М., 1989;

*Майданский А.Д.* Происхождение дефиниций у Спинозы//Вестник МГУ. Сер. 7. Философия, 1994. № 1;

*Спиноза Б.* Этика. СПб.: Аста-пресс, 1993;

Opera. Bd. 1-4. Hdlb., 1925;

Oeuvres. T. 1-3, 1964–1965.

*Жуковская Н.Ю.*

## **Справедливости принцип**

**СПРАВЕДЛИВОСТИ ПРИНЦИП** – универсальный принцип отношений между людьми, народами и государствами, служащий нравственным ориентиром в правотворческой, правоохранительной, правоприменительной и других видах человеческой деятельности.

С.п. является согласно Уставу ООН (1945), принципом, лежащим в основе мирного урегулирования международных споров, и должен использоваться вместе с принципами международного права. Таким образом, общедемократическое понятие С.п. согласуется с основными принципами общего международного права и не противоречит им. В свою очередь авторитет и соблюдение правовых норм тем выше, чем основательней убежденность государств и международного сообщества в их справедливости.

Урегулирование международных споров и конфликтов надлежит осуществлять не за счет применения силы или угрозы ее применения, а таким образом, чтобы не подвергать угрозе международный мир, безопасность и справедливость. Поэтому конфликтующие государства обязаны, согласно международному праву, стремиться к скорейшему и справедливому разрешению всех своих международных споров и разногласий.

В силу своей универсальности С.п. является одним из принципов (начал) всех отраслей национального права. При этом в каждой отрасли он имеет специфическое содержание. Так, ст. 6 УК РФ раскрывает его следующим образом:

"1. Наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливыми, то есть соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

2. Никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление".

ГК РФ устанавливает: "при невозможности использования аналогии закона и права обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла Гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости".

## Сравнительное поведение

СРАВНИТЕЛЬНОЕ ПРАВОВЕДЕНИЕ – одно из самостоятельных направлений (разделов) юридической науки, использующее как главный метод изучения правовых систем различных государств сопоставление одноименных государственных и правовых институтов, систем права, их основных принципов и т. д. Вторым важным методом С.п. является исторический метод, что обусловило развитие отдельного направления исследований – сравнительной истории права. С.п. называют иногда также "сравнительным правом", а ученых, занимающихся С.п., – компаративистами.

Помимо чисто познавательных задач С.п. преследует практические цели – способствовать унификации законодательства различных государств в тех областях, где это очевидно необходимо (прежде всего гражданское, торговое, гуманитарное право). Другой практической задачей С.п. является выработка предложений по совершенствованию национальной системы права на основе изучения правового опыта зарубежных государств.

С.п. тесно связано с другими отраслями правовой науки: историей государства и права, теорией государства и права, социологией права, наукой гражданского, уголовного и других отраслей права. С.п. как самостоятельное направление юридической науки возникло гораздо позднее, чем стал применяться сравнительно-правовой метод исследования. Последний встречается уже у древнегреческих авторов. Так, Аристотель, чтобы сделать выводы о закономерностях политической организации, собрал, сравнил и проанализировал конституции 158 греческих и варварских городов. Французские компаративисты считают основателем С.п. Шарля Монтескье, который в своем труде "О духе законов" прибег к сопоставлению различных правовых систем и на предложениях относительно причин различий между этими системами строил свое понимание права. Английская компаративистская литература считает основателем сравнительного правоведения Ф. Бэкона, который широко пользовался сравнением, разрабатывая собственный индуктивный метод, особенно при составлении своих таблиц сходства, различия и сопутствующих изменений. По мнению же немецких юристов, Лейбниц был первым, кто выдвинул идею о сравнении правовых систем.

Действительным временем становления С.п. в качестве самостоятельной дисциплины считается 1869 г. – год основания французского Общества сравнительного законодательства, или даже 1900 г. – год проведения [Международного конгресса сравнительного права (М. Ансель).

Большой вклад в развитие С.п. внесли такие европейские ученые, как Р. Салейль (Франция), А. Фейербах (Германия), Г. Мэн (Англия). В дореволюционной России сравнительно-правовыми исследованиями и сравнительной историей права занимались П.Г. Виноградов, Н.П. Загоскин, Н.М. Коркунов, В.И. Сергиевич, М.М. Ковалевский, С. Муромцев, Г.Ф. Шершеневич, Ф.В. Тарановский.

С начала XX в. кафедры С.п. стали появляться в университетах Франции и некоторых других западных стран. Видными фигурами С.п. были Э. Рабель (названный основоположником современного С.п. в Германии), Э. Карузи (Италия), М. Ансель (Франция), Н. Сугияма (основатель С.п. в Японии).

После второй мировой войны сравнительно-правовые исследования значительно активизировались, появилось много периодических изданий по С.п. Среди компаративистов этого времени наиболее значительными были М. Ансель, Р. Давид (Франция), Р. Шлезингер,

Дж. Мерримэн (США), К. Цвайгерт, Х. Котц (ФРГ), Р. Сакко (Италия). В отличие от предшествующих периодов С.п. стало уделять внимание не только гражданскому, но и публичному праву.

В нашей стране превращение С.п. в самостоятельную научно-правовую дисциплину происходит только с начала 90-х гг. Хотя советская правовая наука и обращалась к сравнительному методу, взгляд на зарубежное право через призму марксистского, классового подхода исключал возможность объективного сопоставления различных правовых систем. Тем не менее в СССР издавались целые монографии, посвященные С.п. Ценнейшим источником по С.п. стал изданный в 1967 г. русский перевод блестящей монографии Р. Давида "Основные правовые системы современности".

В настоящее время в юридических вузах С.п. как бы «разорвано» на несколько частей: традиционно существуют обособленные кафедры конституционного права зарубежных стран, общие сведения о правовых системах мира конспективно даются в курсе теории государства и права, сравнительная история представлена в курсе истории государства и права зарубежных стран, кроме того, каждый отраслевой учебный курс (гражданское, семейное, уголовное право и т. д.) содержит в конце небольшой раздел, посвященный характеристике данной отрасли в праве некоторых зарубежных стран.

Научные исследования в сфере С.п. в настоящее время сосредоточены в Институте законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ, Институте государства и права РАН, а также Исследовательском центре частного права. При участии последнего издается серия "Современное зарубежное и международное частное право", в которой публикуются переводы важнейших законодательных актов зарубежных государств.

**Лит.:**

*Давид Р., Жоффре-Спинози К.* Основные правовые системы современности/Пер. с фр. В.А. Туманова . М.,1996;

*Саидов А.Х.* Сравнительное правоведение и юридическая география мира. М., 1993;

*Решетников Ф.М.* Правовые системы стран мира. Справочник. М., 1993;

*Тихомиров Ю.А.* Курс сравнительного правоведения. М., 1996;

*Тилле А.А.* Социалистическое сравнительное правоведение. М., 1975.

*Додонов В.Н.*

## **Средства массовой информации (СМИ)**

СРЕДСТВА МАССОВОЙ ИНФОРМАЦИИ (СМИ) – периодические печатные издания, радио-, теле- и видеопрограммы, кинохроникальные программы, иные формы распространения массовой информации (Закон РФ от 27 декабря 1991 г. № 2124-1 "О средствах массовой информации"). Под массовой информацией законодатель понимает: "предназначенные для неограниченного круга лиц печатные, аудио-, аудиовизуальные и иные сообщения и материалы".

Конституция РФ устанавливает определенные ограничения свободы информации. Законный способ поиска, получения, передачи, производства и распространения информации (в том числе массовой) предполагает недопустимость разглашения сведений, составляющих государственную или иную специально охраняемую законом тайну.

Запрещено использование СМИ в целях совершения уголовно наказуемых деяний:

– для призыва к захвату власти, насильственному изменению конституционного строя и целостности государства;

– разжигания национальной, классовой, социальной, религиозной нетерпимости или розни;

– для пропаганды войны и для распространения передач, пропагандирующих порнографию, культ насилия и жестокости.

Также запрещено использование в теле-, видео-, кинопрограммах, документальных и художественных фильмах, а также в информационных компьютерных файлах и программах обработки информационных текстов, относящихся к специальным СМИ, скрытых вставок,

воздействующих на подсознание людей и (или) оказывающих вредное влияние на их здоровье;

– распространение материалов, подготовленных с использованием скрытой аудио- и видеозаписи, кино- и фотосъемки;

– использование установленных прав журналиста в целях сокрытия или фальсификации общественно значимых сведений, распространения слухов под видом достоверных сообщений, сбора информации в пользу постороннего лица или организации, не являющейся СМИ.

Права журналиста нельзя также использовать с целью опорочить гражданина или отдельные категории граждан исключительно по признакам пола, возраста, расовой или национальной принадлежности, языка или отношения к религии, профессии, места жительства и работы, а также в связи с их политическими убеждениями.

Законодательную базу деятельности СМИ в РФ составляют на сегодняшний день около 30 законов только федерального уровня. Так, ФЗ РФ от 13 января 1995 г. № 7-ФЗ "О порядке освещения деятельности органов государственной власти в государственных средствах массовой информации" регулирует ряд важных сторон деятельности прежде всего электронной прессы. Статья 144 УК РФ предусматривает строгие меры уголовной ответственности (лишение свободы на срок до 3 лет с лишением права занимать определенные должности) за воспрепятствование законной профессиональной деятельности журналистов. Статьи 129 и 130 УК РФ устанавливают повышенную уголовную ответственность за клевету и оскорбление в случае их нанесения с помощью СМИ.

Статья 137 УК РФ предусматривает жесткие меры уголовного наказания за распространение через СМИ сведений о частной жизни лица, составляющих его личную или семейную тайну, если это совершено из корыстной или иной личной заинтересованности и причинило вред правам и законным интересам граждан. Статья 282 УК РФ регулирует вопросы уголовно-правовой ответственности за использование СМИ для возбуждения национальной, расовой или религиозной вражды. ГК РФ также содержит ряд норм, регламентирующих деятельность СМИ (см. *Защита чести, достоинства и деловой репутации, Моральный вред*).

Правовое регулирование деятельности СМИ в соответствии со ст. 72 Конституции РФ находится в совместном ведении РФ и ее субъектов. Статья 19 Международного пакта о гражданских и политических правах 1966 г. устанавливает право каждого человека свободно "искать, получать и распространять всякого рода информацию и идеи независимо от государственных границ". Статья 10 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 г. устанавливает право каждого человека "получать и распространять информацию и идеи без вмешательства государственных органов и независимо от государственных границ". Следует также учитывать требования Европейской конвенции о трансграничном телевидении 1989 г. и рекомендации Резолюции № 820 1984 г. Парламентской Ассамблеи Совета Европы "Об отношении парламентов государств со средствами массовой информации".

С 1994 г. в РФ действует в качестве государственного органа Судебная палата по информационным спорам при Президенте РФ. Ее основной задачей является содействие Президенту РФ в эффективной реализации им конституционных полномочий гаранта, закрепленных Конституцией РФ, прав, свобод и законных интересов в сфере массовой информации.

**Лит.:**

*Хоффман В...Монахов В.* Право радио и телевидения в России. СПб. – Гамбург, 1994;

Законодательство РФ о СМИ. М., 1996;

Правовые и социально-экономические аспекты деятельности СМИ. Сб. статей. СПб., 1996;

Судебная палата по информационным спорам при Президенте РФ. 1994–1996. М., 1997;

Правовое поле журналиста. М., 1997.

*Монахов В.Н.*

## **Сроки процессуальные**

**СРОКИ ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ** – в процессуальном праве установленное законом время для совершения тех или иных процессуальных действий. Интересы обнаружения истины, защиты прав участвующих в деле лиц, обеспечения предупредительного воздействия судебных процессов требуют, чтобы дела расследовались и рассматривались судом в возможно более краткие сроки. Установление в законе С.п. дисциплинирует лиц, ведущих процесс, и участников производства. Так, в ГПК срок рассмотрения дела судом первой инстанции – 1 месяц со дня окончания его подготовки к судебному разбирательству. Сокращенные сроки установлены для рассмотрения дел о взыскании алиментов, о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца, по требованиям, вытекающим из трудовых правоотношений. по жалобам на действия государственных органов и должностных лиц, нарушающие права и свободы граждан (ст. 99 ГПК), и некоторых других. В гражданском процессе С.п., если они не установлены законом, могут быть назначены судом.

В уголовном процессе по заявлению или сообщению о совершенном либо готовящемся преступлении решение, должно быть принято в срок не более 3, а в исключительных случаях – не более 10 суток. Законом установлены сроки производства дознания (ст. 121 УПК), предварительного следствия (ст. 13.3 УПК). предельные сроки содержания обвиняемых и подозреваемых под стражей (ст. 97 УПК): время, в течение которого должно быть начато рассмотрение дела в судебном заседании (ст. 239 УПК), и т. п. Несоблюдение С.п. может повлечь предусмотренную законом ответственность.

Участвующие в судопроизводстве граждане в течение установленных сроков имеют право совершать определенные процессуальные действия. Так, приговор по уголовному делу может быть обжалован сторонами в течение 7 суток (ст. 328 УПК): жалобу на решение суда по гражданскому делу стороны и другие участвующие в деле лица вправе подать в течение 10 дней (ст. 284 ГПК). Срок не считается пропущенным, если жалоба или иной документ сдан на почту до его истечения (ст. 101 ГПК, ст. 103 УПК). Срок, пропущенный по уважительным причинам, может быть восстановлен следователем, прокурором или судом, в производстве которого находится дело (ст. 105 ГПК, ст. 104 УПК).

В уголовном процессе С.п. исчисляются часами, сутками и месяцами. При исчислении сроков не принимается в расчет тот час или сутки, которыми начинается течение срока. Если срок исчисляется сутками, он истекает в 12.00 ночи последних суток. Срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца, а когда такого числа в данном месяце нет – в последние сутки этого месяца. Если окончание срока приходится на нерабочий день, последним днем срока считается первый следующий за ним рабочий день (ст. 103 УПК). Таковы же правила исчисления С.п. в гражданском процессе с той только разницей, что там они исчисляются днями, месяцами и годами (ст. 100, 101 ГПК).

*Корневский Ю.В.*

## **Ссуда**

**ССУДА** – по гражданскому праву РФ вещь (имущество), передаваемая в безвозмездное пользование (см. *Договор безвозмездного пользования* ). Вопреки его точному смыслу в ряде подзаконных нормативных актов РФ и отечественной юридической литературе термин "С." употребляется как синоним займа, кредита.

## **Ставка таможенной пошлины**

**СТАВКА ТАМОЖЕННОЙ ПОШЛИНЫ** – денежные суммы в российской или иностранной валюте, устанавливаемые в определенном соотношении к таможенной

стоимости перемещаемого через таможенную границу товара; один из элементов таможенных, пошлин. Свод С.т.п., применяемых к товарам, составляет таможенный тариф. С.т.п. в соответствии с Законом РФ от 21 мая 1993 г. № 5003-1 "О таможенном тарифе" устанавливаются Правительством РФ и периодически изменяются. Они применяются на день принятия таможенной декларации таможенным органом.

С.т.п. зависят от происхождения товаров. К товарам, ввозимым из стран, во внешнеэкономических отношениях с которыми РФ не предоставляет режим наиболее благоприятствуемой нации, либо к товарам, происхождение которых не установлено, применяются С.т.п., в 2 раза превышающие базовые. Уменьшенные в 2 раза С.т.п. по сравнению с базовыми установлены в отношении товаров, происходящих из развивающихся стран – пользователей национальной схемы преференций РФ.

Предельные С.т.п. устанавливаются в отношении товаров, происходящих из стран, во внешнеторговых отношениях с которыми РФ применяет режим наиболее благоприятствуемой нации. Это является условием международных торгово-экономических соглашений, которые предусматривают, что договаривающиеся государства должны предоставить друг другу все те права, преимущества, льготы, которыми пользуются другие государства.

В зависимости от характера происхождения, правового источника установления таможенных пошлин их ставки могут быть автономными и договорными. С развитием международных экономических связей стала возрастать роль договорных С.т.п. Основой для них являются, как правило, международно-правовые обязательства государств. Принимаемые в результате заключения соответствующих международных торговых или таможенных договоров и соглашений.

*Анисимов Л.Н.*

## **Стаж трудовой**

**СТАЖ ТРУДОВОЙ** – продолжительность трудовой или общественно полезной деятельности граждан, которая порождает определенные правовые последствия, такие, как права на пенсию, дополнительные льготы по социальному страхованию, оплате труда и др. Существуют общий, непрерывный, специальный С.т.

Общий С.т. – суммарная продолжительность трудовой и иной общественно полезной деятельности, которая не зависит от характера, продолжительности работы и длительности перерывов и на основании которой устанавливается пенсия по старости, а в соответствующих случаях пенсия по инвалидности или по случаю потери кормильца.

Период творческой деятельности литераторов и художников, в том числе не являющихся членами творческих союзов, приравнивается к указанной выше работе.

Наравне с работой в общий С.т. включается:

– служба в составе Вооруженных Сил РФ и иных созданных в соответствии с законодательством РФ воинских формирований, Объединенных Вооруженных Сил Содружества СНГ, Вооруженных Сил бывшего СССР, в органах внутренних дел, органах внешней разведки, органах контрразведки РФ, министерствах и ведомствах РФ, в которых законом предусмотрена военная служба, бывших органов государственной безопасности РФ, а также органов государственной безопасности и внутренних дел бывшего СССР, пребывание в партизанских отрядах в период гражданской и Великой Отечественной войн;

– подготовка к профессиональной деятельности – обучение в училищах, школах и на курсах по подготовке кадров, повышения квалификации и по переквалификации, в средних специальных и высших учебных заведениях, учеба в аспирантуре, докторантуре, клинической ординатуре;

– период временной нетрудоспособности, начавшейся во время работы, и инвалидность I и II групп вследствие увечья, связанного с производством или профессиональным заболеванием;



- период ухода за инвалидом 1 группы, ребенком-инвалидом в возрасте до 16 лет. престарелым, если он нуждается в постоянном уходе по заключению лечебного учреждения;
- период ухода неработающей матери за каждым ребенком в возрасте до 3 лет и 70 дней до его рождения, но не более 9 лет в общей сложности;
- период проживания жен офицеров, прапорщиков, мичманов и военнослужащих, сверхсрочной службы с мужьями в местностях, где они не могли трудиться по специальности в связи с отсутствием возможности для их трудоустройства, но не более 10 лет в общей сложности;
- период проживания за границей жен (мужей) работников советских учреждений и международных организаций, но не более 10 лет в общей сложности;
- пребывание в местах заключения сверх срока, назначенного при пересмотре дела;
- выплата пособия по безработице, участия в оплачиваемых общественных работах и переезда по направлению службы занятости в другую местность и трудоустройства.

В общий С.т. включается время:

- пребывания граждан на оккупированной территории в возрасте 16 лет и старше;
- время проживания в г. Ленинграде в период его блокады (с 8 сентября 1941 г. по 27 января 1944 г.);
- время пребывания в фашистских концлагерях.

Непрерывный С.т. – продолжительность непрерывной работы на одном предприятии, в учреждении, организации, а также на разных предприятиях, если это предусмотрено законодательством. От непрерывного С.т. зависит право и размер пособия по государственному социальному страхованию.

При переходе с одной работы на другую непрерывный С.т. сохраняется (по общему правилу) при условии, что перерыв в работе не превысил 1 месяца. При увольнении после 1 сентября 1983 г. по собственному желанию без уважительных причин непрерывный С.т. сохраняется при условии, что перерыв в работе не превысил 3 недель.

Непрерывный С.т. сохраняется, если перерыв в работе не превысил 2 месяцев:

- при поступлении на работу в РФ после освобождения от работы в учреждениях, организациях на предприятиях в РФ, за границей или в международных организациях;
- при поступлении на другую работу лиц, работающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, после увольнения с работы по истечении срока трудового договора;
- при поступлении на работу в РФ граждан, переселившихся из стран, с которыми РФ заключила соглашения или договоры о социальном обеспечении, после освобождения от работы в учреждениях, организациях и на предприятиях этих стран.

Непрерывный С.т. сохраняется, если перерыв в работе не превысил 3 месяцев:

- при поступлении лиц, которые были уволены в связи с реорганизацией, ликвидацией предприятия, либо по сокращению штатов, а также при поступлении на работу работников, увольняемых из частей, учреждений, организаций и с предприятий Вооруженных Сил РФ в связи проведением мероприятий по сокращению их в соответствии с решением Правительства РФ;
- при поступлении на работу после окончания временной нетрудоспособности, повлекшей в соответствии с действующим законодательством увольнение с прежней работы, а также после увольнения с работы в связи с инвалидностью либо после увольнения инвалидов по другим основаниям, по которым не установлены более льготные условия сохранения С.т. при поступлении на работу после увольнения вследствие обнаружившегося несоответствия работника занимаемой должности или выполняемой работе по состоянию здоровья, препятствующему продолжению данной работы (в соответствии с медицинским заключением);
- при поступлении на работу учителей начальных классов общеобразовательных школ, освобожденных от работы в школе в связи с переводом IV классов на систематическое преподавание основ наук и временным сокращением числа учащихся начальных классов.

Независимо от продолжительности перерыва в работе непрерывный С.т. сохраняется:

- при поступлении на работу после увольнения по собственному желанию в связи с переводом мужа или жены на работу в другую местность;

- при поступлении на работу после увольнения по собственному желанию в связи с уходом на пенсию по старости либо после увольнения пенсионера по старости по другим основаниям.

Не сохраняется непрерывный С.т. при поступлении на работу после прекращения трудового договора по следующим основаниям:

- прогул (п. 4 ст. 33 КЗоТ);

- систематическое неисполнение без уважительных причин обязанностей, возложенных трудовым договором или правилами внутреннего трудового распорядка (п. 3 ст. 33 КЗоТ);

- вступление в законную силу приговора суда, которым рабочий или служащий осужден к лишению свободы, исправительным работам не по месту работы либо к иному наказанию, исключающему возможность продолжения данной работы (п. 7 ст. 29 КЗоТ);

- увольнение в качестве дисциплинарного взыскания;

- утрата доверия со стороны администрации к работнику, непосредственно обслуживающему денежные или товарные ценности (п. 2 ст. 254 КЗоТ);

- совершение работником, выполняющим воспитательные функции, аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы (п. 3 ст. 254 КЗоТ);

- требование профсоюзного органа;

- совершение работником других виновных действий, за которые законодательством предусмотрено увольнение с работы.

В непрерывный С.т. помимо работы засчитывается:

- служба в составе Вооруженных Сил РФ, в органах ФСБ (КГБ), в органах МВД, в народном ополчении и партизанских отрядах, если перерыв между днем освобождения от службы и днем поступления на работу или учебу в высшее, среднее или специальное учебное заведение (в том числе на подготовительное отделение), в аспирантуру, клиническую ординатуру, на курсы, в училище или школу по повышению квалификации, переквалификации и подготовке кадров не превысил 3 месяцев;

- время обучения в училищах и школах профессионально-технического образования, если перерыв между днем окончания училища или школы и днем поступления на работу не превысил 3 месяцев;

- время обучения на курсах и в школах по повышению квалификации, по переквалификации и подготовке кадров.

В непрерывный С.т. засчитывается:

- время работы или производственной практики на оплачиваемых рабочих местах и должностях в период обучения в высшем или среднем специальном учебном заведении, пребывания в аспирантуре и клинической ординатуре, независимо от продолжительности перерывов, вызванных обучением;

- время работы в качестве председателей рабочих и служащих, направленных в колхозы в соответствии с решением партийных или советских органов;

- время непрерывной работы в качестве члена колхоза в случае прекращения деятельности колхоза в связи с передачей земель совхозу либо иному государственному предприятию;

- время вынужденного прогула при неправильном увольнении, если работник восстановлен на работе.

Не прерывает С.т., но не засчитывается в него:

- время обучения в высшем или среднем специальном учебном заведении (в том числе на подготовительном отделении) либо пребывания в аспирантуре или клинической ординатуре;

- время пребывания за границей членов семьи рабочих, служащих и военнослужащих,

направленных для работы в учреждениях, организациях и на предприятиях СССР за границей или в международных организациях либо для прохождения службы;

– межсезонный перерыв, если работник на данном предприятии, в учреждении, организации проработал предыдущий сезон полностью, заключил трудовой договор о работе в следующем сезоне и возвратился на работу в срок, установленный договором;

– время отбывания исправительных работ без лишения свободы по месту работы.

В локальных нормативных актах могут быть установлены дополнительные права для работников, имеющих непрерывный С.т. на данном предприятии или отрасли, такие, как надбавки к заработной плате, вознаграждения за выслугу лет и др.

Специальный С.т. – продолжительность работы, которая определяется различными признаками: характер профессии, условия труда, местность, где производилась работа, и т. д. Специальный С.т. определяется в каждом случае соответствующим нормативным актом. Большое значение имеет специальный С.т. в пенсионном законодательстве.

*Никитина И.В.*

## Статус-кво

СТАТУС-КВО (лат. *status quo* – букв.: положение, в котором..) – состояние международной обстановки, сложившееся на какой-либо момент фактическое или правовое положение по поводу разграничения территориальных владений, соотношения сил между государствами и их группами, существования различных международных (межправительственных) организаций и их роли во внешнеполитической жизни и т. д.

Наиболее часто используемые варианты С.-к.:

– *status quo ad praesens* – положение, существующее на сегодняшний день;

– *status quo nunc* – положение, в котором дела находятся ныне;

– *status quo ante bellum* – положение, существовавшее до начала войны, вызвавшей какие-нибудь изменения;

– *status quo post bellum* – положение, сложившееся по окончании войны.

Восстановить С.-к. – значит вернуться к состоянию дел, существовавшему до наступления определенного события. совершения их участниками тех или иных действий. Так, Венская конвенция о праве международных договоров 1969 г. определяет, что, в случае установления недействительности международного договора и признания такового не имеющим никакой юридической силы каждый его участник вправе потребовать от любого другого участника создания, насколько это возможно в их взаимоотношениях. С.-к.: договаривающиеся стороны обязаны устранить, насколько это возможно, последствия любого действия, совершенного по договору, противоречащему императивной норме общего международного права.

Мирные договоры, заключенные в Париже государствами антигитлеровской коалиции с бывшими сателлитами фашистской Германии во второй мировой войне в 1947 г., решали территориальные вопросы в основном в соответствии с формулой *status quo ante bellum* : лишь за отдельными исключениями Болгария и Финляндия сохранили свои государственные границы, существовавшие на 1 января 1941 г., а за Венгрией были признаны ее владения в рамках границ 1938 г.

*Волосов М.Е.*

## Статус

СТАТУТ (англ. *statut* /лат. *statutum* от *statuo* – постановляю, решаю) -

1) в США, Великобритании, Австралии, Канаде, Индии, Нигерии и ряде других стран – название закона, акта, принятого парламентом. В Великобритании С. признается акт, получивший одобрение у народа, Палаты общин и Палаты лордов. Все С. имеют равный юридический статус, но частью "неписаной Конституции" признаются лишь немногим более

4 °С.: Великая хартия вольностей 1215 г., Хабеас корпус акт 1679 г., Билль о правах 1689 г., Акты о народном представительстве 1949, 1969, 1974, 1983, 1985, 1989 гг., Акты о Парламенте 1911 и 1949 гг., Акт о пэрах 1963 г, Акт о Палате общин 1978 г., Акт о престолонаследии 1701 г, Акт о министрах Короны 1937, 1964 и 1975 гг, Акты о местном управлении 1972, 1980, 1985, 1988, 1994 гг., Акт об унии с Шотландией 1706 г., Акты об избирательном праве, Законы о местном управлении 1972, 1985 гг. и др. Только С. относятся британской доктриной к писаному праву.

В иерархии источников права именно С. принадлежит верховенство. Парламент запретил контроль высших судов за интерпретацией С. низшими судами. С. может отменить прецедент; при коллизии приоритет отдается статуту. Никакой орган, включая суд, не может поставить под сомнение конституционность или действительность С. В год принимается 60–70 С. Поскольку английские С. формируются под воздействием требований судебной практики, они имеют казуистичный характер: парламентарии плохо формулируют нормы общего характера и не воспроизводят в С. доктринальные формулы. В Великобритании отсутствует официальный орган опубликования С. Наиболее важные С. и парламентские документы публикуются брошюрами.

В США различают публичные С. (нормативные акты, устанавливающие общие правила поведения, имеющие дело с главными вопросами внутренней и внешней политики) и частные С., регулирующие правовое положение отдельных или юридических лиц.

2) Устав, положение о правах и обязанностях каких-либо лиц, органов, административных (автономных) единиц. С. политико-административных единиц, определяющие их внутреннее устройство, С. органов местного самоуправления, регулирующие общественные отношения, связанные с осуществлением публичной власти, являются источниками конституционного права. В Италии каждая область имеет С., который устанавливает особые условия автономии, нормы, относящиеся к внутренней организации области, осуществлению права инициативы и референдума по законам и административным мероприятиям области, опубликованию областных законов и регламентарных актов. Устав принимается областным советом абсолютным большинством его состава и утверждается законом Республики. Пять областей, наделенных особыми формами и условиями автономии, имеют особые уставы, принятые конституционными законами.

3) В международном праве С. называются принимаемые в качестве между-народных договоров и имеющие такую же юридическую силу документы, учреждающие некоторые из межгосударственных организаций или регламентирующие деятельность их главных органов, подобные С. Международного суда ООН.

*Волосов М.Е.*

## Статутное право

СТАТУТНОЕ ПРАВО – 1) нормы, содержащиеся в статутах, функционирующих в странах англосаксонской системы права наряду с общим правом. С.п. – главная часть права, создаваемая законодательными органами в противоположность обычному и прецедентному праву и актам, принимаемым административными органами. Отличительная черта С.п. Великобритании – его фрагментарность. Хотя роль С.п. велика, оно не претендует на выработку общих принципов. С.п. включает в себя принимаемые в различные годы и эпохи акты парламента;

2) в США – писанные конституции, кодексы, законодательства штатов образуют С.п., удельный вес которого более значим, чем в Великобритании (см. *Статут* ).

**Лит.:** Black's Law Dictionary with Pronunciations. 6th ed. L.: Publisher's editorial staff. St.Paul, West publ.Co, 1990. P. 1412.

## Стачка

см. *Забастовка* .

## Стигмы теория

СТИГМЫ ТЕОРИЯ (греч. *stigma* – знак, клеймо) – концепция, согласно которой ни одно действие не преступно само по себе, а является таковым в силу закона. Определение акта в качестве преступного зависит исключительно от реакции общества. Человек становится преступником первоначально потому, что его поведение признано преступным в результате стигматизации, осуществленной системой уголовной юстиции. Государство, таким образом, навязывает лицу, совершившему общественно опасное деяние, статус преступника. Тому же, кто однажды был заклеен как преступник, трудно в дальнейшем избавиться от этого клейма и восстановить свое прежнее положение в обществе.

Основоположник теории – ученый Колумбийского университета Ф. Танненбаум, его последователи американские криминологи Э. Лемерт и Г. Беккер указывали, что, если подростка все оценивают негативно, то он утрачивает многое из того положительного, что есть у каждого человека. Отрицательные оценки имеют две стороны: они удерживают от антиобщественных поступков, но при неумелом их применении (Ф. Танненбаум называет этот процесс чрезмерной драматизацией зла) они могут инициировать криминализацию личности. Наклеивание негативных ярлыков нередко приводит к тому, что этот ярлык становится компасом в жизни молодого человека. "Многие общественно опасные деяния совершаются подростками как шалость, а воспринимаются окружающими как проявление злой воли и оцениваются как преступления". По наблюдениям Пилиавина и Брайара, делинквент (см. *Делинквентность*) – это продукт социального решения и от того, как полиция проводит в жизнь это решение, зависит прекращение либо развитие делинквентной карьеры. Так, супруги Глюк установили, что факт привода подростка в полицию оказывает гораздо большее влияние на выбор преступной карьеры, чем осуждение: среди имевших приводы уровень рецидива был выше, чем среди судимых.

Э. Сатерленд пришел также к заключению, что 3/4 лиц, содержащихся в тюрьмах штатов, не являются преступниками в полном смысле этого слова, однако соответствующее криминальное клеймо, поставленное на них судебной системой, инициирует процесс их отчуждения от общества. Он предложил существенно расширить рамки применения штрафных санкций с тем, чтобы "снять клеймо преступления со значительной части судебных дел". Главный практический вывод В. Сатерленда заключается в необходимости ограничить применение карательных мер, поскольку они неэффективны, несправедливы и путем стигматизации обрекают человека на преступную карьеру.

Э. Лемерт выделил несколько этапов криминализации личности:

- а) нарушение человеком правил поведения;
- б) реакция окружающих людей в форме отрицательной оценки;
- в) вторичное правонарушение, вызванное чувством обиды и враждебным отношением к окружению;
- г) осуждение, влекущее стигматизацию;
- д) укрепление лица на преступном пути, восприятие роли преступника.

С.т. предполагала коррекцию практики воздействия на преступность. Многие ее рекомендации реализованы на практике и дали положительные результаты. В большинстве стран отказались от краткосрочного тюремного заключения. Само тюремное заключение в ряде государств модифицировано таким образом, что полного отчуждения преступника от общества не наступает (его отпускают домой на выходные, а иногда и после рабочего дня, заключенные участвуют в общественной жизни, встречаются с политическими деятелями, получают образование, развивают творческие способности, организуют выставки работ заключенных и т. п.). Во многих странах возникли общественные объединения по связи с заключенными и оказанию им помощи после освобождения. Процент судебных приговоров, связанных с лишением свободы, в большинстве стран неуклонно снижается: соответственно в обществе уменьшается доля лиц, пораженных стигмой тюрьмы.

Лат.:

*Фокс В.* Введение в криминологию. М., 1985. С. 161–165;

*Иницаков С.М.* Зарубежная криминология. М., 1997. С. 169–177.

*Аргунова Ю.Н.*

## **Столица**

**СТОЛИЦА** – главный город государства. административно-политический центр страны. С. обычно является местопребыванием центральных (общенациональных) правительственных, парламентских и судебных учреждений. Как правило, С. выделяется в самостоятельную административную единицу с особым режимом управления; в большинстве федеративных государств С. находится на территории специального федерального округа, не входящего в состав ни одного из субъектов федерации. Местопребывание С. обычно указано непосредственно в тексте конституции. Так, п. 2 ст. 70 Конституции РФ гласит: "Столицей РФ является город Москва. Статус столицы устанавливается федеральным законом".

В соответствии с Законом РФ от 15 апреля 1993 г. № 4802-1 "О статусе столицы Российской Федерации" С. РФ – место нахождения федеральных органов государственной власти РФ, представительств субъектов РФ, а также дипломатических представительств иностранных государств в РФ. Территорией С. РФ является территория г. Москвы. Основное внимание Закон уделяет вопросам собственности на федеральные объекты, размещенные в С., а также взаимным правам и обязанностям федеральных и московских органов власти, возникающим в связи с осуществлением городом функций С. Закон устанавливает, что связанные с этим затраты полностью компенсируются за счет субвенций из республиканского бюджета РФ, за счет платежей за предоставляемые городом услуги, вносимых федеральными органами государственной власти РФ, представительствами субъектов РФ, а также дипломатическими представительствами иностранных государств в РФ.

*Додонов В.Н.*

## **Страна происхождения товара**

**СТРАНА ПРОИСХОЖДЕНИЯ ТОВАРА** – страна, в которой товар был полностью произведен или подвергнут достаточной переработке в соответствии с критериями, установленными Законом РФ от 21 мая 1993 г. № 5003-1 "О таможенном тарифе".

Под С.п.т. могут пониматься группа стран, таможенные союзы стран, регион или часть страны. С.п.т. определяется с целью осуществления тарифных и нетарифных мер регулирования ввоза товаров на таможенную территорию РФ или другого государства-участника международных таможенных соглашений и вывоза товаров с этой территории.

Определение С.п.т. – это установление (в соответствии с закрепленными в нормативных актах правилами) экономической связи между каким-либо товаром и страной, где он был произведен полностью или частично. От С.п.т. в ряде случаев зависит применение тех или иных мер государственного регулирования внешнеэкономической деятельности, которые в общем плане могут быть использованы и как инструмент внешней политики государства.

*Анисимов Л.Н.*

## **Страхование (Агент страховой)**

**СТРАХОВАНИЕ** – отношения по защите имущественных интересов физических и юридических лиц при наступлении определенных событий (страховых случаев) за счет

денежных фондов, формируемых из уплачиваемых ими страховых взносов (страховых премий) (Закон РФ от 27 ноября 1992 г. № 4015-1 "Об организации страхового дела в Российской Федерации"). В процессе С. создаются денежные фонды страховщиков, используемые для возмещения ущерба. Специфика С. - в вероятностном характере этих отношений, поскольку нельзя заранее предусмотреть время наступления страхового случая, размеров убытков и т. д.; в возвратности средств (первоначальное объединение страховых платежей в страховой фонд с последующей выплатой Средств страхователям); в целевом использовании создаваемого фонда. Особенность С. состоит и в том, что сумма ущерба, подлежащая возмещению, распределяется между всеми участниками отношений при С.

С. выполняет в обществе ряд функций, среди которых основными являются предупредительная, восстановительная и контрольная.

С. осуществляется на основании договоров имущественного или личного страхования.

С. выступает в двух формах: как обязательное и добровольное. Объектами С. могут быть не противоречащие законодательству различные имущественные интересы. Не допускается С. убытков от участия в играх, лотереях, пари: расходов, к которым лицо может быть принуждено в целях освобождения заложников (ст. 927, 928 ГК РФ). В зависимости от вида объектов С. оно подразделяется на личное, имущественное и С. ответственности. Объект может быть застрахован по одному договору совместно несколькими страховщиками (сострахование).

С. - один из методов формирования страхового фонда, который может создаваться в трех формах:

- самострахование (для возмещения локального ущерба);
- государственный централизованный страховой (резервный) фонд и страховые фонды, образуемые за счет взносов страхователей (см. также *Страховое право, Договор личного страхования, Договор имущественного страхования* ).

Лит.:

*Райхер В.К.* Общественно-исторические типы страхования. М.-Л., 1947;

Страховое дело: Учебник/Под ред. *Л.И. Рейтмана* . М., 1992;

*Шминова М.Я.* Основы страхового права России. М" 1993.

*Грачева Е.Ю.*

## **Страхование вкладов**

СТРАХОВАНИЕ ВКЛАДОВ – обязательный для всех банков способ обеспечения исполнения обязательств по возврату вкладов граждан (ст. 840 ГК РФ).

На сегодняшний день С.в. имеет больше декларативный, нежели практически значимый характер, поскольку своего логического развития названное предписание ГК РФ в отраслевых нормативных актах так и не получило. Вместо того чтобы предусмотреть особенности договоров классического, гражданско-правового страхования риска невозврата банковских вкладов, в ФЗ РФ от 3 февраля 1996 г. № 17-ФЗ "О банках и банковской деятельности" регулируются вопросы, связанные с формированием фондов С.в. – обязательного и добровольных. Фактически уплата банками взносов в такие фонды, размер которых определяется только общей суммой привлеченных средств, превратится в еще один налогоподобный платеж. Ничего общего с нормальным страхованием эта процедура не имеет.

*Белов В.А.*

## **Страхование имущества**

см. *Договор имущественного страхования* .

## **Страхование личное**

*см. Договор личного страхования .*

## **Страхование медицинское**

**СТРАХОВАНИЕ МЕДИЦИНСКОЕ** – форма социальной защиты интересов населения в охране здоровья, цель которой – гарантировать гражданам при возникновении страхового случая получение медицинской помощи за счет накопленных средств и финансировать профилактические мероприятия (Закон РФ от 28 июня 1991 г. № 1499-1 "О медицинском страховании граждан в Российской Федерации"). При платной медицине данный вид страхования является инструментом для покрытия расходов на медицинскую помощь, при бесплатной – это дополнительный источник финансирования медицинских затрат.

С.м. осуществляется в двух видах: обязательном и добровольном. Обязательное – составная часть государственного социального страхования; обеспечивает всем гражданам страны равные возможности в получении медицинской помощи. Добровольное С.м. осуществляется на основе соответствующих государственных программ, обеспечивает гражданам получение дополнительных медицинских и иных услуг сверх установленных программами обязательного С.м. Оно может быть коллективным и индивидуальным.

Субъектами С.м. выступают граждане, страхователи, страховые медицинские организации и медицинские учреждения. Страхователями при обязательном С.м. для неработающих граждан являются органы исполнительной власти субъектов РФ и местные органы; для работающего населения – предприятия, учреждения, организации, лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, и т. п. Страхователями при добровольном С.м. выступают отдельные граждане, обладающие гражданской дееспособностью. и (или) предприятия, представляющие интересы граждан. Страховыми медицинскими организациями выступают юридические лица, осуществляющие С.м. и имеющие государственное разрешение (лицензию) на право заниматься С.м. Медицинские учреждения в системе С.м. – имеющие лицензии лечебно-профилактические и т. п. учреждения, оказывающие медицинскую помощь. Объект добровольного С.м. – страховой риск, связанный с затратами на оказание медицинской помощи при возникновении страхового случая.

С. м. осуществляется в форме договора между страхователем и страховой медицинской организацией, в соответствии с которым последняя обязуется организовывать и финансировать предоставление застрахованным медицинской помощи определенного объема и качества или иных услуг в соответствии с программами обязательного и добровольного С.м. Форма и содержание типового договора устанавливаются законодательством. Договор С.м. считается заключенным с момента уплаты первого страхового взноса, если условиями договора не установлено иное. Застрахованное лицо получает медицинский страховой полис, имеющий силу на всей территории РФ, а также на территориях других государств, с которыми РФ имеет соглашения о С.м. граждан.

Помимо права на обязательное и добровольное С.м. граждане РФ имеют право на:

- выбор медицинской страховой организации, а также медицинского учреждения и врача;
- получение медицинской помощи на территории страны, в том числе за пределами постоянного места жительства;
- получение медицинских услуг, соответствующих по объему и качеству условиям договора;
- предъявление иска страхователю, страховой медицинской организации, медицинскому учреждению по возмещению причиненного по их вине ущерба.

С.м. граждан РФ. находящихся за рубежом, осуществляется на основе двусторонних соглашений между государствами.

Для реализации государственной политики в области обязательного С.м. действует



Федеральный фонд обязательного медицинского страхования и аналогичные территориальные фонды как самостоятельные некоммерческие финансово-кредитные учреждения, аккумулирующие финансовые средства на обязательное С.м., обеспечение финансовой стабильности государственной системы обязательного С.м. и выравнивания финансовых ресурсов на его проведение.

Плательщиками страховых взносов (платежей) в фонды обязательного С.м. являются:

– организации, учреждения, предприятия независимо от форм собственности и организационно-правовых форм деятельности, в том числе предприятия с иностранными инвестициями;

– иные хозяйствующие субъекты, в том числе крестьянские (фермерские) хозяйства;

– граждане, занимающиеся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, занимающиеся частной практикой;

– граждане, использующие труд наемных работников;

– лица творческих профессий, не объединенные в творческие союзы, а также Советы Министров республик в составе РФ, органы государственного управления краев, областей, автономных образований, местная администрация. Тариф страховых взносов определяется законами РФ.

**Лит.:**

Положение о Федеральном фонде обязательного медицинского страхования. Утверждено Постановлением ВС РФ 24 февраля 1993 г.;

Примерные правила добровольного медицинского страхования. Утверждены Распоряжением Росстрахнадзора 12 октября 1993 г.;

Типовые правила обязательного медицинского страхования. Утверждены Федеральным фондом ОМС 1 декабря 1993 г.;

Страховое дело: Учебник/Под ред. *Л.И. Реймана*. М., 1992;

*Шахов В.В.* Страхование. М., 1997;

*Шминова М.А.* Основы страхового права России. М., 1993.

*Грачева Е.Ю.*

## **Страхователи**

**СТРАХОВАТЕЛИ** – юридические лица и дееспособные физические лица, заключившие со страховщиками договор страхования либо являющиеся С. в силу закона. С. вправе страховать третьих лиц (застрахованных лиц). С. вправе при заключении договоров страхования назначать физических или юридических лиц (выгодоприобретателей) для получения страховых выплат по договорам страхования, а также заменять их по своему усмотрению до наступления страхового случая.

## **Страховая сумма**

**СТРАХОВАЯ СУММА** – определенная договором страхования или законом денежная сумма, исходя из которой устанавливаются размеры страхового взноса и страховой выплаты, если договором или законодательными актами РФ не предусмотрено иное. При страховании имущества С.с. не может превышать его действительной стоимости на момент заключения договора (страховой стоимости). Стороны не могут оспаривать страховую стоимость имущества, определенную в договоре страхования, за исключением случаев, когда страховщик докажет, что он был намеренно введен в заблуждение страхователем. Договор страхования является недействительным в той части С.с., которая превышает страховую стоимость имущества на момент заключения договора. В договоре личного страхования С.с. устанавливается по соглашению сторон.

## **Страховое право**

**СТРАХОВОЕ ПРАВО** – совокупность норм права, регулирующих общественные

отношения, складывающиеся в процессе создания и использования специальных страховых фондов денежных средств.

Страховая деятельность направлена на предотвращение и ликвидацию отрицательных последствий чрезвычайных обстоятельств, возмещение материальных потерь, восстановление разрушенных, поврежденных материальных ресурсов, компенсацию вреда, возникшего в социальной сфере, и т. п. Разнообразие и сложность названных общественных отношений обусловили необходимость их правового урегулирования нормами различных отраслей права, таких, как административное право, финансовое право, гражданское право, социального обеспечения и др. Совокупность перечисленных норм и образует комплексный правовой институт – С.п.

Особую значимость для развития страхового дела имеют отношения, складывающиеся между страховщиками и государственными органами, осуществляющими с использованием административно-правовых норм, регулирование их деятельности и выполнение надзорных, контрольных функций по отношению к ним. Для осуществления этих функций в 1992 г. была создана Федеральная служба РФ по надзору за страховой деятельностью, преобразованная в 1996 г. в Департамент страхового надзора в структуре Минфина.

Страхование как один из институтов финансовой системы государства является предметом правового регулирования финансового права.

Так, нормы финансового права регулируют:

- источники формирования страховых фондов, их взаимоотношения с другими звеньями финансовой системы государства, в частности с бюджетной системой;
- порядок использования средств фондов страхования;
- компетенцию органов государственной власти в области страхования (совместно с нормами административного права) и иные отношения в сфере страхования, возникающие в процессе создания, распределения и использования фонда страхования.

Нормы гражданского права регламентируют собственно страховые правоотношения, права и обязанности их субъектов, закрепляют объекты страхования, предусматривают существенные условия договора страхования, его форму, условия освобождения страховщика от обязанности по страховому обязательству и т. д.

Источниками С.п. являются нормативно-правовые акты разного уровня. В соответствии со ст. 72 Конституции РФ осуществление мер по борьбе с катастрофами, стихийными бедствиями, эпидемиями, ликвидации их последствий находится в совместном ведении РФ и субъектов РФ. Наряду с конституционными нормами к важнейшим нормативным актам, регулирующим страхование и являющимся основными в системе страхового законодательства, относятся: ГК РФ (ст. 927–970), Закон РФ от 27 ноября 1992 г. № 4015-1 "Об организации страхового дела в Российской Федерации", Закон РФ от 28 июня 1991 г. "О медицинском страховании граждан в Российской Федерации". В названных законодательных актах содержатся такие основные понятия и категории страхового права, как страхователь, страховщик, страховой риск, страховой случай, страховая сумма, страховая выплата, страховая премия, страховой тариф, взнос, договор страхования и др.

В настоящее время действует также ряд законов, регулирующих правовой статус различных категорий граждан, в том числе по профессиональному признаку, в которых содержатся нормы, гарантирующие страховую охрану их жизни и здоровья (военнослужащих, сотрудников налоговых, правоохранительных органов и др.). Нормы, посвященные страховым отношениям, включены в законы о залоге, об охране окружающей среды и др. Вопросы страхования регулируются и такими законодательными актами, как КТМ, ФЗ РФ от 3 февраля 1996 г. № 17-ФЗ "О банках и банковской деятельности" и т. д.

Большое значение для правового регулирования страхования имеют указы Президента РФ, в том числе Указ Президента РФ от 7 июля 1992 г. № 750 "Об обязательном личном страховании пассажиров". Указ Президента РФ от 6 апреля 1994 г. № 667 "Об основных направлениях государственной политики в сфере обязательного страхования" и др.

Отношения по страхованию регулируются постановлением Правительства РФ 5 ноября

1992 г. № 851 "Об обязательном бесплатном государственном страховании личности от риска радиационного ущерба вследствие чернобыльской катастрофы".

Страховая деятельность регламентируется инструкциями Минфина РФ, МНС, нормативными актами ЦБ по валютному регулированию страховой деятельности.

На территории РФ действуют некоторые международные договоры, например "Соглашение о партнерстве и сотрудничестве", заключенное между РФ и Европейским Союзом на острове Корфу 24 июня 1994 г., вступившее в силу в июле 1999 г. Если в международных договорах установлены иные правила, чем в страховом законодательстве РФ, то действуют правила международных договоров.

**Лит.:**

*Райхер В.К.* Общественно-исторические типы страхования. М.-Л., 1947;

Страховое дело: Учебник/Под ред. *Л.И. Рейтмана*. М., 1992;

*Шминова М.Я.* Основы страхового права России. М., 1993.

*Грачева Е.Ю.*

## **Страховой риск**

**СТРАХОВОЙ РИСК** – предполагаемое событие, на случай наступления которого проводится страхование. Событие, рассматриваемое в качестве С.р., должно обладать признаками вероятности и случайности его наступления.

## **Страховой сертификат**

**СТРАХОВОЙ СЕРТИФИКАТ** – документ, выдаваемый страхователю в подтверждение того, что договор страхования заключен и полис выписан.

## **Страховой случай**

**СТРАХОВОЙ СЛУЧАЙ** – совершившееся событие, предусмотренное договором страхования или законом, с наступлением которого возникает обязанность страховщика произвести страховую выплату страхователю, застрахованному лицу, выгодоприобретателю или иным третьим лицам. При С.с. с имуществом страховая выплата производится в виде страхового возмещения, при С.с. с личностью страхователя или третьего лица – в виде страхового обеспечения.

## **Страховой тариф**

**СТРАХОВОЙ ТАРИФ** – ставка страхового взноса с единицы страховой суммы или объекта страхования. С.т. по обязательным видам страхования устанавливаются в законах. С.т. по добровольным видам личного страхования, страхования имущества и страхования ответственности могут рассчитываться страховщиками самостоятельно. Конкретный размер С.т. определяется в договоре страхования по соглашению сторон.

## **Страховщики**

**СТРАХОВЩИКИ** – юридические лица любой организационно-правовой формы, предусмотренной законодательством РФ, созданные для осуществления страховой деятельности (страховые организации и общества взаимного страхования) и получившие в установленном Законом РФ от 27 ноября 1992 г. № 4015-1 "Об организации страхового дела в Российской Федерации" порядке лицензию на осуществление страховой деятельности на территории РФ. С. не могут заниматься производственной, торгово-посреднической и банковской деятельностью.

## Страховые агенты

СТРАХОВЫЕ АГЕНТЫ – физические или юридические лица, действующие от имени страховщика и по его поручению в соответствии с предоставленными полномочиями.

## Страховые брокеры

СТРАХОВЫЕ БРОКЕРЫ – юридические или физические лица, зарегистрированные в установленном порядке в качестве предпринимателей (см. *Предпринимательство* ), осуществляющие посредническую деятельность по страхованию от своего имени на основании поручений страхователя либо страховщика. С.б. обязаны направить в Департамент страхового надзора Минфина РФ извещение о намерении осуществлять посредническую деятельность по страхованию за 10 дней до начала этой деятельности. К извещению должна быть приложена копия свидетельства (решения) о регистрации брокера в качестве юридического лица или предпринимателя. Посредническая деятельность, связанная с заключением договоров страхования от имени иностранных страховых организаций, на территории РФ не допускается, если межгосударственными соглашениями с участием РФ не предусмотрено иное.

Деятельность С.б. обычно включает следующие действия:

- привлечение клиентуры к страхованию;
- ее поиск, консультации, подготовка или оформление необходимых для заключения договора страхования документов;
- подготовка или оформление необходимых документов для получения страховой выплаты;
- организация страховых выплат;
- по поручению клиента размещение страхового риска по договорам перестрахования (см. *Перестраховочный договор* ) или сострахования;
- предоставление экспертных услуг, услуг по оценке страховых рисков при заключении договора страхования;
- подготовка документов по рассмотрению и урегулированию убытков при наступлении страхового случая и т. п.

Не допускается совмещение страховой и других видов деятельности (что должно быть закреплено в учредительных документах С.б.). С.б. запрещается участие в уставных капиталах страховых организаций, владение акциями, паями и другими правами участия в данных организациях. Обязательное условие осуществления деятельности С.б. – наличие у лица, ею занимающегося, высшего или среднего специального экономического либо юридического образования при стаже работы в области финансовой или страховой деятельности не менее 3 лет. Лицензирование деятельности С.б. осуществляет Департамент страхового надзора Минфина РФ путем внесения сведений в реестр С.б. и выдачи свидетельства – документа, удостоверяющего право его владельца на ведение деятельности С.б. по страхованию на территории РФ. Департамент страхового надзора имеет право исключить из реестра С.б. и отозвать выданное ему свидетельство, если деятельность С.б. не ведется им в течение 1 года. Департаменту предоставлено право проводить предварительную (перед лицензированием) проверку квалификации и профессиональной подготовки индивидуального предпринимателя либо сотрудников юридического лица в форме тестирования или экзаменов.

*Крылова М.А.*

## Строгий выговор

СТРОГИЙ ВЫГОВОР – один из видов дисциплинарных взысканий, предусмотренных

трудовым законодательством (ст. 135 КЗоТ). С.в. налагается с учетом тяжести совершенного проступка, обстоятельств, при которых он совершен, предшествующей работы и поведения работника (об общем порядке применения и обжалования дисциплинарных взысканий см. *Ответственность дисциплинарная* ).

## Структуры нормы права

СТРУКТУРА НОРМЫ ПРАВА (лат. *structura* – строение, расположение, связь) – внутреннее строение правовых норм, деление на составные части и связь этих частей между собой.

Нормы, регулирующие варианты поведения субъектов права, состоят из трех элементов: гипотезы, диспозиции и санкции (по формуле: если-то-иначе).

В то же время в правовой системе имеются и другие нормы, осуществляющие особые функции в правовом регулировании. К ним относятся, в частности, нормативные положения, которые формулируют общие принципы, отправные начала правового регулирования (например, ст. 2 Конституции РФ устанавливает, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью). Такие принципы служат упорядочению общественных отношений, обеспечивают общую направленность, единство юридической системы, единые основы регулирования. Такой же характер носят и так называемые "дефинитивные нормы", определяющие юридические понятия (например, понятия «преступление», "товарный знак", "валютные ценности" и т. п.); нормы, определяющие правовой статус органа, организации, учреждения, устанавливающие правовой режим тех или иных материальных и духовных ценностей и благ, систему органов государства, национально-государственное устройство, административно-территориальное деление (конструктивные нормы), а также вспомогательные нормы о юридическом движении нормативных актов, т. е. об их принятии, изменении, дополнении, отмене, распространении действия. Такого рода нормы не имеют традиционной структуры, и их строение подчиняется логическим правилам деления суждений на составные элементы.

Словесная формулировка нормативного акта не всегда содержит все структурные элементы нормы. Внешнее изложение статей (пунктов) нормативных актов может не совпадать со структурой нормы, являющейся законодательно-логической категорией. Иногда очевидные для понимания элементы нормы не формулируются, а лишь подразумеваются, логически вытекают из других статей (пунктов) того же акта или из иных нормативных актов. Более того, правила законодательной техники, требования простоты, компактности и удобства изучения и применения закона обуславливают объединение в одной статье (пункте) нескольких норм либо, наоборот, формулирование частей одной и той же нормы в разных статьях закона.

*Пиголкин А.С.*

## Субвенция

СУБВЕНЦИЯ (лат. *subvenire* – приходить на помощь) – сумма, выделяемая на определенный срок из бюджета вышестоящего уровня на конкретные цели для выравнивания социально-экономического развития соответствующего национально-государственного или административно-территориального образования. Порядок и условия предоставления и использования С. из федерального бюджета и других бюджетов устанавливаются соответственно законодательными актами РФ, субъектов РФ и решениями соответствующих представительных органов власти, принятыми в пределах их компетенции. Детально характеристика видов, порядка предоставления и контроля за использованием С. из федерального бюджета и федеральных внебюджетных фондов регламентируется Законом РФ от 15 июля 1992 г. № 3303-1 "О субвенциях республикам в составе Российской Федерации, краям, областям, автономной области, автономным округам, городам Москве и

Санкт-Петербургу". В отличие от дотации С. предоставляется на финансирование конкретного мероприятия в течение определенного срока и в случае не использования ее в срок или использования не по назначению подлежит возврату. При нарушении условий предоставления и использования С. их выделение прекращается. Возврат С. или досрочное прекращение субвенционного финансирования осуществляются по решению органа, предоставившего С. С. возвращается в бесспорном порядке за счет средств ее получателя в 3-месячный срок после принятия соответствующего решения.

В ряде стран (США, Италия, Германия, Япония и др.) С. предоставляются местным органам на финансирование программ, осуществляемых ими по собственной инициативе, одобренной центром. С. как метод бюджетного регулирования использовалась в СССР с 1924 по 1931 г.

Различают текущие и инвестиционные виды С. К первым относятся С., направленные на финансирование текущих расходов, предусмотренных соответствующими бюджетами. Под вторыми понимаются С., направляемые на финансирование инвестиционной и инновационной деятельности и других затрат, связанных с расширенным воспроизводством. Субвенционное финансирование осуществляется в форме долевого участия федерального бюджета или внебюджетных фондов в соответствующих расходах бюджетов национально-государственного и административно-территориальных образований и не распространяется на мероприятия, полностью финансируемые за счет средств федерального бюджета. Использование С. не ведет к изменению форм собственности на финансируемые с их помощью проекты.

*Грачева Е.Ю.*

## **Суброгация**

СУБРОГАЦИЯ (англ. *subrogation* – замещение) – замещение одного лица другим в отношении права, требования либо предъявления каких-либо претензий. Таким образом, лицо в порядке С. приобретает все права первоначального кредитора, т. е. происходит своеобразная переуступка права требования. В этом смысле С. имеет общие черты с цессией.

Условие перехода прав в порядке С. - выплата денежных средств новым кредитором первоначальному либо выполнение передним иных обязательств. Чаще всего указанный правовой институт применяется в таких отраслях, как страховое дело, поручительство и обращение ценных бумаг.

Термин "С." употребляется в ГК РФ и означает переход к страховщику прав страхователя на возмещение ущерба. Согласно ст. 965 ГК РФ, если договором имущественного страхования не предусмотрено иное, к страховщику, выплатившему страховое возмещение, переходит в пределах выплаченной суммы право требования, которое страхователь (выгодоприобретатель) имеет к лицу, ответственному за убытки, возмещенные в результате страхования. При этом условие договора, исключающее переход к страховщику права требования к лицу, умышленно причинившему убытки, ничтожно. Перешедшее к страховщику право требования осуществляется им с соблюдением правил, регулирующих отношения между страхователем (выгодоприобретателем) и лицом, ответственным за убытки.

Страхователь (выгодоприобретатель) обязан передать страховщику все документы и доказательства и сообщить ему все сведения, необходимые для осуществления страховщиком перешедшего к нему права требования. Если страхователь (выгодоприобретатель) отказался от своего права требования к лицу, ответственному за убытки, или осуществление этого права стало невозможным по вине страхователя (выгодоприобретателя), страховщик освобождается от выплаты страхового возмещения полностью или в соответствующей части и вправе потребовать возврата излишне выплаченной суммы возмещения.

Лит.:

Гражданское и торговое право капиталистических государств/Под ред. *Е.В. Васильева* . М., 1993;  
*Вобльи К.Г.* Основы экономики страхования. М., 1995;  
Экономика страхования и перестрахования/ Под ред. *К.Е. Турбиной* . М., 1996;  
Black's Law Dictionary. West Publishing Company. St. Paul. Mn, 1990;  
The Common Law Library Chitty on Contracts. Twenty Sixth Edition. L., 1989.  
*Мельник Д.Ю.*

## Субсидиарная ответственность

**СУБСИДИАРНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ** – один из видов ответственности гражданской; дополнительная ответственность лиц, которые наряду с должником отвечают перед кредитором за надлежащее исполнение обязательства в случаях, предусмотренных законом или договором.

В соответствии с ГК РФ С.о. несут:

- члены полного товарищества по обязательствам товарищества;
- члены потребительского кооператива по его обязательствам в пределах невнесенной части дополнительного взноса каждого из членов кооператива;
- собственник имущества, закрепленного за учреждением, по обязательствам учреждения при недостаточности указанного имущества;
- в случае несостоятельности (банкротства) дочернего общества по вине основного общества (товарищества) последнее несет О.с. по его долгам.

Гражданское законодательство РФ предусматривает и иные случаи О.с.

## Субсидия

**СУБСИДИЯ** (лат. *subsidium* – помощь, поддержка) – один из методов бюджетного регулирования: сумма, выделяемая на финансирование определенных мероприятий и предполагающая доленое участие в этом нижестоящих бюджетов. Первоначально С. возникли как форма помощи союзникам во время войн, позднее С. стали использоваться с целью финансирования тех программ и мероприятий, которые были невыгодны частному капиталу, а также для поддержания частного предпринимательства в целом, что является одной из форм государственного воздействия на развитие экономики.

Различают прямые и косвенные С. С помощью прямых С. государство стимулирует капитальные вложения в отраслях, которые недостаточно прибыльны, но необходимы для экономики страны в целом, а также фундаментальные научные исследования, конструкторские работы, переподготовку кадров и др. В условиях хронического дефицита местных бюджетов субсидии становятся важным методом формирования их доходов. После второй мировой войны большое развитие получили внешние С. ведущих капиталистических государств другим странам Западной Европы по плану Маршалла. Государственное субсидирование производства осуществляется, как правило, в косвенных формах путем предоставления налоговых освобождений и льгот, установления твердых и периодически пересматриваемых цен на различную продукцию, на товары первой необходимости и коммунальные услуги. введения бесплатного медицинского обслуживания, образования и т. п. Возможно и прямое бюджетное субсидирование частных компаний.

*Грачева Е.Ю.*

## Субституция

**СУБСТИТУЦИЯ** (лат. *substitutio* – ставлю вместо, передаю взамен) – 1) в наследственном праве указание (предназначение) наследователем в завещании дополнительного наследника (субститута) на случай, если основной наследник умрет до открытия наследства или не примет его либо будет отстранен от наследования по причинам,

предусмотренным законом. В качестве субститута может быть назначено любое лицо независимо от того, входит ли оно в число наследников по закону;

2) в международном праве одна из форм материальной ответственности государств, разновидность реституции, представлявшая собой замену неправомерно уничтоженного или поврежденного имущества, зданий, транспортных средств, художественных ценностей, личного имущества и т. п.

## Субсчета

СУБСЧЕТА (счета второго порядка) – счета бухгалтерского учета, на которых отражаются данные, позволяющие проанализировать отраженную на основном счете информацию. С. предусматриваются Планом счетов и имеют код, включающий код основного счета и порядковый номер С. Хозяйствующий субъект, ведущий бухгалтерский учет, может уточнять содержание отдельных из них, исключать и объединять их, а также вводить дополнительные С. Например, к счету 02 "Износ основных средств" могут быть открыты С. 02–1 "Износ основных средств", 02-2 "Износ долгосрочно арендуемых средств" и др.

## Субъект права

СУБЪЕКТ ПРАВА – лицо, организация или иное образование, за которыми законом признается способность быть носителями субъективных, прав и юридических обязанностей. В современной юридической литературе понятие "С.п." чаще всего используется в качестве синонима «субъекта» или "участника правоотношений". В юридических источниках конца XIX – начала XX в. понятие "С.п." употреблялось лишь для обозначения "носителя субъективных прав".

Не природа, не общество, а только государство в действительности определяет, кто и при каких условиях может быть С.п., а следовательно, и участником правоотношений, какими качествами он должен обладать. Только законом может устанавливаться и признаваться то особое юридическое качество или свойство, которое позволяет лицу или организации стать С.п. Это качество или свойство называется правосубъектностью. Она не зависит от воли и желания частных лиц и организаций.

Для того чтобы лицо имело право полностью распоряжаться своим имуществом, самостоятельно совершать сделки, быть участником правоотношений, оно непременно должно обладать правоспособностью и дееспособностью.

С. п. могут быть физические и юридические лица. муниципальные образования, а также государство (выступающее в лице РФ либо отдельного ее субъекта – республики, края, области и т. д.). К физическим лицам относятся все граждане (при монархическом строе – подданные), иностранцы и лица без гражданства.

Так же как и юридические лица, государство и муниципальные образования приобретают и осуществляют свои права и обязанности не непосредственно, а через свои органы и должностных лиц (см. также *Государство, Муниципальное образование*).

Субъекты международного права – это участники международных отношений, обладающие международными правами и обязанностями. Основными (первичными) субъектами международного права являются государства, народы и нации, ведущие борьбу за независимость и создание собственного национального государства, а производными (вторичными) – международные организации, международная правосубъектность которых определяется учреждающим эти организации актом – уставом или соглашением и является производной от правосубъектности государств – участников такого акта. Объем прав и полномочий международных организаций определяется государствами-учредителями. Отдельными элементами международной правосубъектности могут обладать и государственно-подобные образования типа вольных городов (г. Данциг в 1923–1939 гг.,



Триест в 1947–1954 гг.), а также государство-город Ватикан.

*Марченко М.Н.*

## **Субъект преступления**

**СУБЪЕКТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ** – лицо, совершившее предусмотренное уголовным законом общественно опасное деяние и способное нести за него уголовную ответственность. С.п. может быть только физическое лицо. Если общественно опасные деяния совершают представители юридического лица, они и несут уголовную ответственность. Однако не всякое физическое лицо может выступать в качестве С.п., а лишь при наличии двух неперенных условий: во-первых, вменяемости и, во-вторых, достижения установленного законом возраста (ст. 19 УК).

С.п., характеризующийся кроме общих признаков (возраст, вменяемость) какими-либо дополнительными признаками, носит название специального субъекта. Эти признаки могут быть классифицированы по гражданству субъекта, полу, возрасту, семейно-родственным отношениям, должностному положению и профессиональным обязанностям, отношению к воинской обязанности и другим основаниям. Например: должностное лицо, уличенное в преступлениях против интересов государственной службы, военнослужащий – в преступлениях против военной службы.

В ст. 11 и 12 УК устанавливается, что за преступные деяния несут уголовную ответственность:

- а) граждане РФ;
- б) лица без гражданства;
- в) иностранные граждане, не пользующиеся дипломатическим иммунитетом.

*Побегайло Э.Ф.*

## **Субъективная сторона преступления**

**СУБЪЕКТИВНАЯ СТОРОНА ПРЕСТУПЛЕНИЯ** – внутренняя, психическая сторона преступления; психическая деятельность виновного, непосредственно связанная с совершением преступления.

С.с.п. включает в себя сознание субъекта, его помыслы, переживания, волю и другие психические состояния. Однако уголовно-правовое значение имеют не все сферы психической деятельности субъекта, а только те, которые выступают в качестве признаков состава преступления.

Признаками С.с.п. являются:

– вина как определенная форма психического отношения лица к совершенному им общественно опасному деянию и к его последствиям;

– мотив – то осознанное внутреннее побуждение, которое вызывает у человека решимость совершить преступление и которым он затем руководствуется при его осуществлении;

– цель – тот фактический результат, который виновный желает достичь;

– эмоциональное состояние лица в момент совершения преступления.

Значение каждого из этих признаков различно, но все они в совокупности характеризуют тот внутренний процесс, который происходит в психике лица, совершающего преступление.

Вина в форме умысла или неосторожности – необходимый признак субъективной стороны всякого состава преступления. Она составляет ее ядро. Без вины нет состава преступления, не может наступать уголовная ответственность. В отличие от вины мотив и цель – факультативные признаки С.с.п. Они включаются в число лишь некоторых составов (ст. 105.111. 285 УК). За пределами С.с.п. остаются, как правило, и эмоции (чувства), сопровождающие совершение преступления (исключение составляют только составы,

предусмотренные ст. 107, 113 УК).

*Побегайло Э.Ф.*

## **Субъективное право**

**СУБЪЕКТИВНОЕ ПРАВО** – предусмотренная законом и обеспечиваемая государством мера возможного (дозволенного) поведения лица по удовлетворению своих законных интересов. В отличие от права в объективном смысле (см. *Право*), представляющего собой совокупность или систему реально существующих юридических норм. С.п. выступает как право, принадлежащее определенному субъекту и реализуемое не иначе как по его усмотрению. С.п. как мера возможного или дозволенного поведения не может осуществляться его носителем произвольно, независимо от других юридических норм. Реализуя свое С.п., участник правоотношений действует на основе и в рамках существующих правовых норм. Например, осуществляя свое право собственности на вещь, строение, участок земли, заключающееся в свободном пользовании ими, владении и распоряжении, лицо не может в то же время не считаться с законными интересами и правами других лиц. Предоставляя гражданам и их объединениям определенные права и свободы, законодательство любой страны устанавливает конституционные пределы осуществления этих прав. Так, объявляя, что граждане РФ и их объединения "вправе иметь в частной собственности землю", Конституция РФ в то же время устанавливает, что владение, пользование и распоряжение землей и другими природными ресурсами осуществляются их собственниками свободно, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает прав и законных интересов других лиц (п. 1.2 ст. 36).

Кроме того, Конституция РФ указывает на возможные ограничения С.п. и свобод "в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обороны страны и безопасности государства" (п. 3 ст. 55). В случае незаконного ограничения прав и свобод граждан или их объединений должны следовать меры правового воздействия в отношении виновных лиц и организаций. Конституция РФ особо устанавливает, что каждый имеет право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями или бездействием органов государственной власти или их должностных лиц, а также возмещения вреда, причиненного противоправными действиями одних лиц в отношении других.

*Марченко М. Н.*

## **Субъекты РФ**

**СУБЪЕКТЫ РФ** – входящие в состав РФ республики (государства), национально-территориальные (автономные) государственные образования – автономная область, автономный округ, территориальные образования – края, области, города федерального значения.

РФ как федерация состоит из 21 республики, 6 краев, 49 областей, 2 городов федерального значения, 1 автономной области, 10 автономных округов – равноправных субъектов РФ (ст. 5 Конституции РФ). Статус С. РФ определяется Конституцией РФ и соответственно конституцией, уставом С. РФ; он может быть изменен по взаимному согласию РФ и субъекта РФ в соответствии с ФКЗ (ст. 66 Конституции РФ).

Конституция РФ отказалась от категории «суверенитет» по отношению к ним и использует его (ст. 4) лишь по отношению к РФ в целом (хотя некоторые республики в своих конституциях называют себя суверенными государствами). Для С. РФ, включая и республики, не предусмотрено и права одностороннего выхода из РФ.

С. РФ равноправны, т. е. имеют юридически равные права и равные обязанности в качестве субъектов.

Положение С. РФ характеризуется целым набором их возможностей в федеративных

отношениях с РФ.

Основные из них:

а) разделение вопросов ведения между ними на те, которые относятся к ведению только РФ (исключительное ведение РФ) и их совместному ведению: все остальные вопросы относятся к собственному и исключительному ведению субъектов РФ;

б) разграничение предметов ведения между государственными органами РФ и С. РФ возможно как на основе Конституции РФ, так и договоров между ними "о разграничении предметов ведения и полномочий";

в) предусмотрено представительство субъектов РФ на федеральном уровне и возможность постановки ими вопросов перед органами РФ, в том числе право законодательной инициативы в ГД, обращение к Президенту и Правительству РФ, в КС.

Каждый С. РФ располагает своим основополагающим актом: республики – конституцией, остальные С. РФ – уставом. Каждый имеет право на свое законодательство (т. е. законы и другие нормативные правовые акты). Отсюда – общий принцип верховенства ФЗ. Если законы приняты по вопросам ведения РФ – они действуют на всей территории государства и акты С. РФ не могут им противоречить (в случае противоречия действует ФЗ). Однако если акт С. РФ издан по вопросам его ведения, то действует именно он. Таким образом, Конституция РФ защищает интересы С.

РФ и не допускает произвольного вмешательства РФ в сферы его ведения. В частности, в сфере их совместного ведения находятся административное, административно-процессуальное, трудовое, семейное, жилищное, земельное, водное, лесное законодательство, законодательство о недрах, об охране окружающей среды.

Каждый С. РФ имеет свою систему органов государственной власти. Она устанавливается субъектом самостоятельно, однако в соответствии с основами конституционного строя РФ и общими принципами организации представительных и исполнительных органов государственной власти (ст.77 Конституции РФ). Наиболее типичная система органов: в республике – президент (глава республики), законодательное собрание, правительство, министерства и ведомства республики, верховный суд, высший арбитражный суд, в ряде республик – конституционные суды, прокурор республики; в иных С. РФ – губернатор (в Москве – мэр), законодательное собрание, администрации (в ряде субъектов – правительства), управления, департаменты (министерства), суды, арбитражные суды субъекта, кое-где – уставные суды или палаты, прокурор. Для осуществления своих полномочий РФ тоже может иметь свои органы на территории С. РФ или назначать соответствующих должностных лиц.

Каждый С. РФ имеет свою территорию. Ее нельзя изменить без согласия данного С. РФ, а границы между ними могут быть изменены с их взаимного согласия. Вместе с тем, поскольку территория РФ едина, это, помимо прочего, означает, что внутри РФ не допускается установление (в том числе С. РФ) таможенных границ, сборов и каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств. Такие ограничения могут вводиться в соответствии с ФЗ, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

С. РФ имеет свою собственность как разновидность государственной собственности (ее объектами, помимо прочего, могут быть земля, недра, водные и другие природные ресурсы), свой бюджет, свои налоги, сборы, пошлины и платежи (как часть единой налоговой системы, основы которой устанавливаются РФ).

Статус личности в РФ является единым и не зависит от того, на территории какого С. РФ человек проживает.

С. РФ вправе участвовать в международных и внешнеэкономических отношениях. Однако данная сфера относится к совместному ведению. РФ координирует международные и внешнеэкономические связи С. РФ. Они обязаны учитывать интересы РФ. Не исключено создание представительств С. РФ в других государствах. В этом случае МИД РФ и его органы выполняют координирующие функции.

С. РФ имеют право на сотрудничество друг с другом. Они могут заключать взаимные договоры, решать текущие вопросы, посылать делегации, представителей и т. д.

Для республик как С. РФ допускается наличие своего собственного государственного языка. В органах власти и местного самоуправления республики он употребляется наряду с государственным языком РФ. РФ гарантирует права коренных малочисленных народов в соответствии с общепризнанными принципами и нормами международного права" между народными договорами РФ.

Все С. РФ имеют свой главный город (столицу), могут иметь герб, флаг, гимн, иные традиционные знаки, символы.

*Авакьян С.А.*

## Суверенитет

СУВЕРЕНИТЕТ (фр. *souverainete* – верховная власть) – верховенство, единство, самостоятельность и независимость власти. В конституционном праве принято выделять три разновидности С.

а) С. народа, или народный С. Суть этой концепции в том, что народ- носитель С. и единственный источник власти в обществе и государстве, народу принадлежит вся полнота власти. Власть народа осуществляется в трех формах – государственной, общественной и власти местного самоуправления. Государственную власть осуществляют либо народ непосредственно (например, путем референдума или выборов государственных органов), либо органы государства. Общественную власть осуществляют объединения и группы граждан, она обязательна только для членов таких объединений и групп и обеспечивается мерами общественного воздействия. Власть местного самоуправления осуществляется на территории муниципальных образований либо населением, либо сформированными им органами местного самоуправления.

В РФ основы народного С. заложены в Конституции РФ.

б) С. государства (или государственный С.). Он выражается в верховенстве государственной власти, ее единстве, самостоятельности и независимости. Верховенство государственной власти состоит в том, что только она полномочна отражать (закреплять) в конституции и иных нормативных правовых актах весь строй общественных отношений. Единство государственной власти заключается в том, что на всех уровнях осуществления она обладает одинаковой сущностью, формами и методами деятельности, причем между всеми органами государственной власти должны быть связь, распределение полномочий (разделение властей), дисциплина, субординация и взаимообусловленность. Самостоятельность и независимость государственной власти проявляются в том, что в соответствии с распределением функций управления органы государственной власти действуют самостоятельно и независимо как от иных форм власти в данной стране, так и от иностранных государств и международных организаций.

С. государства распространяется на все его внутренние и внешние дела, а в пространственном отношении – на всю его территорию.

в) Национальный С. - право нации определять характер своего бытия, решать вопросы своей жизни – как внутренние (язык, письменность, обычаи, традиции, культура и т. д.), так и в отношениях с другими нациями, народностями – созданием своих государства, национально-государственной (автономной) единицы или отказом от их образования, вхождением в состав какого-то государства или существованием в качестве независимого государства.

Все три формы С. взаимосвязаны и в тоже время самостоятельны. Народный С. можно считать предпосылкой и С. государственного, и С. национального. Вместе с тем лишь с созданием государства (государственного образования) воле народа придается государственно обязательная сила. В свою очередь реализация национального С. должна сочетаться с настроениями граждан другой национальной принадлежности, проживающих на

территории данной нации. Поэтому вполне возможна такая ситуация, когда С. государства, с одной стороны, корреспондирует народному С. (народом считаются все граждане, проживающие на территории государства, независимо от их национальной принадлежности). а с другой – национальному С. когда это же государство одновременно воплощает интересы (С.) главной (титульной) нации. В Конституции РФ в качестве одной из основ ее федеративного устройства назван не национальный С., а равноправие и самоопределение народов в РФ (ст. 5).

*Авакьян С.А.*

## Суд

СУД – орган государства, осуществляющий правосудие в форме рассмотрения и разрешения уголовных, гражданских, административных и некоторых иных категорий дел в установленном законом данного государства процессуальном порядке. С. делятся на обычные и чрезвычайные; создание последних прямо запрещается почти всеми современными конституциями. Обычные С. подразделяются на С. общей компетенции и специализированные: военные, арбитражные (торговые, хозяйственные), таможенные, налоговые (финансовые), по трудовым спорам и т. д.

Особые разновидности С. - конституционные и административные С. В отдельных странах существуют также религиозные С. (например, С. шариата в мусульманских государствах – Иране, Пакистане, Судане и др.) и С. обычного права (например, племенные С. в ряде стран Тропической Африки и Океании).

В государствах с федеративным устройством С. делятся на федеральные и субъектов Федерации. С. также делятся по инстанциям: первой инстанции, апелляционные, кассационные и надзорные (см. *Судебная инстанция* ), по территориальному уровню: например, районные (городские), окружные и верховные. Конституция РФ устанавливает, что правосудие в РФ осуществляет только С. В РФ действует три вида С.: обычные (общей компетенции и военные трибуналы), арбитражные и конституционные (см. также *Судебная власть, Судебная система* ).

## Суд присяжных

СУД ПРИСЯЖНЫХ – суд, разбирающий и разрешающий уголовные, а в некоторых странах и гражданские дела с участием присяжных заседателей.

С.п. – такая организация судебного разбирательства дел, при которой суд четко подразделяется на две части: одну составляют судьи-профессионалы, а другую – непрофессионалы (присяжные). При рассмотрении уголовных дел первые наделены правом решать вопросы права (вопросы, требующие юридических познаний), в том числе о юридической квалификации содеянного подсудимым и мере наказания, а вторые – вопросы факта (об установлении или неустановлении виновности подсудимого в совершении преступления). При разбирательстве гражданских дел присяжные нередко привлекаются к решению вопроса как об обоснованности заявленных исковых требований, так и о размере причитающегося вознаграждения. Однако решения присяжные во всех случаях принимают (как правило) независимо от профессиональных судей.

Родиной С.п. считается Англия периода раннего средневековья. В английских литературных источниках чаще всего высказывается предположение, что он зародился или был завезен после нормандского завоевания в 1066 г. Но существует и иная версия – под воздействием английского уклада жизни С.п. начал формироваться фактически еще в IX в. – во время правления английского короля Альфреда Великого.

Первое документальное подтверждение факта существования С.п. – ордонансы английского короля Генриха II (1166).

В наши дни профессиональную (коронную) часть С.п. могут представлять не один

судья, а несколько (три и даже более), а непрофессиональную – не только 12 «традиционных», но и 15 (Шотландия), 8 (Австрия), 10 (Норвегия), от 12 до 6 (в штатах США) присяжных. Кое-где модифицировался круг полномочий: например, в Австрии вопросы факта (о виновности или невиновности) могут рассматриваться присяжными совместно с профессионалами, а в Бельгии присяжные участвуют в определении меры наказания.

В самой Англии применение С.п. было в законодательном порядке ограничено небольшой категорией дел. В США ежегодно происходит примерно! 20 тыс. процессов с участием присяжных (более 90 % всех процессов такого рода, предпринимаемых в мире).

С.п. с его достоинствами и недостатками все годы своего существования был и остается объектом спора, в который широко вовлекались юристы, философы и политики многих поколений – от Ш. Монтескье, У. Блэкстоуна и Т. Джефферсона до современных теоретиков и практиков. Спор этот шел и идет вокруг нескольких проблем, например: социального значения С.п. (участие представителей народа способствует повышению доверия к суду в обществе, ограничивает возможности злоупотреблений судей-профессионалов, затрудняет внешнее воздействие на судебные решения, но оно лишает граждан иллюзий насчет существования суда справедливого, делает его излишне дорогим и способствующим волоките), компетентности присяжных (с одной стороны, судья-профессионал обладает специальной подготовкой и опытом, он лучше понимает право, чем непрофессионалы, но с другой – "12 голов лучше, чем одна", присяжные лишены тех стереотипов мышления, которые мешают профессионалам) и неспособности присяжных строго следовать правовым предписаниям (они не склонны соблюдать правовые нормы в силу их непонимания или нелюбви к ним, а поэтому правосудие превращается из продукта действия права в усмотрение людей).

Будущее суда присяжных неопределенно. Даже в Англии и США вокруг него идут горячие споры. Его сторонники доказывают, что присяжные – черпаемый в народе оплот против тирании. Противники настаивают на том, что эта система неудобна и громоздка, что современные юридические сложности выходят за пределы компетентности большинства присяжных.

Вместе с тем в РФ после большого перерыва предприняты усилия по реставрации С.п. В 1989 г. Основы законодательства о судостроительстве СССР и союзных республик предоставили союзным республикам право предусматривать в своем законодательстве возможность решения вопроса о виновности подсудимого С.п. (расширенной коллегией народных заседателей) по делам о преступлениях, за совершение которых законом предусмотрена смертная казнь либо лишение свободы на срок свыше 10 лет. 1 ноября 1991 г. в ст. 166 Конституции РСФСР появилось положение о возможности рассмотрения уголовных дел С.п. Данное конституционное предписание было воплощено в Законе РФ от 16 июля 1993 г. № 5451-1 "О внесении изменений и дополнений в Закон о судостроительстве в РСФСР, УПК РСФСР и Кодекс об административных правонарушениях РСФСР", который положил начало постепенному введению С.п. в РФ. С 1 ноября 1993 г. начали практически действовать С.п. в Ивановской, Московской, Рязанской и Саратовской областях, Ставропольском крае, а с 1 января 1994 г. – Ростовской и Ульяновской областях, Алтайском и Краснодарском краях. Первый процесс состоялся 15 декабря 1993 г. в Саратовском областном суде.

С.п. уголовные дела могут разбираться только по ходатайству подсудимого, привлекаемого к ответственности за преступление, наказуемое лишением свободы на срок свыше 15 лет, пожизненным лишением свободы или смертной казнью.

Современные российские С.п. во многом схожи с тем, который существовал до 1917 г. Но есть и отличия. Например, в его состав входит не 3 судьи-профессионала, как это было раньше, а 1. Но объем прав присяжных в принципе сохранился тот же: они уполномочены принимать решение (вердикт) лишь по вопросу о виновности или невиновности подсудимого, а также о том, заслуживает или не заслуживает он снисхождения (особого

снисхождения). Не все решения присяжных обязательны для судьи-профессионала, председательствующего в судебном заседании. В определении меры наказания осужденному и решении ряда других важных и требующих юридических познаний вопросов, которые могут возникнуть по конкретному уголовному делу, присяжные не участвуют. Пока удельный вес уголовных дел, рассматриваемых с участием присяжных, незначителен.

Предполагается, что в будущем такие суды по мере создания условий станут действовать во всех 89 субъектах РФ.

**Лит.:**

*Бернэм У.* Суд присяжных заседателей. М., 1995;

*Боботов С.В.* Откуда пришел к нам суд присяжных? (англосаксонская модель). М., 1995;

*Ларин А.М.* Из истории суда присяжных в России. М., 1995;

Прокурор в суде присяжных. Метод. пособ./Колл. авторов. Отв. ред. *В.В. Воскресенский*. М., 1995;

*Радутная Н.В.* Зачем нам нужен суд присяжных? М., 1995;

*Савицкий В.М.* Перед судом присяжных: виновен или невиновен? М., 1995;

Суд присяжных в России: громкие уголовные процессы 1864–1917 гг./Сост. *С.М. Казанцев*. Л., 1991;

Суд присяжных: научно-практический сборник. М., 1993;

Encyclopaedia Britannica. 1996;

*Hans V.P., Vidmar N.* Judging the Jury. N. Y. and L, 1986;

*Kalven H., Zeisel H.* The American Jury. Boston, Mass., 1966.

*Гуценко К. Ф.*

## Судебная баллистика

СУДЕБНАЯ БАЛЛИСТИКА (греч. *hallo* – бросаю) – раздел криминалистической техники, в котором систематизируются сведения об оружии и боеприпасах, используемых при подготовке и совершении преступления: разрабатываются методы и средства обнаружения, изъятия и исследования оружия, боеприпасов, стреляных снарядов и гильз, следов выстрела на различных преградах. Изучение этих объектов способствует установлению обстоятельств преступлений, совершенных с применением огнестрельного оружия.

При исследовании оружия, изъятых при осмотре места происшествия или обыске, решаются вопросы о способе его изготовления, пригодности к стрельбе, возможности выстрела без нажима на спусковой крючок и др. При исследовании боеприпасов можно установить, к какому виду и образцу относится данный патрон, к одной ли партии выпуска относятся данные патроны и т. п.

Следы выстрела можно обнаружить на стреляных пулях, дроби и картечи, на которых отображается микрорельеф канала ствола; на корпусе, донце и капсюле стреляных гильз, на которых отражается микрорельеф деталей оружия, соприкасающихся с ними при зарядке патронов, выстреле и выбрасывании гильз. На различных преградах признаком огнестрельных повреждений являются наличие вокруг отверстия копоти, частиц пороха, брызг ружейной смазки. По следам на пулях и гильзах можно установить, не выстрелены ли они из оружия определенной системы или из конкретного экземпляра оружия.

По следам на преградах определяют, что повреждение образовано в результате применения огнестрельного оружия;

- вид, образец последнего;
- на каком расстоянии произведен выстрел в потерпевшего;
- каким было взаимное положение стрелявшего и преграды в момент выстрела;
- место, откуда был произведен выстрел, и др.

В развитие отечественной С.б. значительный вклад внесли судебные медики и криминалисты (Кустанович С.Д., Кубицкий Ю.М., Огарков И.Ф., Петров В.П. и др.).

*Бабаева Э. У.*

## Судебная власть

СУДЕБНАЯ ВЛАСТЬ – в соответствии с теорией разделения властей самостоятельная и независимая сфера публичной власти (наряду с законодательной и исполнительной властями). Представляет собой:

а) совокупность полномочий по отправлению правосудия, т. е. полномочий по рассмотрению и разрешению уголовных, гражданских, арбитражных, административных и конституционных дел (споров) в порядке, установленном процессуальным законодательством, а иногда также полномочий по обязательному толкованию норм права, нормотворческих полномочий (создание прецедентов судебных), контрольных полномочий (например, проверка законности ареста или задержания) и некоторых других (установление фактов, регистрация юридических лиц в ряде зарубежных стран и т. п.);

б) систему государственных органов, осуществляющих перечисленные полномочия.

В РФ С.в. лишена нормотворческих полномочий. С.в. осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. Соответственно выделяются Конституционный Суд РФ, Верховный Суд РФ и суды общей юрисдикции, ВАС с системой арбитражных судов. Полномочия С.в. подразделяются на основные (исключительные) – по отправлению правосудия и вспомогательные. Основные полномочия могут осуществляться (в соответствии с Конституцией РФ) только судом. В осуществлении С.в. кроме судей участвуют привлекаемые в установленном законом порядке присяжные, арбитражные и народные заседатели. С.в. действует независимо от законодательной и исполнительной властей (ФКЗ РФ от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации").

Основная функция С.в. – правоохранительная: важнейший способ ее реализации – правосудие, осуществляемое специально созданными государственными органами в строго определенной процессуальной форме. Решение органов судебной власти общеобязательны, имеют силу закона и обеспечены принудительным исполнением. Помимо отправления правосудия С.в. может участвовать в выработке правовой политики государства, политики борьбы с преступностью. Возможно создание единого органа С.в., объединяющего и возглавляющего суды трех судебных систем (конституционные и уставные суды субъектов РФ, суды общей юрисдикции, арбитражные суды). Одна из важнейших задач С.в. – обеспечение прав человека, интересов гражданского общества и государства путем отправления правосудия и конституционного контроля.

*Воинов А.Д.*

## Судебная инстанция

СУДЕБНАЯ ИНСТАНЦИЯ – суд или его структурное подразделение, выполняющие конкретную функцию, связанную с разрешением судебных дел (принятие решения по существу дела, проверка законности и обоснованности такого решения).

Судом первой инстанций называют суд, уполномоченный принимать решение по существу тех вопросов, которые являются основными для данного дела. По уголовным делам это вопросы о виновности или невиновности подсудимого в совершении преступления и о применении или неприменении уголовного наказания, конкретной его меры. По гражданским делам существо дела обычно составляет вопрос о доказанности или недоказанности предъявленного иска и о тех юридических последствиях, которые должны наступить. Исключение составляют федеральные арбитражные суды округов. Содержание компетенции всех судов первой инстанции четко определено в действующем процессуальном законодательстве (см. *Районный суд, Верховный Суд РФ, Арбитражные суды, Военные суды*).

Суд второй (кассационной) инстанции призван проверять законность и обоснованность приговоров и других судебных решений, как правило, не вступивших в законную силу. В



системе судов общей юрисдикции (гражданских и военных) в этом качестве могут выступать все суды, кроме судов основного звена. В подсистеме арбитражных судов функции кассационных инстанций выполняют федеральные арбитражные суды округов. В гражданских судах общей юрисдикции среднего уровня и ВС РФ образуются коллегии, одной из задач которых является проверка законности и обоснованности не вступивших в законную силу приговоров и иных судебных решений нижестоящих судов. Такую проверку приговоров, вынесенных с участием присяжных заседателей, осуществляет кассационная палата, образуемая в составе Судебной коллегии по уголовным делам ВС РФ.

Широкое признание получил термин "надзорная инстанция". В системе гражданских судов общей юрисдикции в таком качестве могут выступать президиумы судов среднего звена, а также коллегии и Президиум ВС РФ. Для военных судов такой инстанцией могут быть суды среднего звена (в их составе президиумов нет) и Военная коллегия ВС РФ, а для арбитражных – Президиум ВАС. Основная задача этих инстанций – проверка законности и обоснованности всех видов судебных решений, вступивших в законную силу с соблюдением особого порядка производства – надзорного.

Эти же инстанции проверяют законность и обоснованность вступивших в законную силу приговоров и иных судебных решений по уголовным делам в порядке, который называется производством по вновь открывшимся обстоятельствам. Что касается вступивших в законную силу решений по гражданским (в том числе арбитражным) делам, то их законность и обоснованность по вновь открывшимся обстоятельствам обычно проверяется теми же судами, которые вынесли проверяемые решения.

После принятия ФКЗ РФ от 28 апреля 1995 г. № 1-ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации" судебной системе РФ вновь стал известен термин "апелляционная инстанция". По закону под ними понимаются суды, уполномоченные повторно и в полном объеме рассматривать дела, по которым решение еще не вступило в законную силу, а какая-то из сторон не согласна с ним и подала апелляционную жалобу. В подобных случаях происходит новое разбирательство дела по существу и по его итогам выносится новое решение. Такую функцию могут выполнять арбитражные суды субъектов РФ в отношении решений, вынесенных этими же судами по первой инстанции.

Вышестоящей инстанцией или вышестоящим судом обычно называют суды или их структурные подразделения, занимающие более высокую ступень. Как отмечено в ФКЗ РФ от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации", "суды, рассматривающие дела в апелляционном или кассационном порядке, считаются вышестоящими по отношению к судам первой инстанции. Суды, рассматривающие дела в порядке надзора, считаются вышестоящими по отношению к судам, принимавшим ранее решения по делу".

Пользуются также весьма созвучным термином "высшая судебная инстанция". Этот термин – синоним наименований ВС РФ или ВАС.-

*Гуценко К.Ф.*

## **Судебная психиатрия**

**СУДЕБНАЯ ПСИХИАТРИЯ** – раздел (прикладная отрасль) психиатрии, изучающий психические заболевания применительно к задачам уголовного и гражданского судопроизводства.

Психиатрия в целом и любой из ее разделов исследуют закономерности возникновения, развития и возможного исхода психических болезней (психических расстройств).

С.п. имеет дело лишь с теми психическими расстройствами, наличие которых в уголовном и гражданском процессе влечет определенные правовые последствия (освобождение от уголовной ответственности, установление опеки), к которым относятся психические расстройства, исключающие или ограничивающие вменяемость, исключающие гражданскую дееспособность, способность к даче показаний и др.

Указанные расстройства характеризуются двумя группами признаков. Квалификация первой из них является общепсихиатрической, т. е. общей для всех разделов психиатрии (например, установление медицинского диагноза – шизофрения, эпилепсия, невроз). Квалификация второй группы признаков именуется судебно-психиатрической оценкой. Эта группа нередко формулируется в тексте закона и именуется юридическим критерием (юридический критерий невменяемости, недееспособности). Так, невменяемость обуславливается психическим расстройством, которое не позволяло больному во время совершения им предусмотренного уголовным законом деяния "осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) или руководить ими" (ст. 22 УК). Именно юридический критерий отражает характеристики психического расстройства, которое и делает его юридически значимым в судопроизводстве.

Российская С.п. состоит из трех основных разделов:

а) судебно-психиатрические экспертизы по уголовным и гражданским делам. Подавляющее их большинство (около 90 %) – это экспертизы, проводимые в связи с сомнениями во вменяемости обвиняемого. Кроме того, судебно-психиатрическая экспертиза назначается при решении вопросов гражданской недееспособности, недействительности сделок, неспособности свидетеля и потерпевшего к даче показаний, беспомощного состояния потерпевшего и причинения преступлением вреда его здоровью;

б) принудительные меры медицинского характера в отношении психически больных, совершивших общественно опасные деяния. С.п. изучает критерии психических расстройств, обуславливающих необходимость назначения подобных мер, их отмены или изменения их вида; исследует психопатологические и иные факторы, приводящие к совершению общественно опасных действий; разрабатывает меры по их предупреждению и т. п.;

в) пенитенциарная психиатрия. Она занимается проблемами оказания психиатрической помощи осужденным к лишению свободы. Обычно ее рассматривают в качестве самостоятельного раздела (прикладной отрасли) психиатрии и выводят за пределы собственно С.п. Однако, учитывая тесную связь и взаимозависимость обеих прикладных дисциплин, основы пенитенциарной психиатрии включены в учебный курс С.п., преподаваемый в юридических учебных заведениях.

Систему государственных судебно-психиатрических учреждений РФ составляют:

– судебно-психиатрические экспертные учреждения (судебно-экспертные отделения и комиссии, входящие в структуру общепсихиатрических больниц и диспансеров);

– психиатрические стационары и амбулаторные психиатрические службы, осуществляющие принудительные меры медицинского характера;

– региональные центры С.п. (сочетают в своей деятельности функции практического судебно-психиатрического учреждения и методического центра по вопросам судебно-психиатрической экспертизы и принудительного лечения);

– Государственный научный центр социальной и С.п. им. В.П. Сербского Минздрава РФ (ведущее судебно-психиатрическое учреждение страны).

Правовая база судебно-психиатрической деятельности – УК, УПК, ГК РФ и ГПК, а также подзаконные (ведомственные) нормативные документы по вопросам организации судебно-психиатрической экспертизы и принудительных мер медицинского характера.

Несмотря на то что психиатрические познания начали использоваться в судопроизводстве еще в эпоху античности, С.п. приобрела свой современный облик лишь в XIX в. Сказанное относится к организации судебно-психиатрической экспертизы и принудительного лечения невменяемых, а также к развитию психиатрической науки в целом. Именно психиатрия XIX в. знаменуется крупными достижениями в области классификации и диагностики психических болезней, ухода за психически больными, отчасти лечения. Эти достижения использовались затем и в С.п. Значительный вклад в развитие С.п. XIX в. внесли И.М. Балинский, А.У. Фрезе, В.Х. Кандинский, С.С. Корсаков, В.П. Сербский, В.М. Бехтерев (Россия), В. Гризингер (Германия), Ж. Эскироль (Франция), Г. Маудсли (Англия), Р. Крафт-Эбинг (Австрия), И. Рэй (США) и др.

К началу XX в. российскую С.п. можно считать уже вполне сформировавшейся научной дисциплиной. Однако основы современной отечественной С.п. (общетеоретические, клинические, организационные, кадровые, правовые) были заложены преимущественно в советский период.

С середины 60-х гг. СССР стали обвинять в использовании психиатрии (включая судебную) для подавления политической оппозиции. В официальных заявлениях советской стороны подобные обвинения решительно отвергались. Позиция советского руководства изменилась лишь к концу 80-х гг., когда представители власти публично признали, что существовавшие в СССР политические условия привели к злоупотреблениям психиатрией в немедицинских целях, в том числе политических.

*Шшиков С.Н.*

## **Судебная система**

**СУДЕБНАЯ СИСТЕМА** – совокупность судов, построенная в соответствии с их компетенцией и поставленными перед ними задачами и целями.

Правосудие, а равно выполнение иных полномочий, образующих судебную власть, должны осуществляться только судебными органами. Никакие другие государственные органы или негосударственные образования, даже те, в наименовании которых присутствуют слова «суд» или «судебный» (например, третейский суд, Судебная палата по информационным спорам, суд чести), не относятся к числу органов, уполномоченных выполнять функции судебной власти – такие, как правосудие, конституционный контроль, контроль за законностью действий и решений государственных органов и должностных лиц, дача разъяснений по вопросам судебной практики и др.

Суды в РФ подразделяются на два вида – суды федеральные и суды субъектов РФ. В ст. 126 Конституции РФ основной блок федеральных судов именуется судами общей юрисдикции. К ним наряду с Верховным Судом РФ причисляются ВС республик, краевые и областные суды, суды городов федерального значения (Москва и Санкт-Петербург), суды автономной области и автономных округов, районные суды. В ведение этих судов передано рассмотрение подавляющего большинства гражданских и уголовных дел и материалов об административных правонарушениях, разрешаемых в судебном порядке.

Особую ветвь в подсистеме судов общей юрисдикции образуют военные суды. Их не относят к числу общих (гражданских) судов, поскольку они "осуществляют судебную власть в войсках, органах и формированиях, где федеральным законом предусмотрена военная служба" (ч. 1 ст. 22 ФКЗ РФ от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации"). Эти суды состоят из военных судов гарнизонов, соединений, флотилий, армий, военных округов, флотов, видов и групп войск, а также Военной коллегии – одного из основных подразделений ВС РФ.

Закон допускает возможность образования в системе судов общей юрисдикции и иных специализированных судов.

Во второй блок федеральных судов включены арбитражные суды: федеральные арбитражные суды округов и арбитражные суды субъектов РФ (арбитражные суды республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, и автономных округов), возглавляемые ВАС.

Конституционный Суд РФ занимает обособленное положение среди федеральных судов.

Суды субъектов РФ не образуют подобного рода систем (подсистем), поскольку их конституционные (уставные) суды и учреждаемые там мировые судьи не имеют каких-то взаимосвязанных или взаимоподчиненных структур. В соответствии с ч. 1 ст. 27 вышеназванного Закона конституционные (уставные) суды могут создаваться для рассмотрения вопросов соответствия законов субъекта РФ, нормативных правовых актов органов государственной власти субъекта РФ, органов местного самоуправления субъекта

РФ конституции (устава) субъекта РФ, а также для толкования конституции (устава) субъекта РФ. Порядок деятельности этих судов определяется законами соответствующих субъектов РФ. Не связанные друг с другом мировые судьи должны действовать на территории участков, образуемых в пределах районов (городов). Контроль за законностью и обоснованностью их действий возложен на районные суды, входящие в состав федеральных судов.

Вся С.с. РФ – единое целое. Единство обеспечивается путем:

- а) установления С.с. РФ Конституцией РФ;
- б) соблюдения всеми федеральными судами и мировыми судьями установленных ФЗ РФ правил судопроизводства;
- в) применения всеми судами Конституции РФ, ФКЗ, ФЗ, общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров РФ, а также конституций (уставов) и других законов субъектов РФ;
- г) признания обязательности исполнения на всей территории РФ судебных постановлений, вступивших в законную силу;
- д) законодательного закрепления единства статуса судей;
- е) финансирования федеральных судов и мировых судей из федерального бюджета.

*Гуценко К.Ф.*

## **Судебная трасология**

СУДЕБНАЯ ТРАСОЛОГИЯ (фр. *la trace* – след, греч. *logos* – учение) – раздел криминалистической техники, представляющий собой систему научных положений, а также разработанных технических средств и методов обнаружения, фиксации и исследования следов с целью раскрытия преступления. В С.т. следом является отображение (оттиск, отпечаток) одного предмета (следообразующего объекта) на другом (следовоспринимающем объекте), возникающее при их контакте. Иногда полагают, что в трасологическом понимании следом является не только отображение одного объекта на другом, но и следы разлома, разрыва. По объектам, образующим следы, различают следы человека (следы его рук, ног, зубов, губ, ушей, обнаруженные, например, на двери, если вор прослушивает, нет ли в квартире хозяев; лба, например, на стекле окна); следы орудий и инструментов; следы транспортных средств и животных.

С учетом механизма образования различают следы объемные и поверхностные, статические и динамические, локальные и периферические. В зависимости от физических и иных процессов, влияющих на следообразующую поверхность, выделяют следы механического, термического, химического и биологического воздействия. Классификация следов имеет важное практическое значение и необходима для разработки методов поиска, выявления, фиксации, изъятия и исследования следов. Развитию криминалистического учения о следах способствовали труды отечественных криминалистов Шевченко Б.И., Василевского А.Н., Грановского Г.Л., Крылова И.Ф. и др.

С.т. основывается на индивидуальности внешнего строения следообразующих объектов и их способности отображаться в следах. Благодаря этому при изучении следов могут быть решены многие идентификационные и неидентификационные задачи, которые помогают установить обстоятельства совершения преступления.

*Бабаева Э.У.*

## **Судебная фотография**

СУДЕБНАЯ ФОТОГРАФИЯ – раздел криминалистической техники, в котором систематизированы специальные методы и приемы фотографирования, используемые при производстве следственных действий, оперативно-розыскных мероприятий и судебной экспертизы. С.ф. подразделяют на судебную-оперативную (запечатлевающую) и

судебно-исследовательскую. Цель первой – получить точное фотографическое изображение объекта. Для этого используют такие методы, как панорамная, измерительная, репродукционная, опознавательная и крупномасштабная съемки. Наряду с этим для фотографирования при производстве следственных действий используются ориентирующая, обзорная, узловая и детальная виды съемок. Судебно-исследовательская фотография применяется в основном в работе эксперта для выявления невидимых, слабовидимых записей, цветных и яркостных различий, для изучения механизма слеодообразования и др.

К методам судебно-исследовательской фотографии относятся контрастирующая съемка, цветоделение, фотосъемка в невидимых лучах (инфракрасных, ультрафиолетовых, рентгеновских и т. п.), микрофотографирование. В развитие С.ф. в России существенный вклад внесли Вуринский Е.Ф., на свои средства создавший в 1889 г. первую судебно-фотографическую лабораторию при Петербургском окружном суде, Русецкий В.Л., Фаворский В.И., Поповицкий А.А., Потапов С.М. и другие криминалисты.

*Бабаева Э.У.*

## **Судебная экспертиза**

**СУДЕБНАЯ ЭКСПЕРТИЗА** (фр. *expertisio* от лат. *expertus* – опытный) – исследование специалистом (экспертом) возникающих при разрешении уголовного или гражданского дела вопросов, решение которых требует специальных познаний в области науки, техники, искусства или ремесла.

С развитием науки и практики выделяются все новые виды экспертиз. Наиболее распространенными ныне являются различные виды криминалистической экспертизы (почерковедческая, техническая экспертиза документов, трассологическая – экспертиза следов, баллистическая – экспертиза оружия, боеприпасов и следов выстрела, экспертиза взрывных устройств, взрывчатых веществ и продуктов взрыва, экспертиза материалов, веществ и изделий), судебно-медицинская, судебно-психиатрическая, судебно-психологическая, судебно-техническая (по делам о нарушении правил техники безопасности, о пожарах, о происшествиях на транспорте), судебно-экономическая, судебно-бухгалтерская.

Вопрос о необходимости назначения С.э. решается следователем, прокурором, судом, исходя из конкретной ситуации, сложившейся по делу. Однако в соответствии со ст. 79 УПК в некоторых случаях, в частности для установления причин смерти и характера телесных повреждений, для определения психического состояния обвиняемого, если в этом возникает сомнение, производство С.э. обязательно.

В отличие от экспертиз, проводимых вне рамок судопроизводства (например, экспертиза трудоспособности, экологическая экспертиза тех или иных проектов), С.э. производится в строгом соответствии с процессуальным законодательством. Основанием для производства С.э. служит определение суда (постановление судьи) либо (в уголовном процессе) постановление лица, производящего дознание, следователя, прокурора, в котором должно быть указано: кому поручается производство экспертизы (экспертному учреждению или лицу, не являющемуся работником такого учреждения), какие вопросы ставятся на разрешение эксперта, какие материалы представляются ему для исследования. Обвиняемый вправе заявить эксперту отвод, просить о назначении эксперта из числа указанных им лиц, ставить вопросы эксперту, присутствовать (с разрешения следователя) при производстве экспертизы и давать объяснения, знакомиться с заключением экспертизы (ст. 185 УПК). В судебном заседании аналогичными правами пользуются и другие участники процесса (ст. 288 УПК, ст.74 и 180 ГПК).

С.э. может производиться одним или несколькими экспертами одной специальности (комиссионная экспертиза), экспертами разных специальностей (комплексная экспертиза).

При производстве С.э. эксперт основывается на своих специальных познаниях в соответствующей области науки, техники и т. д. Для некоторых видов С.э. разработаны

положения (так, правила производства судебно-медицинской экспертизы утверждены Минздравом РФ 10 декабря 1996 г.).

В результате проведенного исследования эксперт (или группа экспертов) дает письменное мотивированное заключение, которое является одним из видов доказательств. Заключение не обязательно для следователя, прокурора и суда, но несогласие с ним должно быть мотивировано. В случае недостаточной ясности или полноты заключения может быть назначена дополнительная экспертиза, а если заключение будет признано необоснованным или возникнут сомнения в его правильности – повторная экспертиза, которая поручается другому эксперту.

*Корневский Ю.В.*

## **Судебная этика**

СУДЕБНАЯ ЭТИКА – один из разделов профессиональной этики, составляющий учение о нравственных идеалах, принципах и нормах осуществления правосудия, определяющих нравственное содержание деятельности участников судопроизводства.

Этим определением охватываются три составные части предмета С.э. как науки:

- нормативная часть – принципы и нормы;
- регулируемые ими отношения;
- нравственное сознание участников судопроизводства.

При характеристике нормативной части предмета С.э. выделяются две группы норм – общие нормы морали, функционирующие в данной сфере общественных отношений, и специфические, рождаемые данной профессией, не противоречащие общим нормам, но дополняющие и развивающие их.

Требования морального характера законодатель предъявляет не только к судье, но и к другим профессиональным участникам процесса. Прокурор не вправе всегда и при любых обстоятельствах обвинять во что бы то ни стало. Закон требует от прокурора отказаться от обвинения, если оно не нашло подтверждения на судебном следствии. От прокурора, участвующего в состязательном процессе, требуется уважение к суду, к своему процессуальному оппоненту – защитнику.

**Лит.:**

Настольная книга судьи (рассмотрение уголовных дел в суде первой инстанции. М., 1972;

*Горский Г.Ф., Кокорев Л.Д., Котов Д.П.* Этика советской государственной службы. М., 1970;

Судебная этика. Воронеж. 1973;

*Бойков А.Д.* Этика профессиональной защиты по уголовным делам, М., 1978.

*Бойков А. Д.*

## **Судебник Ивана III**

СУДЕБНИК ИВАНА III – первый русский общегосударственный судебник, важнейший памятник юридического характера Московской Руси конца XV в. (1497). Сохранился в единственном списке, найденном в 1817 г. Калайдовичем и Строевым. Создание централизованного Московского государства породило потребность в общем для всей Руси сборнике судебных правил. Главной целью С.И.III было распространение юрисдикции великого князя на всю территорию централизованного государства, ликвидация правовых суверенитетов отдельных земель, уделов и областей. Большая часть С.И.III посвящена процессуальным правилам и лишь несколько статей касаются вопросов материального права. При составлении С.И.III были использованы Русская Правда, Псковская судная грамота, княжеские грамоты, определявшие порядок местного управления и суда, а также нормы обычного права, судебной практики и литовского законодательства. Главным судьей, по С.И.III, является великий князь с детьми своими, но право суда он предоставляет также боярам, окольничим, наместникам или волостелям, которые, однако, не могли судить без

старосты и так называемых "лучших людей". Судьям С.И.Ш запрещал (но без санкций) всякое пристрастие и лихоимство: однако судьи были весьма заинтересованы в суде и его исходе не только из-за громадных судебных пошлин, но и потому, что после удовлетворения истца им отдавалось имущество осужденного. В С.И.Ш закрепляется сословный принцип наказаний и одновременно с этим расширяется круг субъектов преступления – в него включены холопы. Усиливаются элементы розыскного процесса. Однако уголовные дела все еще решались поединком сторон (так называемым "полем"); в случае убийства, поджога, разбоя, церковной кражи побежденного в единоборстве считали виновным и казнили смертью; за первую простую кражу секли кнутом и лишали имущества.

К нормам материального права в С.И.Ш относятся положения: о купле, займе, наследстве, землях, межах, холопах, земледельцах. С.И.Ш впервые законодательно оформляет прикрепление к земле свободных земледельцев. Прежняя полная свобода перехода крестьян (как и бояр) с одних земель на другие в виде общей меры была ограничена сроком и платой: переходить от одного владельца к другому крестьянам разрешалось только в течение 2 недель в году – за неделю до Юрьева дня (26 ноября) и в течение недели после, при этом они должны были платить очень большую для того времени сумму «пожилого» (за пользование двором); рубль в степных и полтину в лесных местностях (по четверти этой суммы за каждый прожитый год). Вместе с развитием крепостного права С.И.Ш ограничивалось холопство.

В С.И.Ш впервые был использован термин «поместье», который вошел в обиход для обозначения особого вида условного землевладения, выдаваемого за государственную службу. С.И.Ш устанавливал значительно более суровое наказание за посягательство на земельную собственность феодала, чем на общинную собственность: нарушение меж в первом случае влекло уголовное наказание (кнут) и большой денежный штраф, тогда как во втором случае виновный подвергался только незначительному штрафу.

## **Судебник Ивана IV**

СУДЕБНИК ИВАНА IV (Царский судебник) – сборник русского феодального права, утвержденный на Земском соборе 1550 г. и одобренный Стоглавым церковным собором в 1551 г. Был обнаружен в 1734 г. историком Татищевым. В С.И.IV повторены почти все статьи Судебника Ивана Ш, но С.И.IV. включающий 100 статей, более полон. Составление С.И.IV было направлено на укрепление царской власти и некоторое ограничение власти бояр. Состав судебной власти в С.И.IV расширен: кроме лиц, перечисленных в Судебнике Ивана Ш, судьями являются также дворецкие, казначеи, дьяки и всякие приказные люди.

Согласно С.И.IV. помещики (дети боярские) не подлежали суду боярских наместников. С-М.IV разрешал выбор дворянами и купцами особых целовальников, которые участвовали в суде наместника: функции последнего по взиманию налогов переходили к так называемым "излюбленным головам", или старостам. В нем появляется понятие «крамолы». т. е. антигосударственного деяния. Кроме особо тяжких общеуголовных преступлений включались также заговоры и мятежи.

В ряде статей С.И.IV устанавливаются довольно тяжелые наказания за взяточничество и умышленное неправосудие; но по-прежнему имущество виновного после удовлетворения истца шло судьям. Право жаловаться на наместников и волостелей ограничено годичным сроком, что почти равносильно отмене этого права, поскольку в течение столь короткого срока у власти оставались те же лица. С.И.IV усиливает прикрепление крестьян к земле и санкционирует барщину как общее правило. Сохраняя прежний срок для перехода крестьян с земли (неделя до и неделя после Юрьева дня), С.И.IV увеличивает плату за «пожилое» (т. е. пошлину, которую должен был уплатить крестьянин при уходе от своего феодала). С.И.IV отграничил договор займа от договора личного найма. Одновременно он защищал "детей боярских и служилых" от вступления в кабальное холопство.

## **Судебник царя Федора Ивановича (1589)**

СУДЕБНИК ЦАРЯ ФЕДОРА ИВАНОВИЧА (1589) – название частной кодификации русского права. На основании позднейших приписок и данных языка можно установить, что С.ц. Ф.И. составлен для нужд северного крестьянства. Представляет собой сборник действовавших узаконений и норм обычного права, определявших права и обязанности черного крестьянства. В основание был принят царский судебник 1550 г. (см. *Судебник Ивана IV*), причем главы, мало интересовавшие крестьянскую общину (о центральном управлении, о вотчинах, о наместниках и пр.), воспроизведены небрежно, с пропусками. тогда как главы, касающиеся волостного устройства, крестьянского самоуправления, имеют изменения и дополнения. Введены новые главы. Закреплена важная роль крестьянского схода, который является наиболее авторитетным судьей в вопросах о земельных границах, имущественной состоятельности, сыске виновных. Новые статьи относятся также к самым важным сторонам крестьянского хозяйства: конокрадству, потраве, сельскохозяйственным угодьям, разграничению владений, наследованию, приданому и пр.

### **Судебное автороведение**

СУДЕБНОЕ АВТОРОВЕДЕНИЕ – наряду с судебным почерковедением составная часть раздела криминалистической техники – "криминалистическое исследование письма". В качестве объектов С.а. выступают анонимные письма, записки, содержащие клеветнические измышления, оскорбления, угрозы, шантаж и др., автор которых должен быть установлен с целью раскрытия преступления или при рассмотрении гражданских дел в суде.

Письменную речь определяют как текст, являющийся выражением мыслей, воли и чувств средствами языка. Индивидуальность речи обусловлена спецификой личности. В речи отражаются ее потребности, интересы, воля, чувства, убеждения, интеллект, особенности мыслительной деятельности, индивидуальные языковые средства, которыми пользуется каждый автор: словарный запас, употребление тех или иных слов, словосочетаний и синтаксических конструкций. Относительная устойчивость речи выражается в стабильности на определенное время всех ее компонентов: интеллектуальных, эмоциональных, волевых и языковых. Устойчивость последних связана с развитием речевых навыков и возникновением в коре головного мозга динамических стереотипов. При исследовании анонимных текстов изучаются содержание документа, анализ которого позволяет определить круг интересов автора, его отношение к описываемым событиям, адресату, знание им конкретных фактов и т. п. Эти признаки дают информацию, которая может быть использована для сужения круга подозреваемых в написании анонимного письма. При лингвостилистическом анализе текста исследуются лексические, семантические, грамматические и стилистические признаки. Наиболее перспективными представляются исследования языковых структур статистическими методами.

*Бабаева Э.У.*

### **Судебное почерковедение**

СУДЕБНОЕ ПОЧЕРКОВЕДЕНИЕ – область знаний, изучающая почерк и разрабатывающая методы его исследования с целью раскрытия преступлений или установления конкретных обстоятельств по гражданским делам. Почерк определяют как характерную для каждого пишущего систему движений, с помощью которых выполняется рукопись. Формирование почерка, как правило, заканчивается к 20–25 годам. Несмотря на то что обучение происходит по единой методике и стандартным прописям, почерк каждого человека индивидуален, так как на него влияют анатомические, психофизиологические особенности и тип нервной системы обучающегося. Важное качество почерка – его относительная устойчивость, в основе которой лежит прочность письменно-двигательного



навыка. Благодаря индивидуальности и относительной устойчивости почерка можно установить исполнителя рукописи, подписи, условия, в которых они были сделаны (например, в необычной позе), или состояние (например, тяжело больным человеком): пол и возраст исполнителя.

В методике исследования почерка прослеживаются различные направления:

- каллиграфическое (в России – XVII–XIX вв.);
- приметоописательное (А. Бертильон, конец XIX в.);
- графометрическое (Э. Локар, первая половина XX в.);
- вероятностно-статистическое и кибернетическое (вторая половина XX в. – С. Папков, А. Кирсанов, Н. Шахтарина, Р. Ланцман и др.).

Вероятностно-статистические и кибернетические методы исследования почерка и подписей наиболее объективны, не зависят от квалификации эксперта. Заметный вклад в развитие почерковедческой экспертизы внесли А. Винберг, Б. Комаринец, В. Орлова и другие ученые. С XVII в. в исследовании почерка развиваются графологические направления: психографология и физиографология. Психографология по письму определяет внутренний мир человека, его характер, наклонности, душевные качества: физиографология изучает связь между анатомическим строением, физиологической природой пишущего и актом письма. На данный период времени графология не достигла уровня экспериментальной науки.

*Бабаева Э.У.*

## **Судебное разбирательство**

СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО – 1) в уголовном процессе рассмотрение в судебном заседании уголовных дел и применение установленных законом мер наказания к лицам, виновным в совершении преступлений, либо оправдание невиновных. Основная стадия процесса. С.р. построено на принципах состязательности, непосредственности, устности, непрерывности. С.р. состоит из нескольких частей: предание суду, судебное следствие, судебные прения и последнее слово подсудимого, постановление приговора.

В подготовительной части судебного заседания происходит проверка явки в суд, установление личности подсудимого, разъяснение участникам разбирательства их прав и обязанностей, объявление состава суда.

Вторая часть С.р. – судебное следствие – заключается в исследовании доказательств судом при участии обвинителя, подсудимого, защитника, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей (см. *Судебное следствие* ).

После судебного следствия наступает следующая стадия процесса – судебные прения, в которой участники уголовного процесса подводят итоги тому, что имело место на судебном следствии. Они, в частности, подвергают анализу исследованные доказательства. Участники судебных прений не вправе ссылаться в своих выступлениях на доказательства, не бывшие предметом рассмотрения. При необходимости они могут ходатайствовать о возобновлении судебного следствия. Суд не имеет права ограничивать продолжительность прений. Право последней реплики в судебных прениях всегда принадлежит подсудимому и защитнику.

2) В гражданском процессе – основная стадия процесса, в которой правосудие осуществляется путем рассмотрения и разрешения гражданских дел.

С.р. подразделяется на 4 части:

– подготовительную часть судебного заседания, исследование обстоятельств дела, т. е. рассмотрение дела по существу;

– судебные прения и заключение прокурора;

– постановление и оглашение решения.

Рассмотрение дела по существу начинается докладом дела председательствующего или народного заседателя, после чего суд предлагает сторонам заключить мировое соглашение. Если стороны не пришли к соглашению, суд заслушивает объяснения сторон и исследует

доказательства (сначала представленные истцом, а затем ответчиком): заслушивает и исследует заключения экспертов, мнение представителя общественности, если он принимает участие в рассмотрении дела. Рассмотрение по существу оканчивается предложением участникам процесса дополнить чем-либо материалы дела.

Как правило, С.р. заканчивается вынесением решения. Однако в некоторых случаях дело может быть окончено без вынесения решения – в связи с прекращением производства, а также оставлением заявления без рассмотрения.

Путем С.р. происходит рассмотрение уголовных и гражданских дел в кассационном порядке (см. *Кассация* ), в порядке надзорного производства и по вновь открывшимся обстоятельствам.

## Судебное следствие

СУДЕБНОЕ СЛЕДСТВИЕ – в уголовном процессе основная часть судебного разбирательства, в которой суд с участием сторон исследует доказательства, собранные на предварительном следствии, представленные суду участниками процесса и полученные самим судом. С.с. формирует фундамент доказательств, на которых основываются следующие за ним судебные прения, внутреннее убеждение судей и приговор. Суд основывает приговор лишь на тех доказательствах, которые рассмотрены в судебном заседании (ст. 301 УПК), и только на эти доказательства могут ссылаться участники судебных прений (ст. 295 УПК). С.с. – самостоятельное исследование фактических обстоятельств дела, не ограничивающееся материалами и выводами предварительного следствия. В соответствии со ст. 240 УПК суд первой инстанции обязан непосредственно исследовать доказательства: допросить подсудимых, потерпевших, свидетелей, заслушать заключения экспертов, осмотреть вещественные доказательства, огласить протоколы и иные документы. Может быть также произведен судебный осмотр местности и помещения, судебный эксперимент. С.с. проводится в условиях наиболее полного осуществления таких процессуальных принципов, как гласность, устность, непрерывность, что создает дополнительные гарантии установления истины.

Важнейшее значение для С.с. имеют состязательность судебного разбирательства, участие в нем сторон: обвинителя, подсудимого, его законного представителя, защитника, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителей, которые пользуются равными правами по представлению доказательств, участию в их исследовании и заявлению ходатайств. Принцип состязательности, возведенный теперь на уровень конституционного (ст. 123 Конституции РФ), особенно полно осуществляется в суде присяжных, где обязательно участие обвинителя и защитника и именно на них в основном возлагается обязанность исследования доказательств. С.с. начинается оглашением обвинительного заключения, а если по делу не производилось дознание или предварительное следствие – оглашением заявления потерпевшего. Порядок (очередность) исследования доказательств определяет суд, заслушав предварительно предложения сторон. Заканчивается С.с. после того, как исследованы все доказательства, включая и те, о рассмотрении которых обоснованно ходатайствуют стороны. Оно может быть возобновлено, если в последнем слове подсудимый сообщит о новых обстоятельствах, имеющих существенное значение для дела, а также если при постановлении приговора в совещательной комнате суд признает необходимым выяснить какие-то обстоятельства, имеющие значение для дела.

ГПК не выделяет С.с. в отдельную часть судебного разбирательства и вообще не употребляет этот термин. Однако само по себе исследование доказательств занимает в разбирательстве гражданского дела важнейшее место и подробно регламентировано (ст. 167–184 ГПК).

*Корневский Ю.В.*

## Судебные поручения

СУДЕБНЫЕ ПОРУЧЕНИЯ – в гражданском процессе способ содействия суда собиранию доказательств. Суд, рассматривающий дело, в случае необходимости собирания доказательств в другом городе или районе поручает соответствующему суду произвести определенные процессуальные действия. В определении о С.п. кратко излагается существо рассматриваемого дела, указываются обстоятельства, подлежащие выяснению, доказательства, которые должен собрать суд, выполняющий поручение. С.п. обязательно для суда, которому оно адресовано, и должно быть выполнено в срок до 10 дней по правилам, установленным ГПК. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к выполнению поручения. Протоколы и все собранные при выполнении С.п. материалы немедленно пересылаются в суд, рассматривающий дело. Если лица, участвующие в деле, или свидетели, дававшие объяснения или показания суду, выполнявшему поручение, явятся в суд, рассматривающий дело, они дают объяснения и показания в общем порядке.

## Судебные прения

СУДЕБНЫЕ ПРЕНИЯ – часть судебного разбирательства, в которой стороны подводят итоги проведенного исследования фактических обстоятельств дела, анализируют собранные доказательства, высказывают и обосновывают каждый свое мнение по поводу подлежащих разрешению судом вопросов и о том, как в целом должно быть решено дело. С.п. – одно из проявлений состязательности судебного разбирательства, поскольку дают возможность его участникам активно отстаивать свои законные интересы, способствуют формированию внутреннего убеждения судей на основе всестороннего анализа всех обстоятельств дела.

По уголовному делу в С.п. участвуют:

- государственный обвинитель;
- защитник;
- подсудимый, если дело рассматривается без участия защитника, а также гражданский истец, гражданский ответчик или их представители.

По делам частного обвинения в С.п. в качестве обвинителя участвует потерпевший или его представитель. Допускается участие общественных обвинителей и общественных защитников.

С.п. строятся так, что первыми выступает сторона обвинения:

- обвинители, потерпевший, гражданский истец или его представитель, а затем – сторона защиты;
- защитник или подсудимый, гражданский ответчик или его представитель (ст. 295 УПК).

Обвинители и защитники, потерпевший и подсудимый, участвуя в С.п., высказывают соображения по поводу установленных в ходе судебного следствия фактических обстоятельств дела, доказанности или недоказанности обвинения, наступивших в результате преступления последствий, юридической оценки преступления (применения тех или иных норм УК РФ), обстоятельств, смягчающих и отягчающих ответственность, если к этому есть основания (о причинах и условиях, способствовавших совершению преступления). Для профессиональных участников процесса (прокурора, обвинителя и адвоката-защитника) изложение и обоснование своей позиции по указанным вопросам – процессуальная обязанность. В их речах должен быть сделан вывод о виновности или невиновности подсудимого, о юридической квалификации преступления, о наказании, которое должно быть назначено подсудимому, или освобождении от наказания, о разрешении гражданского иска, а также других возникших по делу вопросов. Для потерпевшего по делам частного обвинения и подсудимого выступление в С.п. – право. Гражданский истец, гражданский ответчик и их представители могут касаться в своих речах только вопросов, связанных с

разрешением гражданского иска.

Существенные особенности отличают С.п. в суде присяжных; они как бы разделяются на две части: в первой участники С.п., включая потерпевшего, высказываются лишь по вопросу о виновности или невиновности подсудимого, который ставится перед присяжными (ст. 447 УПК). В случае признания подсудимого виновным в С.п. обсуждаются вопросы, которые подлежат разрешению при постановлении судьей приговора (ст. 458 УПК).

По гражданскому делу в С.п. участвуют:

- истец, ответчик, их представители;
- третьи лица;
- прокурор, а также уполномоченные органов государственного управления и других организаций, обратившихся в суд за защитой прав и охраняемых законом интересов других лиц;
- уполномоченные органов государственного управления, привлеченных судом к участию в процессе или вступивших в процесс по своей инициативе;
- представители общественных организаций и трудовых коллективов, если они допущены к участию в судебном разбирательстве.

Порядок выступлений указанных лиц определен ст. 185 ГПК.

Участники С.п. анализируют результаты исследования доказательств, указывают на факты, которые, с их точки зрения, нашли подтверждение, высказываются о том, какое решение должно быть принято по делу. Профессиональные участники процесса (прокурор, адвокаты, юрисконсульты) должны ссылаться на правовые нормы, которыми регулируются возникшие правоотношения.

Как по гражданскому, так и по уголовному делу участники С.п. не вправе ссылаться на доказательства, которые не исследовались в судебном заседании. Продолжительность С.п. не ограничивается, однако председательствующий вправе останавливать их участников, если они касаются обстоятельств, не имеющих отношения к делу. По окончании С.п. каждый из их участников вправе выступить еще по одному разу с репликой, т. е. возражением на какие-либо заявления другого участника. Право последней реплики всегда принадлежит по уголовному делу защитнику, по гражданскому – ответчику и его представителю.

*Корневский Ю.В.*

## **Судебный переводчик**

**СУДЕБНЫЙ ПЕРЕВОДЧИК** – не заинтересованное в исходе дела лицо, владеющее языками, знание которых необходимо для перевода, и привлеченное органом или лицом, в производстве которого находится дело, для участия в следственных и судебных действиях в случаях, когда подозреваемый, обвиняемый, подсудимый и их защитники, либо потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик или их представители, а также свидетели и иные участники процесса не владеют языком, на котором ведется производство по делу, а равно для перевода письменных документов. С.п. является также лицом, понимающее знаки немого или глухого и приглашенное для участия в процессе (ст. 57 УПК). Возможность реализации и защиты субъектами процесса своих прав с помощью П.с. является гарантией конституционного принципа обеспечения пользования родным языком в ходе судопроизводства (ч. 2, ст. 26, ст. 68 Конституции РФ).

С.п. обязан:

- а) явиться по вызову органа дознания, следователя, прокурора и суда и выполнить точно и полно порученный ему перевод. При уклонении лица, назначенного С.п., от явки или от исполнения своих обязанностей на него может быть наложено денежное взыскание в размере до 1/2 МРОТ;
- б) удостоверить правильность перевода своей подписью. С.п. подписывает каждую страницу протокола следственного действия и протокол в целом. Обвиняемый, подозреваемый, потерпевший, свидетель своей подписью в конце протокола подтверждают,

что сделанный им в устной форме перевод протокола соответствует данным ими показаниям. С.п. предупреждается об уголовной ответственности по ст. 307 УК за заведомо неправильный перевод, о чем делается отметка в протоколе следственного действия или в протоколе судебного заседания, удостоверяемая его подписью (ст. 134. 269 УПК);

в) не разглашать сведения об обстоятельствах дела, ставших ему известными в связи с привлечением в качестве С.п. в ходе предварительного расследования (ст. 139 УПК), а также в иных предусмотренных законом случаях (ст. 18 УПК);

г) соблюдать порядок при производстве следственных действий и во время судебного заседания (ч. 3 ст. 263 УПК).

С.п. не может принимать участия в производстве по делу, если он лично, прямо или косвенно, заинтересован в этом деле, при наличии иных оснований, указанных в ст. 59 УПК, а равно в случае, когда обнаружится его некомпетентность. Предыдущее участие в деле лица в качестве С.п. не является основанием для его отвода.

С.п., вызванный к лицу, производящему дознание, следователю, прокурору или в суд (кроме КС и арбитражного суда), имеет право на возмещение понесенных им расходов по явке (стоимость проезда к месту вызова и обратно, расходы по найму жилого помещения, суточные). Если С.п. выполнял свои обязанности не в порядке служебного задания, то ему выплачивается вознаграждение согласно заключенному договору. За лицом, вызываемым в качестве С.п., сохраняется средний заработок по месту его работы за все время, затраченное им в связи с вызовом к лицу, производящему дознание, следователю, прокурору или в суд (ст. 106 УПК).

*Кипнис Н.М.*

## **Судебный поединок**

**СУДЕБНЫЙ ПОЕДИНОК** – способ разрешения споров путем вооруженной борьбы сторон, применявшийся в средневековом судебном процессе. В русских юридических источниках XIII–XVI вв. носит название «поле».

С.п. назначался не только между спорящими сторонами, но и между другими участниками процесса:

- спорящей стороной и свидетелем, чьи показания она считает ложными;
- спорящей стороной и судьей, который, по мнению первой, вынес несправедливый приговор.

Сословные различия определяли выбор оружия: знатные сражались на мечах, простолюдины – на дубинках. Проигравшим в процессе считался тот, кто первый ронял оружие, чья кровь пролилась раньше и т. п. Пережитки С.п. существовали в Европе вплоть до XVII в.

## **Судебный приказ**

**СУДЕБНЫЙ ПРИКАЗ** – в гражданском процессе постановление судьи, вынесенное по заявлению кредитора о взыскании денежных сумм или об истребовании вещи от должника. С.п. имеет силу исполнительного документа. Взыскание по нему производится через 10 дней после выдачи С.п. и в порядке, установленном для исполнения судебных решений. С.п. выдается судьей единолично:

- а) если требование основано на нотариально удостоверенной сделке;
- б) если требование основано на письменной сделке;
- в) если требование основано на протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта, совершенном нотариусом;
- г) если заявлено требование о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, не связанное с установлением отцовства;
- д) если заявлено требование о взыскании с граждан недоимки по налогам и

государственному обязательному страхованию;

е) если заявлено требование о взыскании начисленной, но не выплаченной работнику заработной платы. Заявление о выдаче С.п. подается по общим правилам подсудности.

## **Судебный пристав**

**СУДЕБНЫЙ ПРИСТАВ** – особое государственное должностное лицо, на которое возлагаются задачи по обеспечению установленного порядка деятельности Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, ВАС, судов общей юрисдикции и арбитражных судов (далее – суды), а также по исполнению судебных актов и актов других органов, предусмотренных ФЗ РФ от 21 июля 1997 г. № 118-ФЗ "О судебных приставах".

С.п. может быть гражданин РФ, достигший 20-летнего возраста, имеющий среднее или среднее профессиональное образование (для старшего С.п. – высшее юридическое образование), способный по своим деловым и личным качествам, а также по состоянию здоровья исполнять возложенные на него обязанности. На должность С.п. не может быть назначен гражданин, имеющий судимость.

В зависимости от исполняемых обязанностей подразделяются на обеспечивающих установленный порядок деятельности судов (С.п. по обеспечению порядка) и С.п., исполняющих судебные акты и акты других органов (С.п. – исполнитель). С.п. по обеспечению порядка после прохождения необходимой специальной подготовки имеют право на хранение и ношение огнестрельного оружия и специальных средств. С.п. при исполнении служебных обязанностей носят форменную одежду, имеют знаки различия и эмблему. С.п. присваиваются классные чины работников органов юстиции, а С.п. военных судов – воинские звания.

Главный С.п. РФ назначается на должность и освобождается от должности Правительством РФ по представлению министра юстиции РФ. Заместитель главного С.п. РФ и главный военный С.п. назначаются на должность и освобождаются от должности министром юстиции РФ. Главные С.п. субъектов РФ назначаются на должность и освобождаются от должности главным С.п. РФ по представлению министра юстиции соответствующего субъекта РФ или начальника соответствующего органа юстиции. Старшие С.п. и С.п. назначаются на должность и освобождаются от должности главными С.п. субъектов РФ.

С.п. по обеспечению порядка:

а) обеспечивают в судах безопасность судей, заседателей, участников судебного процесса и свидетелей;

б) выполняют распоряжения председателя суда, а также судьи или председательствующего в судебном заседании, связанные с соблюдением порядка в суде;

в) исполняют решения суда и судьи о применении к подсудимому и другим гражданам предусмотренных законом мер процессуального принуждения;

г) обеспечивают охрану зданий судов, совещательных комнат и судебных помещений в рабочее время;

д) проверяют подготовку судебных помещений к заседанию, обеспечивают по поручению судьи доставку к месту проведения судебного процесса материалов уголовного дела и вещественных доказательств и их сохранность;

е) поддерживают общественный порядок в судебных помещениях;

ж) взаимодействуют с военнослужащими воинской части (подразделения) по конвоированию лиц, содержащихся под стражей, по вопросам их охраны и безопасности;

з) предупреждают и пресекают преступления и правонарушения, выявляют нарушителей, а в случае необходимости задерживают их с последующей передачей органам милиции;

и) осуществляют привод лиц, уклоняющихся от явки в суд или к С.п. – исполнителю;

к) участвуют по указанию старшего С.п. в совершении исполнительных действий;

л) проходят специальную подготовку, а также периодическую проверку на пригодность к действиям в условиях, связанных с применением физической силы, специальных средств и огнестрельного оружия.

При исполнении своих служебных обязанностей имеют право:

а) обращаться за помощью к сотрудникам милиции, органов безопасности, военнослужащим внутренних войск, а С.п. военных судов – также к военному командованию;

б) применять физическую силу, специальные средства и огнестрельное оружие в случаях и порядке, которые предусмотрены Законом о судебных приставах.

В процессе принудительного исполнения судебных актов и актов других органов С.п. – исполнитель:

а) принимает меры по своевременному, полному и правильному исполнению соответствующих исполнительных документов;

б) предоставляет сторонам исполнительного производства (далее – стороны) или их представителям возможность знакомиться с материалами исполнительного производства, делать из них выписки, снимать с них копии;

в) рассматривает заявления сторон по поводу исполнительного производства и их ходатайства, выносит соответствующие постановления, разъясняя сроки и порядок их обжалования;

г) обязан взять самоотвод, если он заинтересован в ходе исполнительного производства либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнения в его беспристрастности.

С.п. – исполнитель имеет право:

а) получать необходимую информацию, объяснения и справки;

б) проводить у работодателей проверку исполнения исполнительных документов на работающих у них должников и ведения соответствующей финансовой документации;

в) давать гражданам и организациям, участвующим в исполнительном производстве, поручения по конкретным исполнительным действиям;

г) входить в помещения и хранилища, занимаемые должниками или принадлежащие им, производить осмотры указанных помещений и хранилищ, при необходимости вскрывать их, а также по определению соответствующего суда совершать указанные действия в помещениях и хранилищах, занимаемых другими лицами или принадлежащих им;

д) арестовывать, изымать, передавать на хранение и реализовывать арестованное имущество, за исключением изъятого из оборота в соответствии с законом;

е) налагать арест на денежные средства и иные ценности должника, находящиеся на счетах, во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях, в размере, указанном в исполнительном документе;

ж) использовать нежилые помещения, находящиеся в муниципальной собственности, а при согласии собственника – помещения, находящиеся в иной собственности, для временного хранения изъятого имущества, возлагать на соответствующих лиц обязанность по его хранению, использовать транспорт взыскателя или должника для перевозки имущества с отнесением расходов за счет должника;

з) в случае неясности требований, содержащихся в исполнительном документе, просить судили другой выдавший его орган о разъяснении порядка его исполнения;

и) объявлять розыск должника, его имущества или розыск ребенка;

к) вызывать граждан и должностных лиц по исполнительным документам, находящимся в производстве;

л) совершать иные действия, предусмотренные Законом "Об исполнительном производстве".

Требования С.п. обязательны для всех органов, организаций, должностных лиц и граждан на территории РФ.

## **Судимость**

**СУДИМОСТЬ** – особый правовой статус гражданина, осужденного судом за совершенное преступление с применением наказания или иной меры уголовно-правового характера (ст. 86 УК). С. влечет негативные последствия общеправового и уголовно-правового содержания.

Общеправовые последствия С.: ограничение на занятие определенной должности (прокурора, следователя, судьи) или определенной деятельностью (связанной с материальной ответственностью), на продвижение по службе в вооруженных силах (по призыву или по контракту), владение оружием и т. д. Общеправовые последствия С. могут иметь место только в случаях, прямо предусмотренных в законе.

Уголовно-правовые последствия С. заключаются в том, что она учитывается при простом, опасном и особо опасном рецидиве преступлений; при совершении лицом, имеющем С., тождественного или в случаях, предусмотренных Особой частью УК однородного преступления, в результате чего образуется неоднократность преступления, выступающего в качестве квалифицирующего признака многих составов преступлений; при определении осужденному вида исправительной колонии (строгого или особо строгого видов режима); при назначении наказания (в рамках неоднократности и рецидива преступлений).

Лицо считается судимым со дня вступления обвинительного приговора в законную силу до момента погашения или снятия С.

С. погашается:

- в отношении условно осужденных – по истечении исправительного срока;
- в отношении осужденных к наказаниям, не связанным с лишением свободы – по истечении 1 года после их отбытия;
- в отношении осужденных к лишению свободы за преступления небольшой и средней тяжести – по истечении 3 лет после отбытия наказания;
- в отношении осужденных за тяжкие преступления – по истечении 6, а за особо тяжкие – 8 лет после отбытия наказания.

Если осужденный был досрочно освобожден от наказания (или неотбытая часть наказания была заменена более мягким видом наказания), то срок погашения С. исчисляется исходя из фактически отбытого срока с момента освобождения от основного и дополнительного наказания. Наряду с погашением С. уголовным законодательством предусмотрено ее снятие. С. может быть снята актом амнистии (ч. 2 ст. 84 УК) или помилования (ч. 2 ст. 85 УК). Наконец, С. может быть снята по решению суда (ч. 5 ст. 86 УК). Основание досрочного снятия С. - безупречное поведение лица, отбывшего наказание, и наличие его ходатайства. В случае отказа суда снять С. это лицо может обратиться с повторным ходатайством не ранее, чем по истечении 1 года со дня вынесения постановления об отказе (ст. 370 УПК). Погашение и снятие С. аннулирует все связанные с ней правовые последствия.

*Шмаров И.В.*

## **Судопроизводство**

**СУДОПРОИЗВОДСТВО** – в буквальном значении – производство в суде. С. - совокупность процессуальных (процедурных) норм, определяющих порядок деятельности при отправлении правосудия, права участников процесса, гарантии их прав, общие положения (принципы) построения данной отрасли права и т. д. С. может означать и саму деятельность, правовое регулирование которой составляет предмет процессуального права, и даже деятельность соответствующих органов на стадиях досудебного производства, имеющих целью подготовку материалов для суда (в частности, деятельность органов предварительного расследования). Конституция РФ содержит положение: "Судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и



уголовного судопроизводства" (ст. 118 п.2).

Важнейший признак любого вида С. - процессуальная форма, которую можно определить как регулируемую процессуальным правом систему правовых принципов, норм, правил, институтов, определяющих процедуру, условия, последовательность процессуальных действий, связанных с собиранием и исследованием доказательств, способы и сроки их совершения, права участников процесса и гарантии их прав, порядок принятия и оформления решений как по отдельным вопросам, так и по делу в целом. Процессуальная форма имеет особенности в зависимости от вида С. и, как правило, отражена в соответствующем процессуальном кодексе: УПК, ГПК, АПК. Процессуальные правила других видов С. - конституционного, административного – включены в виде норм или разделов в ФКЗ РФ от 21 июля 1994 г; № 1-ФЗ "О Конституционном суде Российской Федерации" и в КоАП.

Процессуальная форма, или процессуальный порядок правоприменения, осуществляемого судами и другими правоохранительными органами, исключительно важна для обеспечения прав личности, интересов общества и государства. Ее принципы и важнейшие нормы обычно определяются конституцией страны и являются показателем защищенности как личности, так и государственных интересов.

*Бойков Д.Д.*

## **Судоустройство**

СУДОУСТРОЙСТВО – совокупность принципов и норм, определяющих организацию и деятельность системы судебных органов. С. относится Конституцией РФ (ст. 71) к ведению РФ. Основы правового регулирования С. содержатся в Конституции РФ, ФКЗ и ФЗ. Среди этих актов прежде всего следует назвать Закон РСФСР от 8 июля 1981 г. "О судоустройстве РСФСР", ФКЗ РФ от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации", ФКЗ РФ от 28 апреля 1995 г. № 1-ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации", ФЗ РФ от 8 января 1998 г. № 7-ФЗ "О Судебном департаменте при Верховном Суде Российской Федерации", ФЗ РФ от 3 декабря 1994 г. № 55-ФЗ "О некоторых вопросах организации и деятельности военных судов и органов военной юстиции".

С. включает общие принципы организации и деятельности судебной власти, судебную систему в узком смысле (как систему судебных учреждений), формы судопроизводства, основы статуса судей, народных заседателей, присяжных заседателей, иные вопросы организации деятельности судов, в том числе функционирование органов судейского сообщества. Иногда все вышеуказанные элементы объединяются в понятие "судебная система". Такой подход основывается на ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации", который не ограничивается конструированием системы судебных учреждений, но также раскрывает в общем виде принципы функционирования судебной власти, статус ее представителей и т. д.

## **Судоходство международное торговое**

СУДОХОДСТВО МЕЖДУНАРОДНОЕ ТОРГОВОЕ – деятельность, связанная с применением самоходных и несамоходных торговых судов, других плавучих средств и сооружений (например, бурильных платформ) в открытом море, в том числе в пределах исключительной экономической зоны, территориальном море и (или) внутренних морских водах иностранных государств, а также на естественных либо искусственных водных коммуникациях, имеющих международное значение (реки, озера, каналы, водохранилища). Цель С.м.т. – участие судов в перевозках грузов, пассажиров, багажа, почты; производство рыболовного и иных видов морского промысла, добыча полезных ископаемых, ведение морских научных исследований, спасательных операций, буксировки. С.м.т. может также выполнять рекреационные функции и ряд специальных задач – несение охраны морских

промыслов, обеспечение морской, воздушной и космической навигации и т. д.

Правовую базу С.м.т. составляют нормы морского и смежных отраслей права, содержащиеся в многочисленных соглашениях государств и внутригосударственных нормативных актах, которыми определяется юридический статус и режим использования судов, условия предоставления судам национальности, процедуры осуществления государствами юрисдикции в отношении судов, плавающих под их флагами, обеспечения технико-эксплуатационной, экологической и т. п. безопасности. Обширную область правового регулирования в связи с С.м.т. представляют отношения, вытекающие из транспортных операций по договору морской перевозки и порождающие проблему материальной ответственности за соблюдение установленных сроков перевозки, обеспечение сохранности доставляемых грузов, выполнение перевозчиком обязательств в части качества обслуживания пассажиров и т. д.; международно-правовое регулирование затрагивает и саму систему организации С.м.т. Так, Конвенция о Кодексе поведения линейных конференций упорядочивает деятельность крупных объединений судовладельцев.

*Волосов М.Е.*

## **Судоходство по международным рекам**

СУДОХОДСТВО ПО МЕЖДУНАРОДНЫМ РЕКАМ – движение судов и других плавучих средств по водным коммуникациям естественного происхождения – рекам и озерам, расположенным на территории двух или нескольких государств. Правовое регулирование С. по м.р. осуществляется на базе принципов и нормы международного права, закрепленных в двух- или многосторонних международных договорах. Таковы Заключительный акт Венского конгресса(1815), Белградская конвенция о режиме судоходства на Дунае (1948), Акт, касающийся судоходства и экономического сотрудничества между государствами бассейна реки Нигер (1963), Конвенция, касающаяся развития бассейна озера Чад (1969), Договор о бассейне реки Ла-Плата (1969), Договор о сотрудничестве в Амазонии (1978).

Заключены также договоры более общего характера, которые, впрочем, пока не получили широкого признания (Барселонская конвенция о судоходных водных путях, имеющих международное значение (1921 г.), Хельсинкские правила использования вод международных рек (1966 г.)).

В обобщенном виде правовое регулирование С. по м.р. подпадает под действие следующих юридических принципов:

- закрепление территориального верховенства(суверенитета) на соответствующие участки водной коммуникации за прибрежными государствами;
- запрет (или ограничение) плавания военных кораблей неприбрежных стран и судов, преследующих военные цели, и установление разрешительного порядка прохода военных судов прибрежных стран по чужим участкам коммуникации;
- свобода торгового судоходства, включающая заход судов в иностранные порты, производство грузовых и других коммерческих операций, возможность бункеровочного и технического их обслуживания на равноправной основе;
- неукоснительное выполнение судовладельцами и операторами судов тарифных, навигационных, экологических и иных правил, установленных прибрежным государством.

Важные задачи в деле регулирования С. по м.р. возлагаются на международные речные комиссии, формируемые из представителей прибрежных государств, компетенция которых состоит в выработке унифицированных тарифных и навигационных правил и организации контроля за их выполнением.

*Волосов М.Е.*

## **Судьи**

СУДЬИ – должностные лица государства, являющиеся носителями судебной власти. В РФ – лица, наделенные в соответствии с Конституцией РФ и ФКЗ РФ от 31 декабря 1996 г. № 1 – ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" полномочиями осуществлять правосудие и исполнять иные обязанности на профессиональной основе. Все С. судебной системы РФ обладают единым статусом и различаются только полномочиями и компетенцией. В своей деятельности по отправлению правосудия С. независимы, подчиняются только закону и никому не подотчетны. С. несменяем – он не может быть назначен (избран) на другую должность или в другой суд без его согласия. Незаконные воздействия на С. (суд), проявление неуважения, присвоение властных полномочий С. (суда) караются законом. Требования С. при осуществлении ими полномочий обязательны для всех без исключения государственных органов, общественных объединений, должностных лиц, других юридических лиц и физических лиц.

С. всех судов, их близкие лица и имущество подлежат государственной защите с применением установленных законом мер безопасности. С. представляется за счет государства материальное и социально-бытовое обеспечение, соответствующее их высокому статусу.

С. Конституционного суда РФ назначаются по представлению Президента РФ СФ в индивидуальном порядке путем тайного голосования и приводятся к присяге. Предельный возраст пребывания в должности – 70 лет.

Председатель Верховного Суда РФ, Председатель ВАС назначаются на должность СФ по представлению Президента РФ, основанному на заключении квалификационных коллегий судей этих судов.

Заместители председателей и другие судьи ВС, ВАС назначаются на должность СФ по представлению Президента РФ, основанному на представлении соответственно Председателей ВС, ВАС и заключении квалификационных коллегий С. этих судов.

С. военных судов назначаются на должность Президентом РФ по представлению Председателя ВС, основанному на заключении квалификационных коллегий судей этих судов. Председатели военных судов и их заместители назначаются на должность Президентом РФ по представлению Председателя ВС, основанному на заключении Высшей квалификационной коллегии судей РФ.

С. федеральных арбитражных судов округов назначаются на должность Президентом РФ по представлению

Председателя ВАС, основанному на заключении квалификационных коллегий С. этих судов, с учетом предложений законодательных (представительных) органов государственной власти соответствующих субъектов РФ. Председатели федеральных арбитражных судов округов и их заместители назначаются на должность Президентом РФ по представлению Председателя ВАС, основанному на заключении Высшей квалификационной коллегии судей РФ, с учетом предложений законодательных (представительных) органов государственной власти соответствующих субъектов РФ.

Аналогичный порядок действует при назначении С. других звеньев системы общегражданских судов.

С. арбитражных судов субъектов РФ назначаются на должность Президентом РФ по представлению Председателя ВАС, основанному на заключении квалификационных коллегий С. этих судов и согласованному с законодательными (представительными) органами государственной власти соответствующих субъектов РФ. Председатели арбитражных судов субъектов РФ и их заместители назначаются на должность Президентом РФ по представлению Председателя ВАС, основанному на заключении Высшей квалификационной коллегии судей РФ и согласованному с законодательными (представительными) органами государственной власти соответствующих субъектов РФ.

Мировые С., а также С., председатели и заместители председателей конституционных (уставных) судов субъектов РФ назначаются (избираются) на должность в порядке, установленном законами субъектов РФ.

Отбор кандидатов на должности С. осуществляется на конкурсной основе.

Полномочия С. федеральных судов не ограничены определенным сроком, если иное не предусмотрено Конституцией РФ или ФКЗ.

*Бойков А.Д.*

## **Сунна**

СУННА – зафиксированные в виде преданий (хадисов) поступки и высказывания пророка Мухаммеда, считающиеся образцом, которому обязан следовать мусульманин; вместе с положениями Корана С. составляет шариат. В С. содержится значительная часть норм, положенных в основу выводов различных школ фикха, становление которого было связано с записью и систематизацией хадисов. Вместе с Кораном С. считается ведущим источником фикха. Правила поведения, содержащиеся в С., в количественном отношении значительно превосходят нормы, предусмотренные положениями Корана. Шариатские суды, кади и муфтии при вынесении решений и фетв по вопросам шариата и фикха вслед за Кораном ориентируются на С.

*Сюкияйнен Л.Р.*

## **"Суперпрезидентская" республика**

"СУПЕРПРЕЗИДЕНТСКАЯ" РЕСПУБЛИКА – в науке конституционного права термин, используемый для обозначения особой разновидности республиканской формы правления, характеризующейся юридическим и фактическим сосредоточением всех рычагов государственной власти в руках президента, который в этом случае обычно является главой не только государства, но и правительства, а также лидером Правящей партии. Нередко конституции закрепляют за таким президентом неограниченное право роспуска парламента, право введения чрезвычайного положения и военного положения, право издавать декреты с силой закона, единолично назначать и смещать глав местных администраций, судей и т. д. Практически отсутствуют конституционные механизмы смещения президента со своего поста. Нет и характерной для «классической» президентской республики системы "сдержек и противовесов" в лице «сильного» парламента и независимого суда. В настоящее время "С".р. существуют в Ираке, Сирии, Индонезии, Туркменистане, Узбекистане, Казахстане и ряде других стран. Иногда к «суперпрезидентским» относят все республики Латинской Америки. "С".р. также называют монархическими.

## **Суперфиций**

СУПЕРФИЦИЙ (лат. *superficieo* – наземная часть строения) – в римском праве наследственное и отчуждаемое право пользования в течение длительного срока строением, возведенным на чужой земле. В гражданском праве РФ С. соответствует право пользования земельным участком собственником недвижимости, находящейся на этом участке (ст. 271 ГК РФ).

## **Супруги**

СУПРУГИ – лица, состоящие в браке между собой. Личные и имущественные права и обязанности С. определяются семейным законодательством. В соответствии с СК каждый из С. свободен в выборе рода занятий, профессии, мест пребывания и жительства. Вопросы материнства, отцовства, воспитания, образования детей и другие вопросы жизни семьи решаются ими совместно исходя из принципа равенства С. Они обязаны строить свои отношения в семье на основе взаимоуважения и взаимопомощи, заботиться о благосостоянии и развитии своих детей. С. по своему желанию выбирают при заключении брака фамилию

одного из них в качестве общей, либо каждый из С. сохраняет свою добрачную фамилию, либо, если иное не предусмотрено законами субъектов РФ, присоединяет к своей фамилии фамилию другого С. Соединение не допускается, если добрачная фамилия хотя бы одного из С. является двойной. Перемена фамилии одним из С. не влечет за собой перемену фамилии другого. В случае расторжения брака С. вправе сохранить общую фамилию или восстановить свои добрачные фамилии. Законным режимом имущества С. является режим их совместной собственности, если брачным договором не установлено иное.

## Счет

СЧЕТ – 1) оформленный на имя юридического лица или гражданина документ, в котором отражаются данные о денежных обязательствах одной из сторон (депозитный, сберегательный счет) либо о взаимных обязательствах с учетом получаемых и выплачиваемых денежных средств. Особое значение в настоящее время имеют банковские С.

2) Договор, заключаемый между банком и клиентом, на основании которого банк производит расчетное обслуживание клиента (договор банковского С.).

В зависимости от субъектного состава отношений по договору банковского С., особенностей проводимых по нему операций, порядка распоряжения различают С.:

- небанковских клиентов и банков (корреспондентские счета);
- валютные и рублевые;
- открытые на имя одного владельца или общие С.

Для отражения производимых расчетных операций на имя клиента в банке открывается банковский С. (расчетный С., текущий С., бюджетный, корреспондентский «ЛЮРО», корреспондентский «НОСТРО» и т. п.). Платежные операции в пользу клиента заносятся в кредит С., использование средств клиента – в дебет. Разница между этими позициями составляет сальдо С. Если С. клиента имеет дебетовое сальдо, то имеется задолженность банка перед клиентом в сумме сальдо. При кредитовом сальдо – наоборот. На основании действующих правил бухгалтерского учета наличие сальдо в пользу банка не допускается, расчетные операции проводятся только в пределах задолженности банка перед клиентом (в сумме дебетового остатка денежных средств на С.).

3) Способ отражения в бухгалтерском учете фактов хозяйственной деятельности (финансовых, хозяйственных и других операций.). Учет финансово-хозяйственной деятельности осуществляется по плану С. бухгалтерского учета (каждый С. имеет специальное наименование и код). Выделяются синтетические С. (С. первого порядка) и субсчета (С. второго порядка). К примеру, к С.06 "Долгосрочные финансовые вложения" могут быть открыты субсчета 06-1 "Паи и акции", 06-2 «Облигации» и т. д. Учет по С. производится в денежном выражении.

Используемая система бухгалтерского учета основывается на системе двойного учета, когда одна хозяйственная операция отражается одновременно по двум С. (корреспонденция С.).

*Новоселова Л.А.*

## Счетная палата

СЧЕТНАЯ ПАЛАТА – наиболее распространенное в мире название органа высшего финансового (финансово-экономического) контроля в государстве. Как собственное название используется в Венгрии, Греции, Испании, Португалии, ФРГ, РФ и ряде других стран. В США С.п. называется Генеральным отчетным управлением, в Бразилии, Алжире, Франции, Румынии – счетным судом. Правовое положение С.п. в системе государственных органов неоднозначно. В большинстве стран они выступают в качестве вспомогательного органа парламента, обеспечивающего исполнение его контрольных функций. В Италии С.п. конституционно определена как вспомогательный орган правительства. Объем конкретных

полномочий и возможных объектов контроля со стороны С.п. также неодинаков. В ряде стран он наделяется полномочиями судебного органа (Болгария, Греция, Португалия, Франция, Япония). Соответственно, различается и правовое положение членов С.п. В одних странах они являются должностными лицами, в других наделяются статусом судей и несменяемы на своем посту. С.п. – коллегиальный орган, во главе которого стоит председатель. В большинстве стран председатель и члены С.п. должны принести присягу при вступлении в должность. В странах, воспринявших англосаксонскую правовую систему, функции С.п., как правило, выполняются специальным должностным лицом – генеральным аудитором и подчиненным ему аппаратом.

## **Счетная палата РФ**

СЧЕТНАЯ ПАЛАТА РФ – орган, предусмотренный Конституцией РФ (ст. 102, 103); согласно ст. 1 ФЗ РФ от 18 ноября 1994 г. № 4-ФЗ "О Счетной палате Российской Федерации" постоянно действующий орган государственного финансового контроля, образуемый ФС и подотчетный ему.

Задачи С.п. РФ:

- организация и осуществление контроля за своевременным исполнением доходных и расходных статей федерального бюджета и бюджетов федеральных внебюджетных фондов (далее – бюджет) по объемам, структуре и целевому назначению;
- определение эффективности и целесообразности расходов государственных средств и использования федеральной собственности;
- оценка обоснованности доходных и расходных статей проектов бюджета;
- финансовая экспертиза проектов ФЗ, а также нормативных правовых актов федеральных органов государственной власти, предусматривающих расходы, покрываемые за счет средств бюджета;
- анализ выявленных отклонений от установленных показателей бюджета и подготовка предложений, направленных на их устранение, а также совершенствование бюджетного процесса в целом;
- контроль за законностью и своевременностью движения средств бюджета в ЦБ, уполномоченных банках и иных финансово-кредитных учреждениях РФ;
- регулярное представление СФ и ГД информации о ходе исполнения бюджета и результатах проводимых контрольных мероприятий.

С.п. РФ состоит из Председателя, заместителя Председателя, аудиторов и аппарата С.п. РФ. Председатель и 6 аудиторов назначаются ГД на 6 лет. Заместитель Председателя и другие 6 аудиторов – СФ на тот же срок.

Контрольные полномочия С.п. РФ распространяются на все государственные органы и учреждения РФ, на федеральные внебюджетные фонды, а также на органы местного самоуправления, предприятия, организации, банки, страховые компании и др., если они получают, перераспределяют и используют средства из бюджета или используют федеральную собственность либо имеют предоставленные федеральным законодательством или федеральными органами государственной власти налоговые, таможенные и иные льготы и преимущества. Все органы, предприятия, учреждения и организации, включая банки, обязаны представлять информацию, запрашиваемую С.п. РФ.

По результатам проведенных контрольных мероприятий С.п. РФ направляет соответствующим органам, руководителям проверяемых организаций представления для принятия мер по выявленным нарушениям, возмещению причиненного государству ущерба и привлечению к ответственности виновных лиц. Представление С.п. РФ должно быть рассмотрено в срок, указанный в нем, или, если срок не указан, – в течение 20 дней со дня его получения. О принятом решении и о мерах по его реализации незамедлительно информируется С.п. РФ. При выявлении в проверяемых объектах нарушений, наносящих прямой ущерб государству и требующих безотлагательного пресечения, а также в случаях

умышленного или систематического несоблюдения порядка и сроков рассмотрения представлений С.п. РФ последняя имеет право давать администрации проверяемых организаций обязательные для исполнения предписания. При неоднократном неисполнении или ненадлежащем исполнении предписаний С.п. РФ она вправе (по согласованию с ГД) приостановить все виды финансовых платежных и расчетных операций по счетам проверяемых организаций.

С.п. РФ ежеквартально представляет ФС отчет о ходе исполнения федерального бюджета. По поручению палат, по запросам комитетов и комиссий палат, депутатов ГД и членов СФ, Президента РФ, Правительства РФ, органов государственной власти субъектов РФ С.п. РФ готовит заключения и дает ответы по вопросам, входящим в ее компетенцию.

*Авакьян С.Л.*

## **Съезд народных депутатов РСФСР**

СЪЕЗД НАРОДНЫХ ДЕПУТАТОВ РСФСР – высший орган государственной власти РСФСР, учрежденный в рамках конституционной реформы 27 октября 1989 г. Впервые избран в марте 1990 г. Начал работать в мае 1990 г. Распущен Указом Президента РФ от 21 сентября 1993 г. № 1400. С.н.д. состоял из 1068 народных депутатов РСФСР. 900 депутатов избиралось от территориальных, 168 – от национально-территориальных округов (4 – от каждой республики в составе РСФСР, 2 – от каждой автономной области, 1 – от каждого автономного округа, 84 депутата – от краев, областей, городов Москвы и Санкт-Петербурга).

С.н.д. РСФСР был правомочен принять к своему рассмотрению и решить любой вопрос, отнесенный к ведению РСФСР.

К исключительному ведению Съезда относились:

- принятие Конституции РСФСР, внесение в нее изменений и дополнений;
- определение внутренней и внешней политики РСФСР;
- ратификация и денонсация международных договоров, влекущих изменения и дополнения Конституции РСФСР;
- принятие решения по вопросам национально-государственного устройства, отнесенный к ведению РСФСР;
- решение вопросов об изменении границ РСФСР;
- утверждение перспективных государственных планов и важнейших республиканских программ экономического и социального развития РСФСР, ее военного строительства;
- формирование Верховного Совета РСФСР;
- избрание Председателя Верховного Совета РСФСР;
- избрание Первого заместителя и 3 заместителей Председателя Верховного Совета РСФСР;
- утверждение Председателя Совета Министров РСФСР;
- утверждение Генерального прокурора РСФСР, Председателя ВС РСФСР, Председателя ВАС РСФСР;
- избрание КС РСФСР;
- принятие решения об отрешении от должности Президента РСФСР;
- отмена актов, принятых Верховным Советом РСФСР, а также указов и распоряжений Президента РСФСР;
- принятие решений о проведении всенародного голосования (референдума).

Съезд был вправе принимать законы РСФСР. Очередные заседания проводились раз в год.

С.н.д. РСФСР сыграл немаловажную роль в демократических преобразованиях в России. Им принимались законы о внесении изменений и дополнений в Конституцию РСФСР, отражавшие политический плюрализм, возможности предпринимательства и частную собственность в России, включение в Конституцию основных прав и свобод человека и гражданина, соответствующих международным стандартам, развитие

парламентаризма в России, введение поста Президента РСФСР, КС, современного федеративного устройства РФ, институтов местного самоуправления.

*Авакьян С.А.*

## **Съезд народных депутатов СССР**

СЪЕЗД НАРОДНЫХ ДЕПУТАТОВ СССР – высший орган государственной власти СССР, учрежденный в рамках конституционной реформы 1 декабря 1988 г. Выборы состоялись в марте 1989 г. Официально функционировал до момента прекращения существования СССР в декабре 1991 г. С.Н.Д. СССР должен был обеспечить широкую представительность всех слоев народа, как бы воплощая идею соборности, популярную в России со средних веков. Благодаря С.н.д. СССР к участию в руководстве государственными и общественно-политическими делами должны были прийти новые люди, демократически мыслящие, в своем большинстве не связанные с партийной номенклатурой и желающие перестройки жизни, политических и экономических реформ. Вместе с тем при этой реформе закладывались начала парламентаризма в СССР. Съезд должен был собираться лишь раз в год и решать наиболее важные вопросы внутренней и внешней политики государства. В остальном законодательные, распорядительные и контрольные функции возлагались на формируемый Съездом и относительно небольшой по численности Верховный Совет СССР. По мнению многих данная система позволяла создавать видимость демократизма на уровне парадного и мало приспособленного к практической деятельности С.н.д. СССР (в том числе из-за большой численности депутатов) и тщательно отбирать народных депутатов в состав Верховного Совета СССР, который и должен был принимать «нужные» законы и решения.

С.н.д. СССР состоял из 2250 депутатов, которые избирались в следующем порядке:

- 750 депутатов – от территориальных избирательных округов;
- 750 – от национально-территориальных избирательных округов (32 – от каждой союзной, 11 – автономной республики, по 5 – от автономных областей и по 1 – от каждого автономного округа);
- 750 – от общесоюзных общественных организаций по нормам, установленным законом о выборах народных депутатов СССР.

Съезд был правомочен принять к своему рассмотрению и решить любой вопрос, отнесенный к ведению СССР. К исключительному ведению Съезда относились:

- принятие Конституции СССР, внесение в нее изменений;
- принятие решений по вопросам национально-государственного устройства, отнесенным к ведению СССР;
- определение государственной границы СССР, утверждение изменений границ между союзными республиками;
- определение основных направлений внутренней и внешней политики СССР;
- утверждение перспективных государственных планов и важнейших общесоюзных программ экономического и социального развития СССР;
- избрание Верховного Совета СССР и Председателя Верховного Совета СССР;
- утверждение Председателя Совета Министров СССР;
- утверждение Председателя Комитета народного контроля СССР, Председателя ВС СССР, Генерального прокурора СССР, Главного государственного арбитра СССР;
- избрание Комитета конституционного надзора СССР;
- отмена актов, принятых Верховным Советом СССР;
- принятие решений о проведении всенародного голосования (референдума).

Съезд был вправе принимать законы СССР. Очередные заседания С.н.д. СССР сначала были предусмотрены 1 раз в год, затем (14 марта 1990 г.) – не реже 1 раза в год. Руководил работой Съезда Председатель Верховного Совета СССР.

*Авакьян С.А.*



## Съезды советов

СЪЕЗДЫ СОВЕТОВ – органы центральной и местной власти Советского государства в период 1917–1936 гг., а также – высшие органы власти в период 1988–1993 гг.

Первый Всероссийский С.С. был созван 16 (3) июня 1917 г. в Петрограде. Наибольшее представительство на нем – 285 депутатов – имели социалисты-революционеры (эсеры). Меньшевики были представлены 248, а большевики – 105 делегатами. На съезде был избран постоянно действующий Центральный исполнительный комитет (ВЦИК), решающую роль в котором играли эсеры и меньшевики – сторонники постепенной, мирной трансформации капитализма в социализм.

Второй Всероссийский С.С. солдатских и рабочих депутатов, открывшийся 7 ноября (25 октября) 1917 г., носил учредительный характер. Он законодательно закрепил захват большевиками государственной власти, объявил о ликвидации старого аппарата и создании новой системы государственных органов – ВЦИК, Совнаркома, Наркоматов. На втором заседании съезда 26 октября 1917 г. с докладами о первых декретах Советской власти – о мире и о земле – выступил В.И. Ленин.

Третий Всероссийский С.С. рабочих и солдатских депутатов начал работу 10 января 1918 г., а 13 января открылся Третий Всероссийский С.С. крестьянских депутатов, который принял решение о слиянии съездов и приобрел характер объединительного. Он принял решение о преобразовании Советской республики в Российскую Социалистическую Федеративную Советскую Республику на основе добровольного союза народов и создании новой системы органов федеральной власти: Всероссийского С.С., ВЦИК, СНК. Был утвержден также программный документ, отвергнутый Учредительным собранием, – "Декларация прав трудящегося и эксплуатируемого народа", которая провозглашала всевластие Советов в центре и на местах, отмену частной собственности на землю, национализацию промышленности и транспорта.

Четвертый Чрезвычайный Всероссийский С.С. (март 1918 г.) ратифицировал Брестский мирный договор.

Пятый Всероссийский С.С. (июль 1918 г.) принял первую Конституцию, которая в качестве первого раздела включала в себя "Декларацию прав трудящегося и эксплуатируемого народа".

Шестой Чрезвычайный Всероссийский С.С. (ноябрь 1918 г.) в условиях начавшейся гражданской войны взял курс на милитаризацию системы управления и хозяйства.

Седьмой Всероссийский С.С. (декабрь 1919 г.) постановлением "О советском строительстве" установил сессионный порядок работы ВЦИК и создал новый орган государственного управления – Президиум ВЦИК.

Основными решениями Восьмого Всероссийского С.С. (декабрь 1920 г.) были утверждение плана ГОЭЛРО и расширение полномочий СНК.

Девятый Всероссийский С.С. в конце 1921 г. принял решение об упразднении ВЧК и создании на его месте Главного политического управления (ГПУ) при НКВД.

Десятый С.С. РСФСР (декабрь 1922 г.) признал своевременность объединения Советских республик.

Открывшийся немногим позже Первый Всесоюзный С.С. 30 декабря 1922 г. утвердил Декларацию и Договор об образовании СССР, подписанный 4 республиками: РСФСР, Украиной, Белоруссией и Закавказской СФСР. Вторым С.С. СССР (январь 1924 г.) утвердил новую общесоюзную Конституцию 1924 г., а Третий С.С. СССР (май 1925 г.) принял в состав Союза Узбекскую и Туркменскую ССР.

Особенностью работы С.С. в конце 20-х – начале 30-х гг. – Четвертого (апрель 1927 г.), Пятого (май 1929 г.), Шестого (март 1931 г.) и Седьмого (1935 г.) было постоянное увеличение перерывов в их созывах и возрастающий формализм. Обсуждались на них преимущественно вопросы текущей хозяйственной практики (индустриализации, сплошной коллективизации, борьбы с кулачеством и др.), решение которых полностью совпадало с

руководящим курсом ВКП(б).

Восьмой Чрезвычайный С.С. СССР (ноябрь-декабрь 1936 г.) одобрил новую Конституцию СССР, подтвердившую, что политической основой СССР являются Советы депутатов трудящихся. Высшим органом власти в СССР провозглашался Верховный Совет СССР, что отменяло необходимость регулярного созыва С.с.

В 1988 г. по образцу Конституции 1918 г. была восстановлена двухуровневая система представительных органов: Съезд народных, депутатов СССР и Верховный Совет, избранный из депутатов съезда.

**Лит.:**

*Ленин В.И.* Полн. собр. соч. Т. 31, 34, 36; Советы народных депутатов. Сб. документов. М., 1980;

История СССР. Эпоха социализма/Под ред. *Ю.С. Кукушкина*. М., 1985;

Из истории Советов. Сб. научн. трудов. М., 1990;

*Рева В.Е.* История государственного и местного управления (советский период). Пенза, 1995.

*Жуковская Н.Ю.*

**"Т"**

### **Таганцев Николай Степанович (1843–1923)**

**ТАГАНЦЕВ** Николай Степанович (1843–1923) – выдающийся русский ученый-криминалист. Юридическое образование получил в Санкт-Петербургском университете, который окончил в 1862 г. В 1863 г. был направлен в Германию для продолжения учебы, где 2 года изучал проблему повторности преступлений. По возвращении подготовил магистерскую диссертацию "О повторении преступлений", которую защитил в 1867 г., а в 1870 г. – докторскую диссертацию "О преступлениях против жизни по русскому уголовному праву". Был редактором "Журнала гражданского и уголовного права". С 1881 г. работал в составе комиссии по созданию проекта Уголовного уложения. В 1884 г. им единолично были подготовлены проект Общей части Уголовного уложения и объяснительная записка к нему. В 1887 г. был назначен сенатором уголовного кассационного департамента Правительствующего сената, а в 1906 г. – членом Государственного совета. В декабре 1917 г. был избран почетным академиком Российской Академии наук.

Среди широкого круга его научных трудов особое место занимает фундаментальный 2-томный труд "Русское уголовное право. Лекции. Общая часть". Основу его составлял курс лекций, прочитанный в Санкт-Петербургском университете. Курс этот существенно отличался от изданных в тот период учебников и курсов русского уголовного права Лохвицкого, Калмыкова, Спасовича, Кситяковского, Познышева своей фундаментальностью, обширным использованием разнообразных источников (в том числе художественной литературы), оригинальным методом преподнесения богатых сведений из зарубежного уголовного законодательства и литературы. Лекции содержали подробный критический анализ многих теорий, взглядов и концепций зарубежных и русских ученых по основным проблемам уголовного закона, преступления и наказания. По существу курс лекций Т. стал энциклопедией дореволюционного русского уголовного права, в котором содержались обстоятельные ответы практически на все вопросы теории Общей части уголовного права. Поэтому он не потерял актуальности и в наши дни.

*Аликперов Х.Д.*

### **Тайна переписки и иных сообщений**

**ТАЙНА ПЕРЕПИСКИ И ИНЫХ СООБЩЕНИЙ** – одно из конституционных личных прав человека; согласно ч. 2 ст. 23 Конституции РФ каждый имеет право на тайну переписки,

телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Соответствующие нормы содержатся в ФЗ РФ от 16 февраля 1995 г. № 15-ФЗ "О связи", ФЗ РФ от 17 июля 1999 г. № 176-ФЗ "О почтовой связи".

Цензура почтовых и иных сообщений по общему правилу не допускается. Однако для отдельных категорий лиц (военнослужащих срочной службы, осужденных к лишению свободы) закон делает изъятие из этого правила. Так, согласно ч. 2 ст. 91 УИК получаемая и отправляемая осужденными корреспонденция подвергается цензуре.

Ограничение Т.П. и и.о. в интересах правоохранительной деятельности регулируется нормами УПК, ФЗ РФ от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности", ФЗ РФ от 3 апреля 1995 г. № 40-ФЗ "Об органах Федеральной службы безопасности в Российской Федерации".

Выемка корреспонденции у гражданина, наложение ареста и выемка ее в почтово-телеграфных учреждениях могут производиться только на основаниях и в порядке, установленных ст. 167–171 УПК. Лицо, ведущее следствие, обеспечивает неразглашение данных, полученных при этом. В гражданском судопроизводстве оглашение данных переписки в открытом судебном заседании допустимо лишь при согласии лиц, которые вели эту переписку (ст. 176 ГПК).

Проведение оперативно-розыскных мероприятий, которые ограничивают конституционные права граждан на Т. п. и и.о., передаваемых по сетям электрической и почтовой связи, допускается на основании судебного решения. Однако в случаях, которые не терпят отлагательства и могут привести к совершению тяжкого преступления, а также при наличии данных о событиях и действиях, создающих угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности РФ, на основании мотивированного постановления одного из руководителей органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, допускается проведение таких мероприятий, с обязательным уведомлением суда (судьи) в течение 24 ч и получением судебного решения в срок 48 ч. В случае возникновения угрозы жизни, здоровью, собственности отдельных лиц по их заявлению или с их согласия в письменной форме разрешается прослушивание переговоров, ведущихся с их телефонов, на основании постановления, утвержденного руководителем органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, с обязательным уведомлением соответствующего суда (судьи), в течение 48 ч.

Нарушение Т. п. и и.с. является преступлением против конституционных прав и свобод человека и гражданина (ст. 138 УК) с максимальным наказанием в виде исправительных работ на срок до 1 года. Более строгое наказание предусмотрено в случае совершения этого деяния с использованием служебного положения или специальных технических средств.

В США право на Т. п. и и.с. основывается на IV поправке к Конституции, запрещающей необоснованные обыски. Особую остроту в американской практике приобрел вопрос о таком ограничении этого права, как подслушивание. По ФЗ 1968 г. производить подслушивание полиция может с разрешения (ордера) суда. При этом необходимо указать, в связи с каким готовящимся, совершенным или совершаемым преступлением предполагается проводить подслушивание, назвать лицо, переговоры которого предполагается подслушивать, привести аргументы, охарактеризовать природу переговоров. Ордер выдается обычно на срок не более 30 суток. Судья, выдавший ордер, вправе требовать отчета о порядке проведения и результата подслушивания. Суд должен исключить полученные в результате подслушивания данные, если подслушивание проводилось вопреки закону или не в соответствии с разрешением.

Вместе с тем среди американских юристов широко распространено мнение об антиконституционности и этической недопустимости любого подслушивания вообще.

*Авакьян С.А., Додонов В.Н.*

**Тайна частной жизни**

см. *Право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени* .

## **Тайное голосование**

см. *Голосование* .

## **Талиона закон**

ТАЛИОНА ЗАКОН (лат. *talio, talionis* – возмездие, равное по силе преступлению) – принцип наказания, заключающийся в причинении виновному такого же вреда, который нанесен им ("око за око, зуб за зуб").

Как ограничение кровной мести Т.з. начал применяться в родовом обществе. С возникновением государства и права Т.з. стал одним из институтов раннего уголовного права как вид репрессии и как средство ограничения самосуда, оформившись в законодательстве древних обществ – Законах Моисея, римских двенадцати таблиц законах и др. Правило талиона имело главным образом устрашительную силу и могло налагаться судебной властью лишь при непримирении сторон. Талион также не распространялся на лиц из разных уровней социальной иерархии: жизнь и здоровье раба не могли сравниться с жизнью и здоровьем свободного. С усилением права Т.з. вытеснялся системой обязательных санкций.

## **Таможенная граница РФ**

ТАМОЖЕННАЯ ГРАНИЦА РФ – условная линия, ограничивающая таможенную территорию РФ. Т.г. РФ очерчивает пространственные пределы действия таможенного законодательства российского государства и разделяет таможенные территории сопредельных стран. Теория таможенного права различает понятия внешней и внутренней таможенной границы. Внешней Т.г. РФ являются "пределы таможенной территории"; она разделяет таможенные территории смежных государств и, как правило, совпадает с государственной границей (за исключением таможенных анклавов, эксклавов и других ситуаций). На внешней Т.г. РФ действует административно-правовой режим, устанавливаемый законодательством о государственной границе, и ее охрана осуществляется таможенниками совместно с пограничными войсками. Иногда на границе создают совместные таможенные пункты, объединяющие потенциалы таможенных служб сопредельных стран: они организуются на наиболее оживленных коммерческих и туристических магистральных. Первые совместные таможенные пункты появились в СНГ на границах РФ с Украиной и Беларусью.

Внутренние Т.г. РФ проходят в глубине таможенной территории. Они возникают в связи с использованием отдельных таможенных режимов (свободной таможенной зоны, свободного склада). По правовому статусу внутренняя Т.г. РФ приравнена к внешней: территория свободной зоны рассматривается как пограничная, въезд туда осуществляется строго по пропускам через специальные контрольно-пропускные пункты. Через внутреннюю Т.г. РФ багаж и предметы ручной клади пропускаются по таможенным правилам, применяемым на государственной границе. При вывозе товаров сверх установленных норм взимается таможенная пошлина. Когда иностранный товар поступает на свободную таможенную территорию (если только эта территория не находится в районе государственной границы), он пересекает как внешнюю, так и внутреннюю Т.г. РФ. В этом случае на внешней границе досмотр проводится, как правило, без таможенной очистки и сводится к выявлению товаров, запрещенных к ввозу на таможенную территорию РФ и вывозу за ее пределы. Таможенная очистка происходит при пересечении внутренней границы. Таким образом, создается своего рода система двойного таможенного контроля: на

внешней границе осуществляется таможенно-полицейский, а на внутренней – таможенно-тарифный контроль. Охрана внутренней Т.г. РФ обеспечивается таможенниками совместно с администрацией таможенной территории.

*Анисимов Л.И.*

## **Таможенная декларация**

ТАМОЖЕННАЯ ДЕКЛАРАЦИЯ – письменное или устное заявление таможенным органам о данных, необходимых для осуществления таможенного контроля. Форма и порядок декларирования определяются ГТК. Товары декларируются тому таможенному органу, в котором производится таможенное оформление. Транспортные средства, перевозящие товары, декларируются одновременно с товарами (кроме морских, речных и воздушных судов).

Декларантом может быть лицо, перемещающее товары и транспортные средства, либо таможенный брокер.

Декларант обязан:

- а) произвести декларирование товаров и транспортных средств в соответствии с установленным порядком;
- б) по требованию таможенного органа предъявлять декларируемые товары и транспортные средства;
- в) представить таможенному органу документы и дополнительные сведения, необходимые для таможенных целей;
- г) произвести таможенные платежи;
- д) оказывать содействие таможенным органам в производстве таможенного оформления.

Сроки подачи Т. д. устанавливаются ГТК и не могут превышать 15 дней с даты представления товаров и транспортных средств, перевозящих товары, таможенному органу. При перемещении через таможенную границу физическими лицами товаров, не предназначенных для коммерческих целей, ручной клади и сопровождаемого багажа Т. д. подается одновременно с представлением товаров. Въезжающие на таможенную территорию РФ порожние транспортные средства и транспортные средства, перевозящие пассажиров, декларируются не позднее 3 ч после пересечения таможенной границы, а выезжающие – за 3 ч до ее пересечения. При необходимости указанные сроки могут быть продлены. Т. д. с момента оформления ее принятия становится документом, свидетельствующим о фактах, имеющих юридическое значение. Таможенный орган РФ не вправе отказать в принятии Т. д.

Изменения, дополнения в Т. д. или ее изъятие декларантом могут производиться только до:

- а) начала проверки Т. д.;
- б) начала досмотра товара и транспортных средств;
- в) установления таможенным органом недостоверности указанных в Т. д. сведений.

Должностные лица таможенных органов не вправе по собственной инициативе, поручению или просьбе заинтересованного лица заполнять письменную Т. д., изменять или дополнять сведения, указанные в Т. д., за исключением сведений, которые отнесены к компетенции таможенных органов.

В определенных случаях допускается аннулирование Т. д., в частности при невывозе товара, выпущенного в соответствии с таможенным режимом экспорта либо иного режима, условия отказа от которого допускают возможность оставления товара на таможенной территории РФ и свободного распоряжения таким товаром, при его фактическом предъявлении таможенному органу и на основании письменного обращения лица, его перемещающего.

Основной документ, который используется для декларирования товаров и транспортных средств в торговом обороте, – грузовая таможенная декларация (ГТД),

являющаяся многоцелевым документом.

Подача Т. д. должна сопровождаться представлением таможенному органу:

- а) документов, удостоверяющих полномочия декларанта на подачу ГТД;
- б) транспортных документов, подтверждающих факт перемещения товаров;
- в) в случаях, предусмотренных нормативными актами ГТК, декларации таможенной стоимости товара и документа контроля за доставкой товаров;
- г) копии паспорта сделки, удостоверенной уполномоченным банком в установленном порядке;
- д) документов, сведения о которых заявлены в ГТД;
- е) документов, подтверждающих уплату таможенных платежей;
- ж) электронной копии ГТД на магнитном носителе.

Таможенный орган вправе запросить дополнительные сведения с целью проверки информации, содержащейся в Т. д. и представленных документах.

Лит.:

*Козырин А.* Перемещение физическими лицами товаров не для коммерческих целей // Хозяйство и право, 1995, № 10–12;

Комментарий к Таможенному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. *В.А. Максимцева*, проф. *Б.Н. Габричидзе*. М., 1997.  
*Анисимов Л.Н.*

## Таможенная стоимость товара

ТАМОЖЕННАЯ СТОИМОСТЬ ТОВАРА – определяемая в соответствии с законодательством стоимость перемещаемого через таможенную границу РФ товара, используемая для применения установленных мер государственного регулирования, а также для статистических целей.

В сфере внешнеторговой деятельности важное значение имеют нормы об определении Т. е. т. и страны, происхождения товара, которые являются элементами таможенного тарифа.

Т. е. т. определяется декларантом на основе достоверной, количественно определяемой, объективной и документально подтвержденной информации согласно установленным нормативными актами порядком и методами. От определения Т. с. т. (экспортируемого или импортируемого) зависят величина его таможенного обложения, правильное начисление установленных платежей. Т. е. т. используется при начислении таможенной пошлины, сборов, для взыскания штрафов и иных санкций за таможенные правонарушения, предусмотренные законодательством РФ. При перемещении товара через таможенную границу его Т. е. т. заявляется таможенному органу, который проверяет его таможенное оформление. При непредставлении доказательств, подтверждающих достоверность используемых декларантом данных, таможенный орган вправе принять решение о невозможности применения выбранного декларантом метода таможенной оценки товара.

Для определения Т. с. т. используется шесть методов:

- по цене сделки с ввозимыми товарами;
- по цене сделки с идентичными товарами;
- по цене сделки с однородными товарами;
- вычитания стоимости;
- сложения стоимости;
- резервный метод.

Они должны применяться в строгой последовательности один за другим (с первого по шестой). Использование каждого последующего метода допускается, если не может быть принят предыдущий (только методы вычитания и сложения могут применяться в обратной последовательности).

Контроль за правильностью определения Т. с. т. осуществляется таможенным органом. Он же и его должностные лица несут ответственность за разглашение информации, составляющей коммерческую тайну или являющейся конфиденциальной.

Лит.:

- Орлов Я.* Пошлины по потреблению//Закон. Журнал для деловых людей, 1994, № 1;
- Шестакова М.П.* Таможенные платежи//Право и экономика, 1997, № 13–14;
- Шахматев А.А.* Функции таможенных органов России. Таможенно-тарифное регулирование (Основные правовые вопросы). М., 1994.С.39–45.
- Анисимов Л.Н.*

## **Таможенная территория РФ**

ТАМОЖЕННАЯ ТЕРРИТОРИЯ РФ – экономико-правовое понятие, включающее сухопутную территорию, территориальные и внутренние воды и воздушное пространство над ними. Т.т. РФ включает также в исключительной экономической зоне РФ искусственные острова, установки и сооружения, над которыми РФ обладает исключительной Юрисдикцией в отношении таможенного дела. Единая Т.т. РФ выступает как таможенно-правовое выражение общероссийского рынка, главным внутренним принципом функционирования которого являются отсутствие внутренних таможенных границ и барьеров, свободное движение товаров, услуг и капиталов.

На территории РФ могут находиться свободные таможенные зоны и свободные склады, территории которых рассматриваются как находящиеся вне Т.т. РФ, за исключением случаев, определяемых таможенным законодательством.

Пределы Т.т. РФ, а также периметры свободных таможенных зон и свободных складов являются таможенной границей РФ.

**Лит.:**

- Козырин А.Н.* Понятие таможенной территории и пространственные аспекты таможенно-тарифного регулирования//Московский журнал международного права, 1995.№ 1;
- Таможенная территория мира. Нью-Йорк, 1989;
- Шестакова М.П.* Порядок перемещения товаров через таможенную границу//Право и экономика, 1997, № 9.
- Анисимов Л.Н.*

## **Таможенное оформление**

ТАМОЖЕННОЕ ОФОРМЛЕНИЕ – процедура помещения товаров и транспортных средств под определенный таможенный режим и завершения действия этого режима в соответствии с требованиями и положениями ТК.

Правовое регулирование Т.о. может осуществляться как внутренними, так и международно-правовыми (конвенционными) нормами. Таможенная конвенция о международной перевозке грузов 1975 г. с использованием книжки МДП (Международных дорожных перевозок) – единого таможенного документа, применяется таможенными органами каждой из договаривающихся стран в качестве грузового манифеста. Книжка сопровождает груз от таможи места назначения, и каждая из таможен удостоверяет Т. о. на данном документе.

Т.о. производится в таможенном органе, в сфере деятельности которого находится отправитель или получатель товаров либо их структурное подразделение. Под местом нахождения отправителя или получателя либо структурных подразделений понимаются адреса юридических лиц, место нахождения их обособленных структурных подразделений, в том числе филиалов и представительств иностранных юридических лиц на территории РФ, а также место постоянного нахождения граждан РФ и лиц, не являющихся таковыми. С учетом просьбы заинтересованного лица за его счет и с согласия таможенного органа Т. о. может производиться в иных местах и вне времени работы таможенного органа. Т. о. отдельных категорий товаров и транспортных средств может производиться только определенными таможенными органами.

Лица, обладающие полномочиями в отношении товаров и транспортных средств, а также их представители вправе присутствовать при Т.о. В случае необходимости

таможенные органы РФ вправе потребовать их присутствия при Т. о. в целях оказания содействия должностным лицам этих органов. Кроме того, в случаях, предусмотренных местным законодательством. Т. о. товаров и транспортных средств может быть завершено только после ветеринарного, фито-санитарного, экологического и других видов государственного контроля (ст. 130 ТК),

Т.о., включая заполнение необходимых документов, как правило, ведется на русском языке.

Для обеспечения производства Т. о. товаров и транспортных средств предусмотрено совершение предварительных операций, которые включают следующие этапы:

- а) прием, регистрация и учет таможенных деклараций;
- б) контроль за правильностью определения кода товаров в соответствии с Товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности и страны происхождения товара, а также за соблюдением мер нетарифного регулирования;
- в) взаимный контроль и контроль таможенной стоимости;
- г) контроль таможенных платежей, досмотр и выпуск.

**Лит.:**

Комментарий к Таможенному Кодексу Российской Федерации /Под ред. проф. *А.Н. Козырина*. М., 1996. С.198–224;

*Никонов А.Т.* Изменения в таможенном оформлении внешнеторговых грузов. Консультация//Иностранный капитал в России: налоги, учет, валютное и таможенное регулирование, 1997, № 1;

*Петров Ю.М., Кудрявцев И.В.* Практика таможенного регулирования. М., 1994;

*Терещенко Я.К.* Таможенное оформление//Право и экономика, 1997, № 11–12.

*Анисимов Л.Н.*

## **Таможенное право**

ТАМОЖЕННОЕ ПРАВО – отрасль права; совокупность юридических институтов и норм права, регулирующих общественные отношения по экономической охране государственной границы таможенными органами путем установления порядка перемещения товаров, иных предметов и лиц через таможенную границу, размеров и порядка взимания таможенных, платежей, ответственности за таможенные правонарушения и порядка привлечения к ней.

Термин "Т. п." необходимо рассматривать в трех значениях:

- а) как отрасль законодательства;
- б) в качестве отрасли юридической науки;
- в) как учебную дисциплину.

История отечественного таможенно-правового регулирования уходит корнями во времена образования древнерусского государства, когда взимание «мыта» за провоз товара через заставы основывалось еще на обычном праве (см. Таможня).

Источниками Т. п. в "XIV–XVI вв. были грамоты великих князей и отдельные статьи «общеправовых» судебников и уставов. В XVII в. нормы Т. п. были заложены в Новоторговом уставе 1667 г., который ужесточил порядок ввоза иностранных товаров и увеличил пошлину на них в 4 раза. Иностранцы могли торговать только в приграничных городах: Архангельске, Новгороде, Пскове. Довольно детально была разработана процедура таможенного оформления.

В царствование Петра I активизировалось развитие внешней торговли, в чем немалую роль сыграл принятый в 1724 г. протекционистский таможенный тариф. Управление таможенными сборами с 1718 г. начала осуществлять Коммерц-коллегия, которая была самостоятельным управленческим ведомством. В 1731 г. был принят Морской пошлинный устав, определивший порядок захода иностранных торговых судов в российские порты. В 1782 г. Екатерина II учредила таможенную стражу на западной границе. Она состояла из



таможенных надзирателей – по одному на каждые 10 верст, – которые несли дозоры на своем участке.

В 1819 г. были приняты либеральный таможенный тариф, а также таможенный устав, в котором охрана государственной границы возлагалась на таможенную, а затем пограничную стражу Министерства финансов. Таможни и таможенные заставы учреждались по внешней сухопутной и морской границе Империи и царства Польского, а на северо-западе – по границе России с Финляндией. Устав также содержал очень подробную регламентацию таможенной службы. Таможенный устав 1892 г. сделал едиными законодательство о контрабанде для европейской и азиатской торговли, упорядочил таможенную охрану на море и в прибрежных водах. Устав 1904 г. ввел новую структуру таможенных органов. Теперь она состояла из Департамента таможенных сборов, окружных и участковых таможенных управлений, таможен, застав, постов и пунктов. Новым был раздел "О привозе товаров по железным дорогам". Устав 1910 г. предоставил органам таможенного надзора право самостоятельно проявлять инициативу в производстве обысков и выемок контрабандных товаров в пределах 100-верстной полосы от линии сухопутной границы внутрь страны и от морских берегов. Этим уставом детализировались также процессуальные вопросы разбирательства, обжалования и исполнения дел о контрабанде и т. д.

Одним из значительных правовых актов послереволюционной России стал утвержденный 9 марта 1922 г. ВЦИК и СНК РСФСР первый таможенный тариф по европейской привозной торговле. Позднее Президиум ЦИК СССР утвердил 12 декабря 1924 г. Таможенный устав СССР, а в 1928 г. был принят ТК СССР. С 1964 до 1991 г. существовал второй ТК СССР – до тех пор, пока не были приняты последний ТК СССР и Закон о таможенном тарифе.

Этим Кодексом контрабанда исключена из числа административных правонарушений и квалифицирована как уголовное преступление; введена лицензионная система и другие таможенные инструменты. Новым явилось также установление административной ответственности предприятий за таможенные правонарушения. Существенно расширилась нормативная база в сфере охраны прав и интересов хозяйствующих субъектов и граждан, что получило отражение в подробной регламентации порядка производства по делам о контрабанде и нарушениях таможенных правил, предоставления таможенным органам права вести дознание по делам о контрабанде. ТК СССР 1991 г. действовал в РФ до 1993 г., когда последняя приняла собственный ТК и Закон о таможенном тарифе.

Т.п. не является самостоятельной отраслью права. В то же время неверно считать его только подотраслью административного права. Т. п. представляется в большей степени комплексной отраслью, так она включает в себя кроме административно-правовых нормы конституционного, уголовного, а также международного права (см. *Международное таможенное право* ).

Конституционными нормами-установлены исключительная компетенция РФ в области таможенного регулирования и принцип единства внутреннего таможенного пространства. Согласно ч. 1 ст. 74 Конституции РФ на территории РФ не допускается установление таможенных границ, пошлин, сборов и каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств.

Уголовно-правовые нормы устанавливают ответственность за преступления в сфере таможенного дела, к которым относятся контрабанда:

- незаконный экспорт технологий, научно-технической информации и услуг, используемых при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники;
- невозвращение на территорию РФ предметов художественного, исторического и археологического достояния народов РФ и зарубежных стран;
- уклонение от уплаты таможенных платежей.

Кроме того, Т. п. теснейшим образом связано с финансовым правом, поскольку таможенные платежи, составляют значительную часть доходов государственного бюджета.

Выделение Т. п. в качестве особой комплексной отрасли права, а также научной и

учебной дисциплины далеко не случайно. Таможенно-правовое регулирование является важным инструментом экономической политики государства, что обуславливает высокую степень динамизма, подвижности многих таможенно-правовых норм, постоянное разрастание их массива. Многие подзаконные нормы, касающиеся порядка таможенного оформления и расчета таможенных платежей, носят чрезвычайно сложный характер, делающий их самостоятельное понимание и применение практически недоступным для неспециалистов. В то же время с таможенными процедурами сталкиваются в повседневной практике десятки тысяч хозяйствующих субъектов, и от оптимального применения таможенных норм напрямую зависят величина их таможенных издержек, скорость таможенного оформления. Поэтому таможенно-правовое обеспечение бизнеса выделилось в новую специализацию у частнопрактикующих и корпоративных юристов.

Предмет Т. п. составляют прежде всего специфические общественные отношения, которые возникают в связи с проведением государством таможенной политики в целом и установлением таможенного режима при перемещении товаров, транспортных средств через таможенную границу и пересечении ее физическими лицами с целью защиты экономической безопасности и других экономических интересов РФ. К предмету Т. п. как комплексной отрасли следует отнести и ряд других, вспомогательных отношений, касающихся организации государственной службы в таможенных органах и деятельности всей таможенной инфраструктуры, таможенной статистики, организации международного таможенного сотрудничества.

Поскольку в Т. п. преобладают административно-правовые нормы, метод регулирования в нем в основном императивный, выражающийся во властных предписаниях и запрещениях. В то же время имеется определенное количество диспозитивных норм, касающихся, например, права выбора заявителем таможенного режима.

Система Т. п. включает общую и особенную части, однако такое деление носит доктринальный характер, оно не основано на структуре ТК. Общая часть Т. п. включает понятие и содержание таможенного дела, таможенной политики и ее целей, таможенной территории и таможенной границы РФ и другие общие термины и понятия. Общая часть Т. п. несколько уже общей части соответствующего учебного курса, включающей разделы о научно-теоретических основах таможенного дела и об истории Т. п., о предмете, системе и источниках Т. п.

К общей части Т. п. также относятся разделы о субъектах таможенного права:

- о формах и методах деятельности таможенных органов;
- об ответственности в Т. п.

Особенная часть Т. п. включает правовое регулирование порядка перемещения через таможенную границу товаров и транспортных средств (в том числе различные таможенные режимы), таможенного тарифа и взимания таможенных платежей:

- таможенного оформления;
- таможенного контроля;
- ведение товарной номенклатуры внешнеэкономической деятельности (ТН ВЭД).

К ней же относятся дознание, осуществляемое таможенными органами, их оперативно-розыскная деятельность, производство по делам о нарушениях таможенных правил.

Т.п. так же как и административное, соединяет в себе материальные и процессуальные нормы, таможенный процесс является разновидностью административного процесса.

К источникам (формам внешнего выражения таможенно-правовых норм) Т. п. относятся: Конституция РФ; ТК; Закон РФ от 21 мая 1993 г. № 5003-1 "О таможенном тарифе", ФЗ РФ от 21 июля 1997 г. № 114-ФЗ "О службе в таможенных органах в Российской Федерации", другие ФЗ; подзаконные нормативные акты Президента РФ и Правительства РФ; ведомственные нормативные акты органов исполнительной власти и др. Среди последних ведущая роль принадлежит приказам, письмам и другим актам ГТК. Другую большую группу источников Т. п. образуют международно-правовые документы.

Обязательными субъектами Т. п. являются таможенные органы. В РФ они составляют единую специальную систему, в которую входят: ГТК; региональные таможенные управления; таможни; таможенные посты. Они относятся к числу правоохранительных, органов.

Круг других субъектов или участников тех или иных отношений в таможенной сфере довольно широк. В него входят физические и юридические лица (отечественные и иностранные), связанные с таможенными органами по поводу проводимых ими операций в таможенной сфере.

**Лит.:**

- Козыриш А.Н.* Таможенное право России. Общая часть. М., 1995;  
*Российское таможенное право: Учебник для вузов/Под ред. проф. Б.Н. Габричидзе . М., 1997;*  
*Марков Л.Н.* Таможенное право СССР: Учебн. пособ. Иркутск, 1973;  
*Сандровский К.К.* Таможенное право. Общая часть. Киев, 1974;  
*Бахрах Д.Н.* Таможенное право как институт административного права//Государство и право, 1995, № 3;  
*Габричидзе Б.Н., Сулов Н.А.* Таможенные органы Российской Федерации: правовой статус и пути его совершенствования//Государство и право, 1995, № 3.  
*Анисимов Л. Н., Додонов В.Н.*

## **Таможенные льготы**

**ТАМОЖЕННЫЕ ЛЬГОТЫ** – преимущества, предоставляемые юридическим и физическим лицам при ввозе, вывозе или транзите товаров, ценностей, личных вещей, других предметов. Т.л. проявляются как благоприятные исключения из общеприменимого таможенного режима и предоставляются в виде освобождения от уплаты таможенных пошлин и сборов (тарифные льготы), применения упрощенных процедур пропуска через таможенную границу РФ товаров, личных вещей, либо полного неприменения таких процедур, надления правом на ввоз в страну либо вывоз из нее каких-либо предметов, перемещение которых через границу по общему правилу запрещено. По юридической природе Т.л. делятся на конвенционные, имеющие своей основой международный договор, и односторонние, устанавливаемые государством в одностороннем порядке.

ТО определены Т.л. для дипломатических представительств иностранных государств, которые могут ввозить и вывозить предназначенные для официального пользования представительств товары с освобождением от таможенных платежей, за исключением платежей за хранение, таможенное оформление товаров вне определенных для этого мест или времени работы таможенных органов (гл. 30 ТК). Определяя объем этих льгот, российское таможенное законодательство исходит из норм и принципов международного публичного права, касающегося статуса консульских и дипломатических представительств. Так, ст. 36 Венской конвенции о дипломатических сношениях от 18 апреля 1961 г. гласит: "1. Государство пребывания в соответствии с принятыми им законами и правилами разрешает ввозить и освобождает от всех таможенных пошлин, налогов и связанных с этим сборов, за исключением складских сборов, сборов за перевозку и подобного рода услуги..".

Статья 50 Венской конвенции о консульских сношениях от 24 апреля 1963 г. закрепляет следующее положение: "1. Государство пребывания в соответствии с принятыми в нем законами и правилами разрешает ввоз и освобождает от всех таможенных пошлин, налогов и связанных с этим сборов, за теми же, "указанными выше, исключениями". Отдельные положения российского таможенного законодательства (ст. 203 ТК) устанавливают Т.л. для главы дипломатического представительства иностранного государства и членов дипломатического персонала представительства. Т.л. предусмотрены для сотрудников административно-технического персонала дипломатических представительств иностранных государств и членов их семей, проживающих вместе с ними, если и те и другие не проживают постоянно на территории РФ (ст. 204 ТК). Они могут ввозить в нее предназначенные для первоначального обзаведения товары с освобождением

от таможенных платежей, за исключением платежей за хранение, таможенное оформление товаров вне определенных для этого мест или вне времени работы таможенных органов и подобного рода услуг.

Рассматриваемую статью можно соотнести со ст. 1 Венской конвенции 1961 г. о дипломатических сношениях, которая гласит: "Членами персонала представительства являются члены дипломатического персонала, административно-технического и обслуживающего персонала представительства". Статья 37 Конвенции распространила на них рассматриваемые льготы. На основе взаимности и специальных международно-правовых договоренностей Т.л., предоставляемые членам дипломатического персонала представительства иностранного государства, могут распространяться и на сотрудников административно-технического и обслуживающего персонала. Это правило не распространяется на сотрудников административно-технического персонала и членов их семей, постоянно живущих в РФ.

ТК предоставляет Т.л. консульским представительствам иностранных государств и членам их персонала. На них, по существу, распространяется таможенный режим, предусмотренный ст. 203–205 ТО, так как установление дипломатических отношений, как правило, означает установление консульских отношений, если не оговорено иное. Глава 31 ТК "Таможенные льготы иным иностранным лицам" (ст. 208–211) предусматривает Т.л. для иностранных дипломатических и консульских агентов, представителей и членов делегаций иностранных государств, а также иностранных лиц, следующих транзитом через РФ. Кроме того, Т.л. предоставляются международным межправительственным организациям, представительствам иностранных государств при них, а также персоналу этих организаций и представительств.

**Лит.:**

*Борисов К.Г.* Международное таможенное право. М., 1997;

Комментарий к Таможенному кодексу Российской Федерации/Под ред. проф. *Д.Н. Козырина*. М., 1996;

Международное право/Под ред. проф. *Ю.М. Колосова*, проф. *В.И. Кузнецова*. М., 1994.

*Анисимов Л.Н.*

## **Таможенные платежи**

**ТАМОЖЕННЫЕ ПЛАТЕЖИ** – все виды платежей, взимаемых таможенными органами при перемещении через таможенную границу товаров и транспортных средств, а также в других случаях, установленных ТК:

- а) таможенная пошлина;
- б) налог на добавленную стоимость;
- в) акцизы;
- г) сборы за выдачу лицензий таможенными органами РФ и возобновление действия лицензий;
- д) сборы за выдачу квалификационного аттестата специалиста по таможенному оформлению и возобновление действия аттестата;
- е) таможенные сборы за таможенное оформление;
- ж) таможенные сборы за хранение товаров;
- з) таможенные сборы за таможенное сопровождение товаров;
- и) плата за информирование и консультирование;
- к) плата за принятие предварительного решения;
- л) плата за участие в таможенных аукционах (ст. 110 ТК).

Ответственность за уплату Т. п. могут нести: декларант, перевозчик, владелец склада временного хранения. Лицо, ответственное за уплату Т. п., отвечает перед таможенными органами за правильное исчисление и своевременную уплату Т. п. Последние уплачиваются до принятия или одновременно с принятием таможенной декларации (ст. 119 ТК), сроки подачи которой установлены в ст. 171 ТО. Срок уплаты Т. п. исчисляется со дня подачи

декларации или истечения срока ее подачи.

Т.п. могут уплачиваться таможенному органу как в безналичном порядке, так и наличными деньгами в кассу таможенного фонда в пределах сумм, установленных законодательством РФ.

Если товары пересылаются в международных почтовых отправлениях, Т. п. уплачиваются государственному предприятию связи, которое перечисляет их на счета таможенных органов.

**Лит.:**

*Габричидзе Б.Н., Шахматьев А.А.* Таможенно-тарифное регулирование внешнеэкономической деятельности//Государство и право, 1994, № 1;

*Козырин А.* Комментарий к Закону РФ "О таможенном тарифе"//Хозяйство и право. 1996, № 1;

*Петрова Г.В.* О неприменении НДС при таможенном режиме экспорта//Право и экономика, 1997, № 7–8;

ее же: О соотношении норм налогового и таможенного законодательства//Право и экономика, 1997, № 9;

*Шалашова Н.Т.* Таможенные и налоговые платежи при импорте товаров//Бухгалтерский бюллетень, 1997, № 1;

*Шестакова М.П.* Таможенные платежи//Право и экономика, 1997, № 13–14.

*Анисимов Л.Н.*

## **Таможенные пошлины**

**ТАМОЖЕННЫЕ ПОШЛИНЫ** – одна из разновидностей таможенных, платежей (вид государственных сборов), взимаемых при перемещении товаров через таможенную границу (импорт, экспорт и транзит товаров, имущества, пропускаемых через таможенную границу страны под контролем таможенных служб, а также проведение различных таможенных почтовых операций).

По своему экономическому содержанию Т. п. являются косвенным налогом, т. е. одним из видов доходов государства.

Т.п. взимается как в фискальных (налоговых) целях, так и в качестве инструмента таможенной политики государства.

Выделяется ряд экономических функций Т. п.:

– протекционистская – для защиты национального производства от притока в страну иностранных товаров;

– преференциальная – для стимулирования импорта товаров из определенных стран и районов;

– статистическая – для более точного учета внешнеторгового оборота;

– уравнивательная – для выравнивания цен на импортные товары и товары местного производства.

Субъектом обложения Т. п. (декларантом) может быть как лицо, непосредственно перемещающее товары, так и таможенный брокер.

Один из элементов Т. п. – ставка. Свод ставок Т. п., систематизированных в соответствии с Товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности (ТНВЭД), составляет таможенный тариф, который устанавливается Правительством РФ и периодически изменяется. Ставки Т. п. – это количественное выражение величины обложения товаров, с которых предусмотрено взимание Т. п.

Законом РФ от 21 мая 1993 г. № 5003-1 "О таможенном тарифе" установлены следующие виды ставок Т. п.:

а) адвалорные, начисляемые в процентах к таможенной стоимости облагаемых товаров;

б) специфические, начисляемые в установленном размере за единицу облагаемых товаров;

в) комбинированные, сочетающие оба указанных вида.

Применение ставок ввозных Т. п. осуществляется дифференцированно, в зависимости от страны происхождения товаров. К товарам, ввозимым из стран, во внешнеэкономических отношениях с которыми РФ не предоставляет режим наибольшего благоприятствования

либо страна происхождения которых не установлена, применяются ставки, в 2 раза превышающие базовые. Уменьшенные по сравнению с базовыми в 2 раза ставки Т. п. установлены в отношении товаров, происходящих из развивающихся стран – пользователей национальной схемы преференций РФ. К ним относится около 100 стран, в том числе Албания, Алжир, Куба, Ливия, Монголия и др. Однако к определенной категории товаров (духи, косметика и др.), происходящих из указанных стран, преференциальный режим не относится.

В зависимости от критерия, положенного в основу классификации Т. п., различают несколько их видов и групп. Так, в зависимости от того, какие товары (ввозные, вывозные, транзитные) облагаются пошлиной при их перемещении через таможенную границу, различают экспортные (ввозные), импортные (вывозные) и транзитные Т. п. Экспортные (отпускные, ввозные) Т. п. имеют важное, главным образом фискальное, значение. На их долю приходится свыше 50 % всех налогов, взимаемых таможенными органами. Экспортные пошлины применяются в определенных экономических условиях также для решения таких проблем, как борьба с монополиями, нивелировка разницы между уровнями стоимости отечественной экспортной продукции и цен мирового рынка, насыщение внутреннего рынка товарами, которые вывозятся из страны в ущерб национальным интересам. В зависимости от цели применения импортного тарифа, определяющего характер ввозных Т. п., различают фискальные, запретительные, протекционистские (защитные, покровительственные) ввозные Т. п. Для оперативного регулирования ввоза и вывоза товаров Правительством РФ могут устанавливаться сезонные Т. п., срок действия которых не может превышать 6 месяцев в году.

К сезонным товарам могут также применяться особые виды пошлин:

- а) специальные;
- б) антидемпинговые;
- в) компенсационные.

Сезонные и особые пошлины выходят за рамки обычных таможенно-тарифных мер, хотя в основе их воздействия на внешнеторговый оборот также заложены экономические принципы, используется ценообразующий фактор обложения товара Т. п.

**Лит.:**

*Габричидзе Б.Н., Шахматев А.А.* Таможенно-тарифное регулирование внешнеэкономической деятельности в Российской Федерации (Правовые аспекты)//Государство и право, 1994, № 1;

Комментарий к Таможенному кодексу Российской Федерации/Под ред. проф. *А.Н. Козырина*. М., 1966;

*Пресняков В.* Экономическая безопасность России: таможенные методы и средства обеспечения// Внешняя торговля, 1995, № 12;

*Савин В.* О таможенных пошлинах России//Внешняя торговля, 1994, № 6.

*Анисимов Л.Н.*

## **Таможенные правонарушения**

см. *Нарушение таможенных правил* .

## **Таможенные сборы**

ТАМОЖЕННЫЕ СБОРЫ – денежные платежи, взимаемые таможенными органами с юридических и физических лиц за выполнение различных действий по оказанию таможенных услуг. Среди таможенных платежей, указанных в ст. 110 ТК, значатся следующие Т. е.:

- а) за таможенное оформление;
- б) за хранение товаров;
- в) за таможенное сопровождение товаров.

Сборам, которые взимаются за таможенное оформление, посвящена ст. 114 ТК. Такие сборы взимаются за оформление на таможне товаров, включая товары не для коммерческих

целей, перемещаемые в несопровожаемом багаже, международных почтовых отправлениях, а также за таможенное оформление транспортных средств. Т. е. за таможенное оформление уплачиваются до или одновременно с принятием таможенной декларации.

Ставки Т. е. за таможенное оформление определены в ТК, однако ГТК наделен правом уменьшать размеры этих Т. е.; освобождать от их уплаты; изменять валюту, в которой может быть уплачен Т. е.

Т.е. за таможенное оформление не взимаются в следующих основных случаях:

- а) при оформлении грузов гуманитарной помощи;
- б) при помещении товаров под таможенный режим отказа от товара в пользу государства;
- в) при представлении общей таможенной декларации на комплектный объект;
- г) при оформлении товаров, ввозимых на таможенную территорию РФ для официального пользования дипломатических представительств иностранных государств и вывозимых с таможенной территории РФ для обеспечения функционирования дипломатических и приравненных к ним представительств РФ;
- д) при оформлении государственными и муниципальными музеями, архивами, библиотеками, иными государственными хранилищами временно вывозимых и обратно ввозимых культурных ценностей, находящихся в их фондах на постоянном хранении;
- е) при оформлении ввозимой или вывозимой ЦБ наличной валюты РФ, кроме памятных монет;
- ж) при оформлении товаров, таможенная стоимость которых меньше суммы, эквивалентной 100 евро включительно, и в отношении которых не взимаются таможенные пошлины и налоги, а также к которым не применяются меры экономической политики (квотирование, лицензирование, установление минимальных и максимальных цен и др.);
- з) при оформлении по товарно-транспортным документам порожних вагонов и контейнеров, а также перевозочных приспособлений, принадлежащих российским железным дорогам, используемых в международных перевозках;
- и) в отношении товаров, перевозимых транзитом в Азербайджан, Армению, Беларусь, Казахстан, Киргизию, Молдову, Таджикистан, Узбекистан и из этих стран;
- к) в отношении товаров, помещенных под таможенный режим транзита, когда таможенный орган отправления и назначения совпадают (для воздушных и водных перевозок).

За хранение товаров и транспортных средств на таможенных складах и складах временного хранения, владельцами которых являются таможенные органы, взимаются Т. е. в размерах, определяемых ГТК, исходя из средней стоимости оказанных услуг. В тех случаях, когда таможенные органы не являются владельцами складов, Т. е. за хранение товаров не взимаются.

Размеры сборов за таможенное сопровождение товаров устанавливаются ГТК по согласованию с Минфином. Указанное сопровождение товаров осуществляется в случае, когда иная форма обеспечения доставки не может быть применена или ее применение недостаточно. Размер Т. е., взимаемых за таможенное сопровождение, зависит от имевших место затрат.

**Лит.:**

Комментарий к Таможенному кодексу Российской Федерации/Под ред. проф. *А.Н. Козырина*. М., 1996. С. 171–176;

Таможенные платежи при ввозе товаров на таможенную территорию Российской Федерации. М., 1997;

*Шалашова Т.Н.* Таможенные и налоговые платежи при импорте//Бухгалтерский бюллетень, 1997, № 1;

*Шестакова М.П.* Таможенные платежи//Право и экономика, 1997, № 13–14.С.101–105.

*Анисимов Л.Н.*

## **Таможенный брокер (посредник)**

ТАМОЖЕННЫЙ БРОКЕР (посредник) – созданное в соответствии с

законодательством РФ предприятие, обладающее правами юридического лица и получившее лицензию ГТК на осуществление деятельности по таможенному оформлению. Т.б. осуществляет свою деятельность в соответствии с ТК и положением, утвержденным Правительством РФ. Взаимоотношения Т.б. с представляемым лицом строятся на основе нотариально удостоверенного договора. ГТК ведет государственный реестр Т.о. и обеспечивает его периодическую публикацию.

## **Таможенный кодекс (ТК)**

ТАМОЖЕННЫЙ КОДЕКС РФ (ТК) – систематизированный единый законодательный акт, регулирующий таможенное дело в РФ: основной источник таможенного права. Принят ВС РФ 18 июня 1993 г. Состоит из 64 глав и 456 статей. ТК определяет правовые, экономические и организационные основы таможенного дела и направлен на защиту экономического суверенитета и экономической безопасности РФ, активизацию связей российской экономики с мировым хозяйством, обеспечение защиты прав граждан, хозяйствующих субъектов и государственных органов и соблюдение ими обязанностей в области таможенного дела.

ТК:

- устанавливает перечень применяемых к перемещаемым товарам и транспортным средствам таможенных режимов и подробно определяет содержание каждого из них;
- регулирует порядок осуществления различных таможенных процедур;
- устанавливает состав, права и обязанности участников таможенных правоотношений;
- определяет понятие, а также перечень видов нарушений таможенных правил, ответственность за эти нарушения, а также порядок производства по делам о нарушениях таможенных правил.

Специальный раздел посвящен правовому статусу должностных лиц таможенных органов РФ.

## **Таможенный контроль**

ТАМОЖЕННЫЙ КОНТРОЛЬ – действия таможенных органов, направленные на соблюдение юридическими и физическими лицами установленных законов и правил, которые регулируют порядок ввоза, вывоза или транзита грузов, транспортных средств, валюты и валютных ценностей. Т.к. производится должностными лицами таможенных органов РФ путем проверки документов и сведений, необходимых для таможенных целей, таможенного досмотра (досмотра товаров и транспортных средств, личного досмотра как исключительной формы Т.к.), учета товаров и транспортных средств, устного опроса физических и должностных лиц, проверки системы учета и отчетности, осмотра территорий и помещений, складов временного хранения, таможенных складов, свободных таможенных зон и свободных складов, магазинов беспошлинной торговли и других мест, где могут находиться товары и транспортные средства, подлежащие Т.к., либо осуществляется деятельность, контроль за которой возложен на таможенные органы РФ; в других формах, предусмотренных ТК и иными актами законодательства РФ по таможенному делу, либо не противоречащих законодательным актам РФ. При проведении Т.к. могут применяться технические средства, безопасные для жизни и здоровья человека, животных и растений и не причиняющие ущерба товарам, транспортным средствам, лицам. Правила проведения Т.к. определяются ГТК в соответствии с ТК (см. также *Зоны таможенного контроля, Личный досмотр*).

## **Таможенный перевозчик**

ТАМОЖЕННЫЙ ПЕРЕВОЗЧИК – предприятие, созданное в соответствии с



законодательством РФ, обладающее правами юридического лица и лицензией ГТК на осуществление деятельности в качестве Т.п. Осуществляет свою деятельность в соответствии со ст. 165–167 ТК и Положением о таможенном перевозчике, утвержденным Приказом ГТК от 18 января 1994 г. № 20. Т. п. вправе перевозить товары, находящиеся под таможенным контролем, без таможенного сопровождения и обеспечения уплаты таможенных платежей (залога товаров и транспортных средств, гарантии третьего лица, внесения на депозит причитающихся сумм).

## Таможенный режим

ТАМОЖЕННЫЙ РЕЖИМ – один из важнейших институтов таможенного права, представляющий совокупность положений, определяющих статус товаров и транспортных средств, перемещаемых через таможенную границу РФ для таможенных целей, а также порядок перемещения.

В настоящее время действует 17 Т.р. 15 из них установлены положениями ст. 23 ТК:

- выпуск товаров для свободного обращения;
- реимпорт товаров;
- транзит товаров;
- таможенный склад;
- магазин беспошлинной торговли;
- переработка на таможенной территории;
- переработка под таможенным контролем;
- временный ввоз (вывоз) товаров;
- свободная таможенная зона;
- свободный склад;
- переработка вне таможенной территории;
- экспорт товаров;
- реэкспорт товаров;
- уничтожение товаров;
- отказ от товара в пользу государства.

Вывоз отдельных товаров в постсоветские республики – 16-й Т.р.; определен постановлением Правительства РФ от 25 ноября 1994 г. № 1290. Вывоз товаров для представительств РФ за рубежом – 17-й Т.р.; определен постановлением Правительства от 23 октября 1993 г. № 1067. Правительству РФ предоставлено право устанавливать и иные правительственные постановления, намечающие лишь общие контуры режима, подробно же механизм правового регулирования процедуры использования нового режима определяется ГТК с обязательным участием заинтересованных ведомств.

С помощью Т.р. определяются:

- а) конкретный порядок перемещения товара через таможенную границу с учетом его предназначения (цели перемещения);
- б) условия его нахождения (содержания) и допустимое использование на (вне) таможенной территории;
- в) права и обязанности владельца (перевозчика) товара, находящегося под определенным таможенным режимом;
- г) правовой статус лица, перемещающего товар через таможенную границу.

Т.р. выбирается этим лицом, но решение о возможности поместить конкретный товар под определенный режим принимает таможенный орган (его должностное лицо) с учетом общей концепции регулирования внешнеэкономической деятельности. Наиболее часто (при импорте товаров) применяется Т.р. выпуска товаров для свободного обращения, в соответствии с которым ввозимые на таможенную территорию РФ товары остаются постоянно на этой территории без обязательного их обратного вывоза.

Применение Т.р. регламентируется утвержденными приказами ГТК специальными

положениями, которые разрабатываются на основании статей ТК. Нормативно не урегулированные отношения между таможенной и декларантом разрешаются должностным лицом таможни на основе дискреционных полномочий, т. е. по собственному усмотрению.

**Лит.:**

- Елисеев А.* Укрепление таможенного сотрудничества государств СНГ//Внешняя торговля, 1996, № 7;  
*Литовченко Е.В.* Таможенные режимы: конспект лекций. Саратов, 1995;  
Комментарий к Таможенному кодексу Российской Федерации/Под ред. проф. *А.Н. Козырина*. М., 1996;  
Общие правила перемещения через таможенную границу Российской Федерации транспортных средств физическими лицами. М., 1997;  
*Шестакова М.Н.* Порядок перемещения товаров через таможенную границу//Право и экономика, 1997, № 9.  
*Анисимов Л.А.*

## Таможенный склад

**ТАМОЖЕННЫЙ СКЛАД** – таможенный режим, при котором ввезенные товары хранятся под таможенным контролем без взимания таможенных пошлин и налогов и без применения к товарам мер экономической политики в период хранения, а товары, предназначенные для вывоза в соответствии с режимом экспорта, хранятся под таможенным контролем с предоставлением льгот, предусмотренных ТК.

Первые специальные складские помещения для размещения иностранных товаров были учреждены во Франции Королевским эдиктом 1664 г.

ТК предусматривает возможность учреждения Т. е. как таможенными органами, так и российскими лицами (коммерческими организациями, а также лицами, занимающимися предпринимательской деятельностью без образования юридического лица).

По кругу клиентуры Т. е. могут быть открытого типа, т. е. доступными для использования любыми лицами, и закрытого типа, предназначенными для хранения товаров определенных лиц. Т. е., созданные таможенными органами, являются структурными подразделениями таможен, в регионе деятельности которых они находятся. Такие склады создаются в виде Т. е. открытого типа.

Т. е. закрытого типа могут учреждаться для хранения:

- а) собственных товаров, а также перевозимых, если владелец склада является перевозчиком;
- б) товаров лиц, специализирующихся на хранении товаров, предназначенных для их профессиональной деятельности;
- в) товаров третьих лиц, определенных владельцем склада при его учреждении.

Под режим Т. е. могут помещаться любые товары, за исключением запрещенных к ввозу в РФ и вывозу из нее, а также товаров, указанных в подзаконных актах о Т. е. К ним относятся, в частности, вооружения и военная техника, ядерные материалы, источники радиоактивного излучения, драгоценные природные камни и изделия из них, наркотические средства, ядовитые и психотропные вещества и др.

Для помещения товаров на Т. е. должны быть предоставлены грузовая таможенная декларация, грузовые и товаросопроводительные документы, а также документы, необходимые для таможенного оформления и таможенного контроля. Продукты растительного и животного происхождения, ввезенные из-за границы, требуют фитосанитарного и ветеринарного контроля.

Товары помещаются на Т. е. в присутствии или с ведома уполномоченных лиц таможенных органов.

Таможенным законодательством предусмотрена виновная ответственность таможенного органа-владельца Т. е. за:

- а) утрату товаров – в размере стоимости, указанной в складском свидетельстве;
- б) недостачу – в размере стоимости недостающих товаров;
- в) повреждение – в размере суммы, на которую понизилась стоимость товара.

В соответствии со ст. 43 ТК общий срок хранения товаров в режиме Т. е. не может превышать 3 лет и быть менее 1 года. В то же время товары, предназначенные для вывоза на экспорт, в отношении которых предоставлены таможенные льготы, могут храниться на Т. е. более 3 месяцев. Конкретная продолжительность хранения товаров определяется лицом, помещающим их на Т. е., совместно с таможенным органом.

По истечении срока хранения товары должны быть вывезены с Т. е. или заявлены к иному таможенному режиму. В последнем случае таможенное оформление производится в соответствии с заявленным режимом. Товары с истекшим сроком хранения, не вывезенные с Т. е. и не заявленные к иному таможенному режиму, рассматриваются как находящиеся на складе временного хранения, владельцем которого является таможенный орган. При ликвидации Т. е. по истечении срока действия лицензии либо по желанию владельца Т. е. становится складом временного хранения.

Режим Т. е. имеет определенные экономические выгоды как для импортеров, так и для экспортеров. Для предпринимательства и внешней торговли значение Т. е. определяется прежде всего тем, что с помощью специальных таможенных процедур предоставляется возможность уплачивать таможенные пошлины либо подвергаться нетарифным мерам регулирования только по факту конкретной сделки.

#### Лит.:

*Баляба В.* Надзор за исполнением таможенного законодательства//Бюллетень нормативных актов Федеральных органов исполнительной власти, 1996, № 4;

*Козырин А.* Режим таможенного склада в российском законодательстве//Внешняя торговля, 1994, № 7–8;

Комментарий к Таможенному кодексу Российской Федерации/Под ред. проф. *А.Н. Козырина*. М., 1996;

*Петров Ю.М., Кудрявцев И.В.* Практика таможенного регулирования: Пособие (для предпринимателей). М., 1994;

Положение о таможенных складах на территории России. М., 1995;

Российское таможенное право: Учебник для вузов/Отв. ред. проф. *Б.Н. Габричидзе*. М., 1997.

*Анисимов Л.Н.*

## Таможенный тариф

ТАМОЖЕННЫЙ ТАРИФ – свод ставок таможенных, пошлин, применяемых к товарам, перемещаемым через таможенную границу РФ и систематизированным в соответствии с Товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности (ТН ВЭД). Последняя определяется Правительством РФ исходя из принятых в международной практике систем классификации товаров. Постановлением от 26 декабря 1996 г. в целях обеспечения обязательств РФ, вытекающих из Международной конвенции о Гармонизированной системе описания и кодирования товаров от 14 июня 1983 г. и Соглашения о единой Товарной номенклатуре внешнеэкономической деятельности Содружества Независимых Государств от 3 ноября 1995 г., Правительство РФ объявило единую товарно-экономическую номенклатуру СНГ, базирующуюся на Гармонизированной системе описания и кодирования товаров, используемой для формирования Т.т. РФ.

Т.т. применяется в отношении ввоза товаров на таможенную территорию РФ и вывоза товаров с этой территории.

Основными целями Т.т. являются:

- рационализация товарной структуры ввоза товаров в РФ;
- поддержание рационального соотношения вывоза и ввоза товаров, валютных доходов и расходов на территории РФ;
- создание условий для прогрессивных изменений в структуре производства и потребления товаров в РФ;
- защита экономики РФ от неблагоприятного воздействия иностранной конкуренции;
- обеспечение условий для эффективной интеграции РФ в мировую экономику.

Порядок формирования и применения Т.т. РФ установлены Законом РФ от 21 мая 1993 г. № 5003-1 "О таможенном тарифе".

## Таможня

ТАМОЖНЯ – государственное учреждение, осуществляющее контроль за перемещением через таможенную границу государства предметов, товаров, физических лиц, услуг и капиталов и взимание предусмотренных таможенными тарифами пошлин и таможенных сборов с этих товаров. Т. относятся к числу правоохранительных органов РФ.

Слово "Т." произошло от тюркского слова «тамга» – клеймо, знак, поскольку в XIV–XV вв. (когда термин был заимствован русскими) таможенное действие означало взимание особого сбора за приложение клейма.

В РФ Т. вместе с ГТК и региональными таможенными управлениями входит в единую систему таможенных органов. В зависимости от географического расположения могут быть выделены Т.:

а) пограничные (после распада СССР пограничными Т. стали Белгородская, Дагестанская, Сочинская и др.);

б) внутренние (Московская региональная, Шереметьевская региональная и др.).

В зависимости от специфики таможенных операций Т. могут классифицироваться на сухопутные, морские, воздушные и речные. Так, к воздушным Т. относятся Внуковская (аэропорт Внуково г. Москвы), Шереметьевская региональная (аэропорты Шереметьево, Домодедово г. Москвы), Пулковская (аэропорт Пулково г. Санкт-Петербурга) и др. Морскими Т. считаются, например, Балтийская (порт Санкт-Петербург), Корсаковская (порт Корсаков Сахалинской области). Не исключается возможность существования Т. смешанного характера, где имеется, например, морской провоз, сухопутный и даже почтовые посылки. В последнее время стали появляться специализированные Т. (например, Энергетическая Т., Центральная акцизная Т.).

В непосредственном подчинении Т. находятся расположенные на территории подведомственного ей региона таможенные посты РФ, за исключением непосредственно подчиненных вышестоящим таможенным органам.

Т. является юридическим лицом. Основные задачи Т.:

- непосредственное осуществление таможенного дела и мер по реализации таможенной политики РФ на территории подведомственного региона;
- защита экономических интересов РФ;
- применение средств таможенного регулирования экономической деятельности;
- таможенное оформление и таможенный контроль;
- применение таможенно-тарифного и налогового механизмов в части налогов, относящихся к товарам, перемещаемым через таможенную границу РФ;
- осуществление валютного контроля;
- борьба с контрабандой и иными преступлениями в сфере таможенного дела, с нарушениями таможенных правил;
- руководство, обеспечение, координация и контроль за деятельностью нижестоящих таможенных постов.

Для реализации своих задач Т. обладает правами:

- издавать ненормативные правовые акты;
- требовать и безвозмездно получать от государственных органов, органов местного самоуправления, коммерческих и некоммерческих организаций, а также должностных лиц и граждан документы и сведения, необходимые для выполнения возложенных на Т. задач;
- давать согласие на помещение товаров и транспортных средств под определенный таможенный режим;
- производить таможенный досмотр, таможенный контроль в иных формах;
- идентифицировать перемещаемые через таможенную границу товары и транспортные средства;
- контролировать в пределах своей компетенции внешнеэкономическую деятельность

юридических и физических лиц;

- взыскивать неуплаченные таможенные платежи в бесспорном порядке;
- привлекать к ответственности за нарушение таможенных правил;
- возбуждать уголовные дела при наличии признаков контрабанды и иных преступлений в сфере таможенного дела, прекращать уголовные дела либо приостанавливать производство по ним;
- самостоятельно передавать уголовные дела и материалы о преступлениях органу предварительного следствия или прокурору;
- изымать в соответствии с таможенным законодательством РФ и обращать в соответствии с ТК в федеральную собственность товары, транспортные средства и иные предметы;
- обращаться к исполнению постановления таможни о наложении взысканий за нарушения таможенных правил.

Т. возглавляет начальник, назначаемый на должность и освобождаемый от должности Председателем ГТК.

*Додонов В.Н.*

## **Тарифная система**

**ТАРИФНАЯ СИСТЕМА** – система оплаты труда по установленным тарифам. До начала реформ эта система являлась ведущей, а в настоящее время применяется на основе централизованных решений для оплаты труда работников бюджетной сферы. На всех других предприятиях, в организациях Т. е. может вводиться коллективными договорами, соглашениями и другими локальными актами. Учитывая, что КЗоТ признает недействительными условия трудовых договоров, ухудшающие положение работников по сравнению с законодательством, уровень оплаты труда, установленный Т. е., должен рассматриваться негосударственными предприятиями, учреждениями, организациями как обязательный минимум оплаты труд работников.

Оплата при Т. е. осуществляется по тарифным сеткам (ставкам), коэффициентам, тарифно-квалификационным справочникам. Тарифная ставка – это размер вознаграждения за труд определенной сложности, произведенный в единицу времени (час, день, месяц). Соотношение между размерами тарифных ставок определяется посредством коэффициента, указываемого в тарифной сетке для каждого разряда. Тарифный коэффициент 1-го разряда равен единице, и ставка по этому разряду не может быть ниже МРОТ. Размер оплаты труда по остальным разрядам определяется путем умножения ставки 1-го разряда на соответствующий коэффициент.

Дифференциация в уровнях оплаты труда на основе Единой тарифной сетки (ЕТС) была введена Указом Президента РФ от 19 августа 1992 г. № 895 "О дополнительных мерах по совершенствованию оплаты труда работников бюджетных учреждений и организаций" и постановлением Правительства РФ от 14 октября 1992 г. № 785 "О дифференциации в уровнях оплаты труда работников бюджетной сферы на основе единой тарифной сетки". В настоящее время оплата труда работников бюджетной сферы осуществляется на основе 18-разрядной ЕТС, утвержденной постановлением

Правительства РФ от 24 августа 1995 г. № 823. Профессии рабочих тарифицируются по 1–8 разрядам ЕТС. Высококвалифицированным рабочим, занятым на важных и ответственных работах, могут устанавливаться тарифные ставки и оклады, исходя из 9-12 разрядов ЕТС по перечням, утверждаемым министерствами и ведомствами РФ и Минтрудом. Применение ЕТС не исключает ориентации на учет индивидуальных качеств работника, обеспечивающих высокую результативность его работы. Для этой цели предусматривается возможность установления стимулирующих доплат и надбавок, выплата которых производится на основе решений руководителей предприятий, учреждений, организаций в пределах выделенных бюджетных ассигнований.

## **Текущий счет**

ТЕКУЩИЙ СЧЕТ – 1) первоначально – понятие, тождественное понятию "банковский счет";

2) в советский период – аналог расчетного счета;

3) в настоящее время термин не имеет определенного значения и обычно используется для наименования:

а) счетов обособленных подразделений организаций;

б) счетов, по которым проводятся платежи по отдельным видам хозяйственных операций (или платежи определенному кругу получателей, от определенного круга плательщиков, счета, носящие временный характер, открытие которых связано с непродолжительной деятельностью выездного характера).

В настоящее время источник правового регулирования института Т. е. – Инструкция Госбанка СССР от 30 октября 1986 г. № 28 "О расчетных, текущих и бюджетных счетах, открываемых в учреждениях" с дополнениями и изменениями. Согласно ее положениям Т. е. открываются:

а) организациям и учреждениям, не являющимся предприятиями или иными лицами, действующим на принципах хозяйственного расчета;

б) филиалам, представительствам, отделениям и другим обособленным подразделениям предприятий, а также филиалам (отделениям) и представительствам кооперативов;

в) учреждениям и организациям, состоящим на государственном бюджете, руководители которых не являются самостоятельными распорядителями кредитов, или на имя этих руководителей;

г) предприятиям Роспечати для зачисления выручки по подписке на газеты и журналы;

д) постоянным уполномоченным Литературного, Художественного, Музыкального, Архитектурного, Журналистского и других фондов;

е) комитетам защиты мира и отделениям (в специально оговоренных случаях);

ж) представительствам иностранного страхования;

з) приезжающим на гастроли зрелищным предприятиям;

и) передвижным зрелищным предприятиям (зоопарк, цирк), у которых нет основного счета;

к) юридическим консультациям, профсоюзным комитетам, кассам взаимопомощи и другим общественным организациям, не занимающимся хозяйственной деятельностью;

л) органам местного самоуправления.

*Белов В.А.*

## **Телесные наказания**

ТЕЛЕСНЫЕ НАКАЗАНИЯ – особый вид уголовного наказания, сложившийся еще в древности и заключающийся в публичном причинении осужденному физических мучений. В Западной Европе Т. н. были закреплены в законодательстве с XIII в. Значительную роль Т. н. играли в германском средневековом кодексе «Каролина». В Англии в период «огораживания» членовредительские наказания применялись в соответствии с "Кровавым законодательством" к нищим и бродягам. Занимавшие в период средневековья (наряду со смертной казнью) главнейшее место в системе наказаний, Т. н. со второй половины XVIII в. начинают применяться все реже и в первой половине XIX в. постепенно исчезают из западноевропейских законодательств. Прежде всего отмирают изувечивающие Т. н. (отрубание рук, ног, урезание языка, уха, клеймение и т. п.), а затем и болевые (сечение кнутом, плетью, розгами). Это происходит не только под влиянием гуманизирующих идей французской революции, но и благодаря все более укрепляющемуся осознанию их

нецелесообразности. Однако процесс отмены Т. н. характеризуется постоянными откатами назад. Первый послереволюционный французский Уголовный кодекс 1791 г. отменил телесные наказания, но кодекс 1810 г. сохранил клеймение для осужденных к каторге, а также отсечение кисти руки – для отцеубийц.

В России Т. н. в эпоху крепостного права, когда не только суд, но и – в отношении крепостных – каждый помещик мог применять их, Т. н. как мера уголовного наказания исчезли только в 1904 г. Даже изувечивающие Т. н. были окончательно отменены в России лишь с падением крепостного права (клеймение уничтожено лишь в 1863 г.). Впрочем, дореволюционное законодательство сохранило розги как дисциплинарную меру для арестантов вплоть до падения самодержавия. Применение Т. н. зависело от сословных различий; Еще Екатерина II освободила в 1785 г. своими жалованными грамотами так называемые привилегированные сословия – дворянство, купечество первых двух гильдий и именитых граждан – от Т. н. В 1796 г. это изъятие было распространено на священнослужителей.

Еще в первой половине XX в. Т. н. применялись в качестве уголовного наказания или дисциплинарного взыскания по отношению к отбывающим наказание заключенным в Англии, Германии, США, Венгрии, Норвегии, Швеции, Дании, Финляндии и многих других странах.

В настоящее время Т. н. действуют во всех странах, где действует мусульманское право (Саудовская Аравия, Судан, Иран, Пакистан и др.). В отдельных мусульманских странах сохраняются членовредительские наказания – ампутация руки вора и др.

## Тендер

ТЕНДЕР (англ. *tender* – предлагать исполнить договор, подавать заявку на торгах, подавать заявление о подписке на ценные бумаги) – 1) торги (аукцион, или конкурс). На аукционе обычно заключаются договоры (либо предоставляется право заключить договор в течение определенного срока) теми лицами, от которых поступило предложение наибольшей цены. На конкурсе договор заключается с победителем, предложившим наиболее выгодные условия. Соответственно Т. может быть закрытым, когда к нему допускается ограниченное число участников, либо открытым, когда в нем может принять участие неограниченный круг лиц;

2) публичное объявление лицом либо группой лиц намерении приобрести по определенной цене крупный пакет акций какой-либо компании. Подобное объявление может быть сделано путем направления письменной оферты, публикации в СМИ либо путем направления писем каждому акционеру. Обычно подобный Т. являет собой попытку завладения контрольным пакетом и поглощения юридического лица, в связи с чем может быть объектом антимонопольного регулирования.

*Мельник Д.Ю.*

## Теократическое государство

ТЕОКРАТИЧЕСКОЕ ГОСУДАРСТВО (греч. *theos* – бог, *kratos* – власть) – особая форма организации государственной власти, при которой она полностью или большей частью принадлежит церковной иерархии. Истории известно немало примеров Т.г.: в древности это Иудея, в период средневековья – халифаты Омейядов и Аббасидов, в Новое время – государство иезуитов в Парагвае (XVII в.), государство имама Шамиля в Чечне и прилегающих к ней районах в период Кавказской войны (XIX в.). Т.г. до объединения Италии в 1870 г. была Папская область: до присоединения Тибета к КНР в 1951 г. Далай-лама (глава ламаистского духовенства) возглавлял и светскую власть в Тибете. В настоящее время примером Т.г. является государство-город Ватикан, представляющий собой абсолютную теократическую монархию. Законодательная, исполнительная и судебная власть

в Ватикане принадлежат папе, пожизненно избираемому коллегией кардиналов.

Хотя в целом ныне теократия является анахронизмом, в Новейшей истории есть примеры создания новых Т.г. В результате «исламской» революции 1979 г. республиканское Т.г. было создано в Иране. Вся фактическая власть в государстве перешла к руководителям шиитского духовенства во главе с аятоллой Р. Хомейни, что нашло отражение в Конституции 1979 г. Теократические тенденции сопровождаются усилением религиозной регламентации всех сторон общественной и личной жизни граждан, запретом любых оппозиционных организаций.

От Т.г. следует отличать так называемое клерикальное государство.

## **Теория государства и права**

**ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА** – общественно-политическая наука и учебная дисциплина, изучающая общие закономерности возникновения, становления и развития государства и права как таковых, а также специфические закономерности возникновения, становления и развития государства и права различных типов, функционирующих в рамках отдельно взятых общественно-экономических формаций и цивилизаций.

Круг конкретных вопросов, которыми занимается Т.г. и п., в пределах своего предмета, никогда не оставался неизменным. Так, если раньше в рамках отечественного курса Т.г. и п. особое внимание уделялось "государству диктатуры пролетариата", "общенародному государству и праву", "государству всеобщего благоденствия", "государству ночного сторожа" и другим считавшимся актуальными явлениям и понятиям, то в настоящее время на первый план выдвигаются концепции "правового государства", "социального государства", естественно-правовые теории прав и свобод граждан и др. Не случайно в новой Конституции РФ, отражающей официальный взгляд и оценку государственно-правовых явлений, акцентируется, что РФ "есть демократическое федеральное правовое государство" (ст.1), что это – "социальное государство", политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека (ст. 7) и т. д.

В то же время основа предмета Т.г. и п. – общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права, ядро данной науки и учебной дисциплины – сохраняется на протяжении всего периода ее существования. Что же касается используемого при определении общих закономерностей эмпирического материала, а также различных «частных» теорий, взглядов и представлений о государственно-правовых явлениях, институтах и учреждениях, то они непрерывно развиваются, сменяют друг друга и видоизменяются. Как и любая наука. Т.г. и п. выполняет определенные функции, указывающие на ее место и роль в жизни общества. Среди них – познавательная, эвристическая и прогностическая.

*Марченко М.Н.*

## **Территориальные воды**

**ТЕРРИТОРИАЛЬНЫЕ ВОДЫ** – используемый в нормативных актах РФ термин, по своему юридическому содержанию аналогичный широко распространенному конвенционному понятию "территориальное море", которое подразумевает примыкающий к сухопутной территории прибрежного государства (включая принадлежащие ему острова) морской пояс (его ширина может устанавливаться до предела, не превышающего 12 морских миль). Согласно Конвенции ООН по морскому праву 1982 г. для отсчета ширины Т.в. (территориального моря) используется нормальная исходная линия, представляющая собой линию наибольшего отлива вдоль берега, либо, если береговая линия глубоко изрезана и извилиста или если в непосредственной близости от берега имеется цепь островов, применяется метод прямых исходных (базисных) линий, которыми соединяются между собой наиболее выступающие в сторону моря точки побережья, причем длина каждой из



таких линий в общем случае не должна превышать 24 морских миль (п. 4 ст. 10). Т.в., внешняя граница которых составляет государственную границу соответствующего государства, подпадает под действие его суверенитета. В изъятие из него международное право наделяет иностранных мореплавателей правом пользования водными пространствами данного морского пояса для целей судоходства.

Указанное право, именуемое правом мирного прохода, допускает плавание иностранных судов и военных кораблей, чтобы:

– пересечь Т.в., не заходя во внутренние воды или не становясь на рейде или у портового сооружения за пределами внутренних вод;

– пройти во внутренние воды или выйти из них либо же стать на рейде или у такого портового сооружения.

Прибрежное государство может потребовать от иностранного военного корабля немедленно покинуть Т.в., если таковой не соблюдает действующих здесь законов и правил. Уголовная юрисдикция на борту иностранного судна не осуществляется прибрежным государством, за исключением случаев, когда:

а) последствия преступления распространяются на него, нарушают в нем мир, добрый порядок в Т.в. (территориальном море);

б) капитан, дипломатический агент или консульское должностное лицо попросят об оказании помощи;

в) необходимо пресечь незаконную торговлю наркотическими средствами или психотропными веществами.

Меры взыскания или арест по гражданскому делу применяются только по обязательствам или в силу ответственности, принятой или навлеченной на себя судном во время или в целях прохода.

*Колосов М.Е.*

## **Территория государственная**

ТЕРРИТОРИЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ – те части земного пространства, которые находятся полностью во власти какого-либо государства, подпадают под его суверенитет.

В состав Т.г. входят:

– материковые(континентальные) и островные сухопутные образования вместе с их недрами;

– водные пространства, включающие внутренние воды (воды рек, озер, искусственных водных объектов), внутренние морские воды (воды морских портов, бухт, морей, проливов, заливов, лиманов, эстуариев) и территориальные воды (территориальное море);

– воздушное пространство, представляющее собой часть земной атмосферы, расположенную над сухопутной и водной Т.г.

Внешние пределы Т.г. обозначаются линией государственной границы, устанавливаемой в соответствии с заключаемыми между сопредельными государствами соглашениями либо на основе исторически сложившихся традиций. Сухопутная граница государства проводится по поверхности земли с учетом рельефа местности и имеющихся на ней ориентиров, а водная – по середине главного фарватера, по линии наибольших глубин (тальвег) либо по середине русла реки:

– на озерах – по прямой линии, соединяющей противлежащие точки выхода к берегу сухопутной границы;

– морская граница – это внешний предел территориальных вод, отмечаемый по точкам географических координат, определяемых по правилам, принятым Конвенцией ООН по морскому праву 1982 г.;

– воздушной государственной границей является воображаемая вертикальная поверхность, соответствующая прохождению сухопутных и водных границ.

Верховенство, осуществляемое каждой страной в пределах ее Т.г., распространяется не

только на граждан и юридических лиц, имеющих ее национальность (гражданство или подданство), но также и на иностранных граждан и юридических лиц и, кроме того, на апатридов.

*Волосов М.Е.*

## **Территория международная**

ТЕРРИТОРИЯ МЕЖДУНАРОДНАЯ – пространственные сферы, юридический статус и режим пользования которыми определяются принципами и нормами международного права и на которые не может распространяться суверенитет или юрисдикция какого бы то ни было государства. К данной категории пространств принадлежат открытое море, глубоководное морское дно, расположенное за пределами континентального шельфа, – Международный район морского дна, Антарктика, воздушное пространство над открытым морем и Антарктикой, а также космическое пространство, включая Луну и другие небесные тела.

В международно-правовой доктрине различных государств бытовали точки зрения, согласно которым пространства подобной категории являются вещами, находящимися в общей собственности (лат. *res comunis*), либо, наоборот, ничьей, собственностью не являются (лат. *res nullius*). Такие концепции, клонившиеся к распространению стереотипов римского права на пространства, подпадающие под действие международного публичного права, были отвергнуты международным сообществом, так как в первом случае они открывали возможность включения этих пространств в гражданско-правовой оборот (купля-продажа, залог, дарение, право собственности на недвижимость), а во втором – допускали присвоение их частями государствами, способными осуществлять эффективную оккупацию той или иной из указанных частей. Ныне правовое положение Т.м. определено, в частности, Женевской конвенцией об открытом море 1958 г., Конвенцией ООН по морскому праву 1982 г., Договором об Антарктике 1959 г., Договором о принципах деятельности государств по исследованию и использованию космического пространства, включая Луну и другие небесные тела, 1967 г.

*Волосов М.Е.*

## **Терроризм**

ТЕРРОРИЗМ (лат. *terror* – страх, ужас) – одно из наиболее тяжких преступлений, представляющее собой совершение насильственных действий общеопасным способом (взрыв, поджог и т. п.) или угрозу такими действиями в целях нарушения общественной безопасности, устрашения населения либо оказания воздействия на принятие решений органами власти. В РФ уголовная ответственность за Т. как самостоятельный состав преступления была введена лишь ФЗ РФ от 1 июля 1994 г. № 10-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в уголовный кодекс РСФСР и уголовно-процессуальный кодекс РСФСР". От Т. в уголовно-правовом смысле следует отличать посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля (террористический акт). Различаясь в уголовном праве, оба деяния охватываются общим понятием "Т." в криминологическом смысле. Также является самостоятельным преступлением заложников захват.

Согласно ч. 1 ст. 205 УК объективная сторона Т. выражается в:

а) совершении взрыва, поджога или иных действий, создающих опасность гибели людей, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных общественно опасных последствий;

б) угрозе совершения указанных действий.

Иные действия могут быть разнообразными: аварии, катастрофы, заражение водоемов, использование радиоактивных веществ. Т. посягает на общественную безопасность, деятельность органов власти, жизнь и здоровье людей. Субъектом Т. является лицо, достигшее 14-летнего возраста.

Т. совершается с прямым умыслом. В качестве квалифицирующих Т. признаков в ч.2 ст. 205 УК указаны следующие:

- совершение деяний группой лиц по предварительному сговору;
- неоднократно;
- с применением огнестрельного оружия.

К особо квалифицирующим Т. признакам ч. 3 ст. 205 УК относит совершение деяний организованной группой либо действия, повлекшие по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия (причинение тяжкого вреда здоровью людей, крупного материального ущерба, экономическая катастрофа и т. п.). Умышленное убийство, совершенное в ходе Т., должно квалифицироваться по совокупности ст. 105 и 205 УК.

В примечании к ст. 205 УК содержится положение, стимулирующее отказ преступника от продолжения преступных действий, поощряющее его позитивное поведение, – предотвращение акта Т. 25 июля 1998 г. принят ФЗ "О борьбе с терроризмом" № 130-ФЗ.

*Орешикина Т.Ю.*

## **Терроризм международный**

**ТЕРРОРИЗМ МЕЖДУНАРОДНЫЙ** – самое тяжкое преступление международного характера, которое представляет собой совокупность общественно опасных деяний отдельных лиц и организаций, направленных на достижение политических и других целей путем осуществления взрывов и иных опасных для здоровья людей действий международного характера. Акты Т.м. влекут бессмысленную гибель людей, нарушая нормальную дипломатическую деятельность государств и их представителей и затрудняя международные контакты, встречи, а также транспортные связи между государствами. Это деяние используется как орудие политической борьбы наиболее реакционных кругов, партий и преступных организаций.

Преступлением международного характера Т.м. квалифицируется в следующих случаях:

- а) преступник и потерпевшие являются гражданами одного государства или разных стран, но преступление совершено за их пределами;
- б) акт направлен против лиц, пользующихся международной защитой;
- в) подготовка ведется в одном государстве, а совершается преступление в другом;
- г) совершив акт в одном государстве, террорист укрывается в другом, и встает вопрос о его выдаче.

Международное сотрудничество в борьбе с Т.м. начало складываться в 30-х гг. В 1937 г. более 20 государств подписали Конвенцию о предупреждении и наказании терроризма, под которым понимались "преступные действия, направленные против государства, цель или характер которых состоят в том, чтобы вызвать ужас у определенных лиц или среди населения".

К ним были отнесены акты, направленные против:

- жизни, здоровья и свободы глав государств, лиц, пользующихся прерогативами глав государств, их наследственных или назначаемых преемников;
- супругов названных лиц;
- лиц, выполняющих общественные функции или занимающих публичные должности, когда указанные действия совершены в связи с их функциями;
- а также разрушение или повреждение публичного имущества или имущества другого государства;
- намерение добиться гибели людей путем создания общей опасности, факты изготовления, приобретения, хранения или поставки оружия, взрывчатых веществ или вредоносных составов в целях Т.м.

Одновременно 13 государств подписали Конвенцию о создании международного уголовного суда, которая, по мнению многих стран, ограничивала суверенное равенство

государств. Кроме того, в этих конвенциях не предусматривалась обязательная выдача международных террористов, а определение терроризма было слишком широким. По этим причинам конвенции не собрали необходимого количества ратификаций и в силу не вступили. Однако основные их нормы были использованы для совершенствования законодательства о борьбе с терроризмом.

Запрещение Т.м. в период вооруженных конфликтов предусматривается нормами международного гуманитарного права, в частности положениями Дополнительных протоколов 1977 г. к Женевским конвенциям о защите жертв войны 1949 г.

Послевоенный период отмечается количественным и качественным ростом террористических организаций и групп. Среди них широко известны израильские «Штерн», "Иргун", в США – "Лига защиты евреев", а также "Тигры освобождения "Тамил илама", банда «Баадер-Майнхоф», "Черный интернационал", "Всемирный национал-социалистический союз", "Армянская секретная армия за освобождение Армении".

Большое число террористических организаций действует в Европе: "Красные бригады" (Италия), "Фракция красной армии" (ФРГ), "Боевые коммунистические группы" (Бельгия). "Аксьон директ" (Франция), «ЭТА» (Испания) и др. Террористические акты стали совершаться не только по политическим мотивам, но и в целях вымогательства крупных денежных сумм и по другим обычным преступным мотивам. Одновременно расширяются рамки международного сотрудничества по борьбе с Т.м. При ООН создан Специальный комитет, который координирует деятельность государств в изучении и устранении причин терроризма и борьбу с ним. В 1984 г. Генеральная Ассамблея ООН приняла специальную резолюцию "О недопустимости политики государственного терроризма и любых действий государств, направленных на подрыв общественно-политического строя в других суверенных государствах". В ней решительно отвергаются все концепции, оправдывающие Т.м.

В декабре 1973 г. Генеральная Ассамблея ООН одобрила Конвенцию о предотвращении и наказании преступлений против лиц, пользующихся международной защитой, в том числе дипломатических агентов. К лицам, пользующимся международной защитой, отнесены глава государства, глава правительства во время его нахождения в иностранном государстве, министр иностранных дел, члены семей, которые сопровождают названных лиц за границей:

– представитель государства или иное должностное лицо, имеющее право на специальную защиту;

– должностное лицо либо агент межправительственной международной организации и проживающие с ними члены семей.

Т.м. признаются следующие умышленные деяния:

– убийство, похищение или другое нападение против личности или свободы этих лиц;

– насильственное нападение на официальное помещение или транспортное средство такого лица, если нападение может угрожать его личности или свободе;

– угроза, покушение или соучастие в таком нападении.

При задержании террориста государство принимает в соответствии со своим законодательством необходимые меры, обеспечивающие "его присутствие для целей уголовного преследования или выдачи". Заинтересованным государствам или международным организациям сообщается о принятых мерах. При этом юрисдикция государств осуществляется в следующих случаях:

а) преступление совершено на территории данного государства или на борту транспортного средства (корабля, самолета и т. п.), зарегистрированного в этом государстве;

б) предполагаемый преступник является гражданином этого государства;

в) преступление совершено против лица, пользующегося международной защитой и выполняющего официальные функции от имени данного государства.

Названные нормы Конвенции обеспечивают неотвратимость наказания преступников независимо от места их нахождения и совершения террористического акта путем

установления механизма "либо выдай, либо суди". Среди других форм сотрудничества Конвенция предусматривает обмен информацией и координацию профилактических мер, обязательства стран оказывать друг другу "наиболее полную правовую помощь в связи с уголовно-процессуальными действиями, включая предоставление всех имеющихся в их распоряжении доказательств, необходимых для судебного разбирательства, урегулирование споров путем переговоров, обращения в арбитраж или Международный суд ООН".

В общей форме обязательства государств по защите лиц, пользующихся международной защитой, изложены в Венской конвенции о дипломатических сношениях 1961 г. На государство пребывания возлагаются специальные обязанности по предупреждению любых посягательств на их личность, свободу или достоинство, а также принятие надлежащих мер по защите помещений дипломатического представительства "от всякого вторжения или нанесения ущерба и для предотвращения всякого нарушения спокойствия представительства или оскорбления его достоинства".

В 1994 г. была принята Конвенция о безопасности персонала ООН и связанного с ней персонала. Определенную роль в деле предупреждения актов Т.м. может сыграть Конвенция о маркировке пластических взрывчатых веществ 1991 г. Государства взяли на себя обязательства подвергать производимые пластические взрывчатые вещества специальной маркировке для их обнаружения в случае использования в Т.м. В рамках ЕС действует Комитет министров иностранных дел по терроризму.

Несмотря на обилие международно-правовых актов и органов, координирующих борьбу с Т.м., в международном праве до настоящего времени нет единого универсального соглашения, определяющего понятие Т.м., его юридическую природу и ответственность. Нет и исчерпывающего перечня актов Т.м.

Анализ международных соглашений позволяет дать следующий перечень таких актов:

а) взрывы помещений посольств, миссий, представительств или штаб-квартир международных организаций;

б) диверсионные акты на улицах, в аэропортах, на вокзалах, культурных центрах, промышленных сооружениях, в помещениях для торговой и профессиональной деятельности, связанные с уничтожением или повреждением имущества и причинением людям телесных повреждений или смерти;

в) умышленное использование взрывных устройств, встроенных в посылки, бандероли, письма и другие почтовые отправления;

г) любой диверсионный акт против общественных сооружений;

д) заговор в целях совершения актов Т.м. и соучастие в них в любой форме и др.

В различных источниках к актам Т.м. относят: заложников захват, пиратство, акты, направленные против безопасности гражданской авиации, а также незаконный захват и использование ядерного материала. Однако в силу их особой международной опасности, распространенности и многообразия форм совершения для борьбы с ними государства принимают специальные конвенции, выделяя их в отдельные преступления международного характера.

РФ активно сотрудничает с другими странами в борьбе с Т.м., нормы международно-правовых актов трансформированы в уголовное законодательство РФ (см. *Терроризм*).

*Панов В.П.*

## **Террористический акт**

**ТЕРРОРИСТИЧЕСКИЙ АКТ** – особо тяжкое преступление против основ конституционного строя и безопасности государства, заключающееся в посягательстве на жизнь государственного или общественного деятеля, в целях прекращения его государственной или иной политической деятельности либо мести за такую деятельность (277 УК). Понятие Т.а. в уголовно-правовом смысле является более узким, чем в

криминологии, международном праве. В последних случаях под Т.а. понимаются также любое общеопасное действие (взрыв, поджог и т. д.) и некоторые насильственные действия (убийство или похищение официальных лиц, захват заложников, угон самолета и т. д.) в целях нарушения общественной безопасности, устрашения населения либо оказания воздействия на принятие решений органами власти. В уголовном праве РФ такие действия представляют самостоятельное преступление, именуемое терроризмом.

Т.а. по уголовному праву РФ посягает на государственную власть и политическую систему, жизнь государственного или общественного деятеля, в то время как объектом терроризма являются общественная безопасность, жизнь и здоровье любых граждан. Государственными деятелями следует считать лиц, осуществлявших руководящие функции в органах власти и управления, лиц, занимающих государственные должности РФ и субъектов РФ, глав органов местного самоуправления. К общественным деятелям относятся руководители и активные члены общественных объединений и партий.

Посягательством на жизнь является убийство или покушение на убийство государственного или общественного деятеля. Т.а. окончен в момент покушения на жизнь. Причинение смерти или вреда здоровью охватывается признаками Т.а. и дополнительной квалификации не требует. В случае отсутствия вреда здоровью содеянное также является оконченным преступлением с момента покушения.

Субъективная сторона Т. а. характеризуется прямым умыслом и целью прекратить государственную или иную политическую деятельность лица либо мотивом мести за такую деятельность.

*Орешкина Т.Ю.*

## **Титулы собственности**

ТИТУЛЫ СОБСТВЕННОСТИ – в теории гражданского права термин, который обозначает различные имущественные состояния собственника в зависимости от вида действий, которые он осуществляет с вещью в рассматриваемый момент времени. Поскольку вся совокупность действий с вещами по целевым признакам сводима к владению, пользованию и распоряжению, а правомочия собственности, т. е. порядок реализации этих действий, обозначаются через правомочия владения, пользования и распоряжения, то различные комбинации этих действий и правомочий образуют 9 имущественных состояний.

Кроме того, в рамках каждой из 9 комбинаций "действие – правомочие" возможны два состояния лица, наделенного правомочиями собственности: либо лицо само владеет, пользуется или распоряжается вещью, и тогда оно имеет титул собственника, осуществляющего один из видов действий, либо имущество передано собственником на основании обязательства другому лицу во временное пользование.

В последнем случае говорят о "невладеющем собственнике", хотя более правильно обозначить такого субъекта как лицо, обладающее правомочиями собственности (в отличие от собственника). Общее количество Т. е. в этом случае составит 10 единиц, каждый из которых может иметь наименование, соответствующее виду деятельности управомоченного лица в рассматриваемый момент времени. Например, собственник, осуществляющий действия по владению вещью в рамках правомочия владения, имеет целью обеспечить сохранность вещи путем ее изоляции от нежелательных внешних воздействий. Его титулом будет собственник-хранитель и т. д. В силу недостаточной дифференциации правоотношений собственности в законодательстве РФ устоявшихся наименований этих титулов не существует, а различие между ними проводится по функциональному признаку (см. *Право собственности*). В иностранном законодательстве, в первую очередь в странах общего права, англ. термин "*titles of property*" обозначает имущественные права, в состав которых включены все виды имущественных прав лиц на свои и чужие вещи (см. *Общее имущество*).

*Павлов В.П.*

## Титульное владение

ТИТУЛЬНОЕ ВЛАДЕНИЕ – владение лица, опирающееся на правовое основание (титул) и охраняемое законом. К числу титулов законодателем отнесены право собственности, право пожизненного наследуемого владения, право хозяйственного ведения, право оперативного управления. Кроме того, титульными владельцами являются наниматели, хранители, комиссионеры и другие лица, получившие Т.в. на основании договора с собственником. Возможно Т.в. на основании, прямо предусмотренном законом, например для лица, нашедшего потерянную вещь (ст. 227 ГК РФ), а также на основании административного акта, например установления опеки или попечительства над недееспособным (ст. 34, 37 ГК РФ). Отличие собственника от других титульных владельцев состоит в объеме правомочий. У собственника одновременно присутствуют все три правомочия, у других владельцев – не более двух, при этом они либо входят как сособственники в состав коллективного собственника, либо получают титул на основе договора с собственником, вступая с ним в обязательственные отношения. Наличие титула у владельца – необходимое условие предъявления виндикационного иска и негаторного иска против всякого нарушителя его законного владения, в том числе и против собственника (ст. 305 ГК РФ).

Лит.:

*Амфитеатров Г.Н.* Иски собственников о возврате принадлежащего им имущества. М., 1945;

*Малинкович М.В.* Защита права владельца, не являющегося собственником. М., 1968;

*Толстой Ю.К.* Содержание и гражданско-правовая защита права собственности в СССР. Л., 1955.

*Павлов В.П.*

## Товарищество на вере

см. *Коммандитное товарищество* .

## Товарищество собственников жилья

ТОВАРИЩЕСТВО СОБСТВЕННИКОВ ЖИЛЬЯ – самостоятельный вид некоммерческой организации, форма объединения домовладельцев для совместного управления и обеспечения эксплуатации комплекса недвижимого имущества в кондоминиуме, владения, пользования и в установленных законодательством пределах распоряжения общим имуществом (ФЗ РФ от 15 июня 1996 г. № 72-ФЗ "О товариществах собственников жилья"). Многие правоведы считают Т.е.ж. разновидностью потребительского кооператива. Необходимо строго различать понятия "Т.е.ж." и «кондоминиум», В переводе с латыни «кондоминиум» означает общую собственность, а в смысле упомянутого Закона – единый комплекс недвижимого имущества, включающий земельный участок и расположенное на нем жилое здание, иные объекты недвижимости, в котором отдельные части предназначены для жилых или иных целей, находятся в собственности граждан, юридических лиц РФ, субъектов РФ, муниципальных образований (домовладельцев) – частной, государственной, муниципальной и иной формах собственности, а остальные части (общее имущество) находятся в их общей долевой собственности.

Еще 3 сентября 1921 г. Президиум Моссовета утвердил "Положение о жилищных товариществах". Предполагалось, что эти товарищества будут заботиться о сохранности жилого фонда. В дальнейшем практика пошла по пути создания жилищно-строительных кооперативов (ЖСК), члены которых не являлись собственниками жилья.

Широкое распространение частной собственности на жилые помещения в многоквартирных домах с 1992 г. породило проблему содержания инфраструктуры зданий

(мест общего пользования, нежилых помещений). Решение этой проблемы государство решило переложить на самих собственников жилья, предложив им объединяться в товарищества. Новый институт был впервые закреплен в Законе РФ от 24 декабря 1992 г. № 4218-1 "Об основах федеральной жилищной политики", где отождествлялись понятия «кондоминиум» и "товарищества собственников недвижимости в жилищной сфере". До принятия ныне действующего Закона правовой статус Т.с.ж. был подробно определен Указом Президента РФ от 23 декабря 1993 г. № 2275 "Об утверждении Временного положения о кондоминиуме", в котором Т.с.ж. именовались "товариществами домовладельцев".

Дальнейшее законодательное развитие идея Т. е.ж. как особого юридического лица получила с принятием в 1994 г. части первой ГК РФ. Согласно ст. 291 ГК РФ собственники квартир для обеспечения эксплуатации многоквартирного дома. пользования квартирами и их общим имуществом образуют товарищества собственников квартир (жилья).

Закон о Т.с.ж. предусматривает три способа их образования. Они могут создаваться в уже существующих многоквартирных домах, во вновь создаваемом кондоминиуме (в строящемся доме) либо преобразовываться из ранее существующих ЖСК (путем перерегистрации).

Устав товарищества принимается на общем собрании домовладельцев большинством голосов присутствующих. В некоторых субъектах РФ утверждена примерная форма устава Т. е.ж.

Численность членов товарищества не может быть менее двух домовладельцев (за исключением вновь создаваемых кондоминиумов, когда учредителем товарищества может быть и одно лицо). По общему правилу Т.с.ж. является юридическим лицом с момента его государственной регистрации.

Согласно Закону Т.с.ж. образуются в целях согласования порядка реализации своих прав по владению, пользованию и в установленных законодательством пределах распоряжению общим имуществом в кондоминиуме, а также для осуществления деятельности по содержанию, сохранению и приращению недвижимости в кондоминиуме, распределения между домовладельцами обязанностей по возмещению соответствующих издержек, для обеспечения надлежащего санитарного и технического состояния общего имущества.

Т. е.ж. наделено следующими правами:

а) заключать договоры на управление и (или) обслуживание и эксплуатацию общего имущества, в том числе помещений, находящихся в собственности товарищества, с любым физическим лицом или организацией любой формы собственности;

б) организовывать собственное домоуправление для обслуживания недвижимого имущества, пользующееся правами жилищно-коммунальной организации и расчетным счетом товарищества;

в) определять бюджет товарищества на год, включая необходимые расходы по текущей эксплуатации и ремонту общего имущества, затраты на капитальный ремонт и реконструкцию, специальные взносы и отчисления в резервный фонд, а также расходы на другие определенные Законом и уставом товарищества цели;

г) устанавливать на основе принятого годового бюджета товарищества размеры платежей, сборов и взносов для каждого домовладельца в соответствии с его долей участия;

д) выполнять работы и оказывать услуги членам товарищества;

е) иметь в собственности помещения;

ж) передавать на договорных началах материальные и денежные средства лицам, выполняющим для товарищества работы и предоставляющим ему услуги;

з) продавать и передавать коммерческим и некоммерческим организациям, гражданам, обменивать, сдавать в аренду, передавать по договору найма оборудование, инвентарь и другие материальные ценности, а также списывать их с баланса фонда товарищества, если они изношены или морально устарели.



В случаях когда это не связано с нарушением охраняемых законом прав и интересов домовладельцев, Т.с.ж. может:

а) предоставлять в пользование или ограниченное пользование (сервитут) объекты общего имущества какому-нибудь лицу или лицам;

б) в соответствии с градостроительными нормами и правилами в установленном порядке надстраивать, перестраивать со сносом или без него объекты общего имущества или помещения, находящиеся в собственности товарищества;

в) получать в бессрочное пользование либо получать или приобретать в собственность земельные участки для осуществления жилищного строительства, возведения хозяйственных и иных построек и их дальнейшей эксплуатации;

г) осуществлять застройку на прилегающем и выделенных земельных участках;

д) совершать иные действия и заключать сделки, отвечающие целям и задачам товарищества;

е) предъявлять к домовладельцу иск с требованием компенсации за неуплату обязательных платежей и неоплату иных общих расходов и взносов.

Членами Т.с.ж. являются домовладельцы – собственники помещений. По решению собственников государственного и муниципального имущества членами товарищества могут быть юридические лица – государственные и (или) муниципальные организации, которым помещения принадлежат на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

После организации товарищества все лица, приобретающие соответствующие помещения, становятся членами товарищества немедленно после возникновения у них права собственности на помещение, т. е. вне зависимости от подачи заявления о приеме. Это последнее положение Закона вызывает у правоведов большие сомнения с точки зрения соответствия ч. 2 ст. 30 Конституции РФ, согласно которой никто не может быть принужден к вступлению в какое-либо объединение или пребыванию в нем.

Высшим органом управления Т. е.ж. является общее собрание его членов. Руководство текущей деятельностью осуществляется правлением товарищества. Правление вправе принимать решения по всем вопросам деятельности товарищества, за исключением вопросов, отнесенных к исключительной компетенции общего собрания. Правление избирается из числа членов товарищества общим собранием на срок, определенный уставом товарищества, но не более чем на 2 года. Правление избирает председателя. Оно является исполнительным органом товарищества, подотчетным общему собранию. Контроль за деятельностью правления осуществляет ревизионная комиссия (ревизор), которая избирается общим собранием не более чем на 2 года.

Для достижения своих уставных целей Т. е.ж. может заниматься определенными видами хозяйственной деятельности:

– управлением обслуживания, эксплуатации и ремонта недвижимого имущества;

– строительством дополнительных помещений и объектов общего имущества;

– сдачей в аренду, внаем либо продажей недвижимого имущества, входящего в состав кондоминиума и находящегося в собственности товарищества, в случае недостаточности средств, необходимых для содержания общего имущества кондоминиума и улучшения данного имущества.

При этом полученный доход не может распределяться между членами Т. е.ж.

Внедрение Т. е.ж. в РФ, несмотря на создание достаточной правовой базы, происходит медленно, поскольку у населения отсутствуют навыки соответствующей самоорганизации, не хватает специалистов по управлению недвижимостью и т. д.

## **Товарный знак**

ТОВАРНЫЙ ЗНАК – зарегистрированное в установленном порядке обозначение, предназначенное для различения соответственно товаров и услуг одних юридических или физических лиц от однородных товаров и услуг других. В условиях рыночных отношений

Т.з. служит для идентификации товаропроизводителя, гарантирует качество товара и способствует увеличению объема его продаж за счет своей рекламной функции. Правовую основу использования Т.з. составляет Мадридское соглашение О международной регистрации знаков от 14 апреля 1891 г. (пересмотренное в 1900, 1911, 1925, 1934, 1957 и 1967 гг.), а также Закон РФ от 23 сентября 1992 г. № 3520-1 "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров". В качестве Т.з. могут быть использованы и зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные, комбинированные и другие обозначения.

Словесные обозначения выполняются в виде слов или сочетаний букв, имеющих словесный характер;

– изобразительные – в виде композиций линий, пятен, фигур любых форм на плоскости;

– объемные – в виде фигур (линий) или их композиций в трех измерениях;

– комбинированные – представляющие собой комбинацию элементов разного характера, изобразительных, словесных, объемных, и т. д.;

– другие обозначения, например звуковые, световые и т. д.

Поскольку основное назначение Т.з., - обеспечить узнавание покупателем товара определенного производителя, не допускается регистрация Т.з., не обладающих различительной способностью, в том числе представляющих собой государственные гербы, флаги и эмблемы;

– официальные названия государств;

– эмблемы, сокращенные или полные наименования международных межправительственных организаций;

– официальные контрольные, гарантийные и пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия или сходные с ними до степени смешения.

Такие обозначения могут быть включены как неохраняемые элементы в Т.з., если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа или их владельца. Препятствием для регистрации Т.з. может быть всеобщее употребление слова как обозначения товаров определенного вида. Например слово «аспирин» в начале века было Т.з. немецкой фирмы Бауэр, а после революции в России превратилось в нарицательное название лекарственного жаропонижающего средства. Юридические и физические лица РФ вправе зарегистрировать Т.з. в зарубежных странах или произвести его международную регистрацию через свое Патентное ведомство.

Т.з. как объект интеллектуальной собственности может использоваться владельцем либо самостоятельно, либо быть передан на основе лицензионного договора другому предпринимателю. За незаконное использование Т.з. предусмотрены гражданская, уголовная ответственность.

*Лит.: Адуев А.И., Белгородская Е.М. Товарный знак и его правовое значение. М., 1972.*

*Павлов В.П.*

## **Товарный кредит**

ТОВАРНЫЙ КРЕДИТ – вещи, определенные родовыми признаками, предоставляемые одной стороной договора Т. к. другой на условиях и по правилам, предусмотренным законодательством для кредитного договора, если иное не предусмотрено таким договором и не вытекает из существа обязательства. В ГК РФ имеется всего одна статья о Т. к. (ст. 822). Помимо определения договора Т. к., взятого за основу в приведенном определении, данная статья указывает, что условия о количестве, ассортименте, комплектности, качестве, таре и (или) об упаковке предоставляемых вещей должны исполняться в соответствии с правилами о договоре купли-продажи товаров (ст. 465–485 ГК РФ), если иное не предусмотрено договором.

*Белов В.А.*

## Товорораспорядительные документы

ТОВАРОРАСПОРЯДИТЕЛЬНЫЕ ДОКУМЕНТЫ – каузальная ценная бумага, являющаяся основанием возникновения обязательства с вещным (товарным) содержанием. ГК РФ подчеркивает лишь один из их признаков: п. 3 ст. 224 устанавливает, что "к передаче вещи приравнивается передача коносамента или иного товарораспорядительного документа на нее". Именно через этот признак принято определять и сам Т. д. Данное определение не отграничивает понятия, обозначаемого определяемым термином, от смежных. Можно привести примеры документов, передача которых приводит к тем же последствиям, что и передача предмета инкорпорированного в них права, но которые, тем не менее, не относятся к категории Т. д. (залоговые билеты и сохранные квитанции ломбардов, квитанции ателье, фотоателье, прачечных и прочие подобные документы).

Это обстоятельство заставляет выделить следующие необходимые признаки Т. д.:

а) данные документы удостоверяют субъективное гражданское право требования его предмета, основанием возникновения которого служит определенная в документе сделка (обычно – перевозка, пересылка и хранение);

б) предмет удостоверенного в документе права – товар;

в) субъектом удостоверенного в документе права предполагается формально легитимированное им лицо, которое и является собственником документа;

г) документ по своей природе таков, что допускает и предполагает распоряжение собою, т. е. относится к объектам гражданских прав;

д) распоряжение документом означает и соответствующее распоряжение предметом удостоверенного в нем права (товаром) (об отдельных Т. д. см. *Варрант, Двойное складское свидетельство, Закладная, Коносамент, Простое складское свидетельство* ).

*Белов В.А.*

## Толкование норм права

ТОЛКОВАНИЕ НОРМ ПРАВА – деятельность органов государства, должностных лиц, общественных организаций, отдельных граждан, направленная на установление содержания норм права, на раскрытие выраженной в них воли сил, стоящих у власти. Разработка новых юридических предписаний невозможна без Т. н. п., поскольку в развитой системе законодательства большинство издаваемых норм так или иначе связано с уже существующими нормативными положениями. Немаловажно оно и для создания сводов законов, собраний и справочников по законодательству, для учета нормативных актов. Процесс Т. н. п. неизбежен при реализации правовых норм.

В ходе Т. н. п. устанавливаются смысл нормы права, ее основная цель и социальная направленность, возможные последствия действия толкуемого акта, выясняются общественно-историческая обстановка его принятия, условия, в которых происходит толкование, и т. д. Для правильного выявления воли, выраженной в нормативном акте, необходимо проанализировать сам текст нормативного акта, его преамбулу, официальные и неофициальные разъяснения, материалы его обсуждения и принятия, другие близкие по содержанию нормы, материалы периодической печати, научные работы и т. д.

Цель Т. н. п. – правильное, точное и единообразное понимание и применение закона, выявление его сути, которую законодатель вложил в словесную формулировку. Оно призвано противодействовать любым попыткам отойти от смысла правовых норм, противопоставить букву и дух закона. Т. н. п. не вносит поправки и дополнения в действующие нормы, оно призвано лишь объяснить и уточнить то, что сформулировано в законе. Оно не должно подменять правотворчество там, где имеются пробелы в правовом регулировании и где необходимо издание новых нормативных актов. Верховенство закона над всеми другими нормативными актами, его высшая юридическая сила предопределяют,

что смысл подзаконных актов должен пониматься и объясняться в точном соответствии с законом.

Т.н.п. – сложное, комплексное явление. Во-первых, это процесс мышления лица, изучающего правовую норму, уяснение смысла и его объяснение. Это необходимый подготовительный этап, предпосылка для правильного решения конкретного дела, проведения кодификационной работы, составления собраний и картотек законодательства, учета нормативных актов, издания акта-разъяснения нормы права и т. д. Во-вторых, Т. н.п. предполагает разъяснение содержания нормы. Это деятельность определенных органов и лиц, имеющая самостоятельное и специальное значение, цель которой – обеспечить правильное и единообразное осуществление толкуемой нормы во всех случаях, на которые она рассчитана (см. *Разъяснение норм права* ).

Уясняя смысл и социальное назначение правовой нормы, интерпретатор исследует:

- саму норму;
- ее правовые связи, т. е. взаимоотношение с другими юридическими предписаниями и правовыми принципами;
- ее внеправовые связи с другими общественными явлениями.

Это дает основание выделить три самостоятельных приема уяснения юридической нормы.

Текстовое толкование начинается с осмысливания соответствующего текста нормативного акта. Устанавливаются основное значение отдельных слов, их смысловый оттенок в данном контексте, выясняется грамматическая форма (падеж, число, род, лицо и т. д.). Если в нормативном акте нет определения термина, ему придается общепотребимое литературное значение. Смысл исследуемого слова толкуется так, как понимал его законодатель в момент издания нормы. Основная лексическая база, используемая в нормативных актах, постоянна. Однако возможность изменить значение слов существует, и ее нельзя не учитывать при Т. н.п. Вторая, не менее ответственная задача – установление смысловой и грамматической структуры текста, изучение взаимозависимости всех предложений, уточняющих, развивающих и конкретизирующих содержание и в совокупности составляющих норму права, что особенно важно в случае, когда норма складывается из нескольких статей одного акта или различных актов (внесение изменений и дополнений в статью, последующее ее распространение, отмена какой-либо части, помещение санкции в другой статье или ином акте и т. д.). Одновременно исследуются технико-юридические средства и приемы выражения воли законодателя в толкуемой норме (раскрывается содержание специальных юридических и технических терминов, особых правовых конструкций, анализируется структура рассматриваемой нормы, устанавливается, к какому виду норм права она относится, и т. д.).

Любая норма представляет собой составную часть системы права и взаимодействует с множеством других норм. Поэтому после анализа содержания необходимо проследить и раскрыть все ее юридические связи и опосредования (систематическое толкование). Установление систематических связей толкуемой нормы с другими, близкими ей по содержанию, в одних случаях позволяет всесторонне рассмотреть первую норму без изменения ее смысла; в других близкая норма может дополнять предписание исследуемой, уточнять ее, ликвидировать возможность возникновения пробелов при ее применении. Связь норм проявляется также в том, что одна норма может установить определенные исключения из общего правила, сформулированного в другой норме, изменить в той или иной степени содержание другой нормы, ограничить или расширить объем ее действия. Установление систематических связей между нормами помогает правильно понять сферу их действия, определить круг лиц, которых они касаются, смысл того или иного термина и т. д. Это особенно важно, когда изданная ранее норма сравнивается с новой, которая в какой-то степени корректирует ее содержание. Систематическое толкование позволяет выявить противоречия и коллизии в законодательстве, нормы, которые хотя формально и не отменены, на самом деле заменены другими и фактически не действуют. При необходимости

применения аналогии закона этот прием Т. н.п. помогает найти наиболее близкую норму к конкретному случаю.

Исследование социального значения нормы, ее цели, намерений законодателя, общественно-политической обстановки, обусловившей ее издание, составляет содержание историко-политического толкования. Важно использовать документы и материалы, опубликованные в СМИ, литературу, отражающую политику государства по рассматриваемому вопросу. Кроме того, интерпретатор изучает преамбулы и введения к толкуемым актам, их официальное и неофициальное толкование, тексты старых, отмененных актов по тому же вопросу, материалы обсуждения и принятия толкуемой нормы, а также учитывает социально-политическую обстановку, складывающуюся в момент самого процесса толкования. Историко-политическое толкование помогает выявить нормы, фактически утратившие свое значение.

В отдельных случаях в результате толкования нормы обнаруживается, что она недостаточно ясна или вызывает сомнения. Неясность нормы может проявляться в расплывчатости формулировок, недостаточной точности того или иного термина или выражения, двусмысленности, неполноте. Неясность может возникнуть также из-за противоречий внутри самой нормы в силу несовершенства законодательной техники. В таких случаях весьма важно использовать все то, что объединяется под условным наименованием "дополнительные материалы" к правовой норме: специальные разъяснения органа, издавшего толкуемую норму, акты ВС РФ или ВАС и их коллегий, официальные разъяснения других государственных органов, комментарии законодательства, монографическую литературу, мнения сведущих людей (например, разъяснения адвокатов, работников кодификационных бюро) и другие материалы. При этом выводы, полученные с помощью использования дополнительных материалов, не должны устранять нормы за счет изменения или отмены ее положений.

В процессе толкования смысл нормы объясняется как общее правило, в точном соответствии с текстом нормативного акта (буквальное толкование). Это служит необходимым условием укрепления законности, правопорядка в стране. Однако в отдельных случаях может возникнуть некоторое несоответствие между действительным содержанием нормы и ее оформлением, заключающееся в том, что словесная формулировка бывает уже или шире, чем та мысль, которую законодатель вложил в нее. В таких случаях мы говорим либо о распространительном (расширительном), либо об ограничительном толковании, когда смысл нормы понимается несколько уже, чем это прямо выражено в буквальной формулировке нормы.

Первая и наиболее простая причина распространительного и ограничительного толкования – наличие других норм близкого содержания, которые могут в той или иной степени сузить или, наоборот, расширить объем действия толкуемого предписания. Особенно это важно для случаев, когда сравнивается норма, изданная ранее, с новой, которая не отменяет полностью старую, но в определенной степени корректирует ее содержание.

Вторая причина сводится к тому, что словесное выражение нормы в силу тех или иных дефектов оформления недостаточно полно и четко выражает ту мысль, которую законодатель вложил в нее. В подобных случаях может возникнуть несоответствие между тем, что действительно хотел выразить законодатель, и самим выражением, расхождением текста и действительного смысла нормы. Распространительное и ограничительное толкование в таких случаях приводит в соответствие содержание, идею правовой нормы и форму ее изложения. Так, в соответствии с УК РФ подлежат уголовной ответственности лица, вовлекающие несовершеннолетних в преступную деятельность. Как известно, уголовная ответственность наступает с 16 лет, а по отдельным видам преступлений – с 14 лет. Однако в данном случае к ответственности могут привлекаться только лица, достигшие 18-летнего возраста. Таким образом, эта норма подлежит, ограничительному толкованию.

*Пиголкин А.С.*

## Торговля женщинами и детьми

ТОРГОВЛЯ ЖЕНЩИНАМИ И ДЕТЬМИ – самостоятельные преступления международного характера при условии, что торговля осуществляется без цели обращения в рабство и, следовательно, не подпадает под действие международных соглашений о борьбе с работорговлей. Среди них ведущее место занимает продажа женщин и детей для занятия проституцией. С этой целью их продают и вывозят в другие страны, комплектуют дома терпимости. В 1899 г. в Лондоне состоялся Международный конгресс по борьбе с торговлей женщинами в целях разврата. Конференция отметила устрашающие размеры этого явления, обратилась к государствам с призывом заключить многосторонний договор и повсеместно создать национальные комитеты по борьбе с проституцией. Такие комитеты были созданы во многих странах, в том числе и в России в 1900 г. – "Российское общество защиты женщин". В задачу комитета входило "содействие предохранению девушек от опасности быть вовлеченными в разврат и возвращению падших женщин к честной жизни; устройство приютов Св. Магдалины; распространение здоровых понятий о нравственности и вреде разврата".

В 1910 г. была подписана Международная конвенция о пресечении торгога женщинами. Она возложила на государства обязанность вести борьбу с таким преступлением, как "склонение или вовлечение в разврат несовершеннолетних и совершеннолетних женщин и девушек, даже если отдельные действия, являющиеся частями этого преступного деяния, были совершены в различных странах". Вменялось в обязанность и оказание правовой помощи по уголовным делам: сообщать законы, передавать судебные поручения, выписки из приговоров. Однако в Конвенции не было норм об ответственности за насильственное задержание женщины в доме терпимости и за сам факт продажи женщин. Многие проблемы решила Женевская конвенция о запрещении торговли женщинами и детьми, принятая в 1921 г. Она рекомендовала государствам привлекать к уголовной ответственности субъектов, вовлекающих женщин в занятая проституцией или занимающихся Т.ж. ид.

Конвенция 1949 г. о борьбе с торговлей людьми и эксплуатацией проституции третьими лицами заменила все ранее действовавшие по этому вопросу международные соглашения. Она признала преступлениями:

- а) сводничество, склонение или совращение в целях проституции другого лица, даже с его согласия;
- б) эксплуатацию лиц, занимающихся проституцией (или вовлекаемых в проституцию), даже с их согласия;
- в) содержание дома терпимости или управление им, а также сознательное (финансирование и участие в финансировании дома терпимости);
- г) сдачу в аренду или наем здания либо другого места при осведомлении, что они будут использоваться в целях проституции третьими лицами;
- д) покушение на вышеуказанные действия, а также подготовку к ним и умышленное соучастие в этих действиях.

Т.ж. и д. признаны экстрадиционными, т. е. влекущими за собой выдачу преступников как при наличии двустороннего договора между государствами, так и в отсутствие такового. Предусмотрено и уголовное преследование преступников по нормам национального законодательства. Само занятие проституцией не является преступлением. Запрещены регистрация проститутток и выдача им особых документов. Эта норма призвана защитить человеческое достоинство женщины. Конвенция предусмотрела меры пресечения Т.ж. и д. в целях проституции. При этом государства-участники взяли на себя следующие обязанности:

- а) принимать необходимые нормативные акты для защиты женщин и детей из числа иммигрантов и эмигрантов в пунктах их прибытия и отправления, а также в пути их следования;
- б) принимать меры для соответствующего оповещения населения об опасностях торговли людьми;

в) обеспечивать наблюдение за железнодорожными станциями, аэропортами, морскими портами для предупреждения этих преступлений, уведомлять соответствующие власти о прибытии подозреваемых в совершении таких преступлений лиц и их жертв;

г) наблюдать за конторами по найму труда, чтобы оградить женщин и детей от вербовки в целях проституции;

д) оказывать временную помощь лицам, которые стали жертвами международной торговли, а при их желании способствовать репатриации.

При этом каждое государство обязывалось учредить на своей территории специальный (центральный и координационный) орган борьбы с перечисленными международными преступлениями. Предусмотрены обмен информацией и принятие необходимых законодательных мер для обеспечения реализации Конвенции. Это значит, что нормы ее должны быть трансформированы в национальное законодательство. После ратификации Конвенции в Италии, например, был принят Акт № 75, которым установлены строгие наказания за вовлечение в занятие проституцией, эксплуатацию проституции третьими лицами и торговлю людьми в целях занятия проституцией. Подобный же закон был принят в Японии.

В Декларации прав ребенка 1959 г. подчеркнуто, что дети нуждаются в особой охране и заботе и им должна быть предоставлена специальная международная правовая защита от всех преступных посягательств. Поэтому по инициативе Международного детского фонда ООН (ЮНИСЕФ) в 1989 г. была принята Конвенция о правах ребенка, которая открыта для подписания всем государствам. Она возложила на государства обязанность защищать ребенка от всех форм сексуальной эксплуатации и сексуального совращения. В этих целях преступлениями должны признаваться:

- а) склонение или принуждение ребенка к любой незаконной сексуальной деятельности;
- б) использование детей в проституции или в другой незаконной сексуальной практике;
- в) использование детей в порнографии и порнографических материалах.

Кроме этого, государства обязаны на национальном, двустороннем и многостороннем уровнях принимать необходимые меры для предотвращения похищения детей, торговли детьми или их контрабанды в любых целях и в любой форме.

*Панов В.П.*

## **Торговля несовершеннолетними**

**ТОРГОВЛЯ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИМИ** – одно из преступлений против семьи и несовершеннолетних. Впервые уголовная ответственность за Т. н. появилась в УК 1995 г. В ч. 1 ст. 152 УК предусмотрена ответственность за куплю-продажу несовершеннолетнего либо совершение иных сделок в отношении несовершеннолетнего в форме его передачи и завладения им. Куплей-продажей считается передача несовершеннолетнего родителями, опекунами, иными лицами, на которых возложены обязанности по его воспитанию или которые осуществляют заботу о нем, другим лицам за денежное вознаграждение. Под иными сделками следует понимать передачу несовершеннолетнего за вознаграждение в целях использования для попрошайничества, дарения, обмена на материальные ценности, предоставления его за деньги для сексуальной эксплуатации и т. п. Преступление считается оконченным с момента передачи несовершеннолетнего.

Т.н. совершается с прямым умыслом. Квалифицированными видами Т. н. (ч. 2 ст. 152 УК) являются действия, совершенные:

- неоднократно;
- в отношении двух или более несовершеннолетних;
- группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;
- лицом с использованием своего служебного положения;
- с незаконным вызовом несовершеннолетнего за границу или незаконным возвращением его из-за границы;

– в целях вовлечения несовершеннолетнего в совершение преступления или иных антиобщественных действий;

– в целях изъятия у несовершеннолетнего органов или тканей для трансплантации.

Квалифицированные виды Т. н. относятся к категории тяжких преступлений. Особо квалифицированным видом Т. н. (ч. 3 ст. 152 УК) является деяние, повлекшее по неосторожности смерть несовершеннолетнего или иные тяжкие последствия (относится к особо тяжким преступлениям).

*Орешкина Т.К.*

## **Торговое право**

ТОРГОВОЕ ПРАВО – система норм права, регулирующих деятельность по продвижению товаров от изготовителей к потребителям (товарный оборот); правовая наука и учебная правовая дисциплина. Товарный оборот – часть имущественного оборота, регулируемого гражданским правом, в нормативно-содержательном отношении Т.П. представляет собой подотрасль гражданского права. Поэтому нормы гражданского права и Т. п. соотносятся как нормы общие и специальные. На отношения товарного оборота распространяются принципы гражданского права, нормы общей части и других разделов ГК, если законом не установлены специальные правила, регулирующие эти отношения. Наряду с этим особенности товарообращения регулируются совокупностью специальных законов и иных правовых актов, образующих Т. п.

Возникновение Т. п. связано с развитием товарных, рыночных отношений. Начиная с XI в. в Италии, являвшейся в тот период наиболее мощным торговым узлом, формируются торговые и морские обычаи, получающие общее признание. Историю документированного Т. п. нередко ведут от Ордонанса о торговле, изданного во Франции в 1673 г. и послужившего основой Французского торгового кодекса 1807 г. Французский торговый кодекс (наряду с ГК) был рецепирован рядом европейских государств, оказав влияние на развитие Т. п. В XVIII–XIX вв. на Англию как крупнейшую торговую державу приходилась основная доля мирового товарооборота. Однако в силу особенностей правовой системы Англия не оказала значительного влияния на развитие Т. п. Гораздо большее значение имело принятие в Германии в 1861 г. Всеобщего немецкого торгового уложения (ТУ). В этот период Германия представляла собой конгломерат из десятков разрозненных образований. ТУ сыграло важную роль в формировании единого немецкого рынка, экономической консолидации страны. В 1896 г. уже в единой Германии было издано Гражданское уложение, в которое перенесены многие положения из ТУ. Последнее (в дальнейшем переиздававшееся и уточнявшееся) действует до настоящего времени. Под влиянием успехов законодательных мер в Германии и с учетом собственных потребностей в конце XIX – начале XX в. почти во всех странах Западной Европы и Японии наряду с гражданскими были приняты самостоятельные торговые кодексы.

В России путь к становлению самостоятельного и систематизированного торгового законодательства был намечен Соборным Уложением 1649 г. Ряд значительных законодательных мер осуществлен при Петре I. Особенно важное значение имело издание регламентов о Коммерц-коллегии и Мануфактур-коллегии, затем – регламента Главного магистрата, который помимо вопросов городского самоуправления содержал нормы о купечестве, ярмарках, биржах, маклерах и др. В 1721–1724 гг. издаются Морской торговли регламент и Морской устав. С расширением внешнеторговых связей в 1731 г. издается Морской пошленный регламент, в 1755 г. – Таможенный устав, где имелись важные статьи о содержании измерительных приборов, ярмарочной торговле, транзите товаров. Крупные успехи в развитии Т. п. были достигнуты при Александре I. Благодаря М.М. Сперанскому Россия получила свод законов, написанных без подражания иноземному законодательству. Значение этих шагов было наиболее ощутимым в торговой деятельности, страдавшей от недостатков прежних узаконений. С начала 70-х гг. прошлого века российская торговля и



промышленность переживают небывалый подъем, который сопровождается мерами по развитию и систематизации Т. п. Основным систематизированным актом являлся Устав торговли 1887 г., изданный в новой редакции в 1906 г. В нем детально регулировалась деятельность торговых товариществ и купцов, содержались административные установления о порядке торговли отдельными видами товаров, ведении купеческих книг, содержании измерительных приборов, торговых складов и помещений, другие важные положения.

В советский период-в связи с идеологической линией на отказ от товарного рынка – процесс продвижения товаров от изготовителей к потребителям регулировался преимущественно планово-распределительными методами. Торговое законодательство в собственном смысле отсутствовало, положения о торговом обороте носили фрагментарный характер.

С учетом потребностей развития рыночных отношений в современной РФ многие вопросы товарного оборота получили урегулирование в ГК РФ. По мере издания законов и иных правовых актов по вопросам торговой деятельности постепенно оформляется отраслевая специализация Т. п. Она закреплена, в частности, в Общеправовом классификаторе отраслей законодательства, утвержденном Указом Президента РФ от 16 февраля 1993 г. (с последующими изменениями).

Резкое увеличение в последние десятилетия масштабов внешней торговли, формирование мирового товарного рынка сопровождались взрывным развитием Т. п. Это проявилось в заключении международных договоров в рамках ООН (и ее комиссий) по вопросам торговли, различных региональных соглашений, издании многочисленных документов Международной торговой палатой и другими организациями, огромного количества директив и рекомендаций Общего рынка. Соглашения государств – участников СНГ и других сообществ также служат нормативной базой внешнеторговой деятельности. Эти процессы повлекли выделение в международном частном праве относительно самостоятельного раздела – права международной торговли.

Вызывает теоретические споры проблема соотношения ГК и торгового кодекса. На самом деле издание двух кодексов или регулирование товарооборота нормами ГК – вопрос законодательной традиции и техники. В таких рыночных государствах, как Италия и Швейцария, отсутствуют торговые кодексы, что, однако, не исключило необходимости принятия специальных актов, регулирующих торговые отношения. Опыт США, Германии, Японии свидетельствует о том, что издание отдельных торговых кодексов позволяет полнее и детальнее регламентировать товарное обращение, способствуя его развитию. Что касается регулирования различными кодексами одностипных отношений, то оно не может порождать «дуализма» при строгом разграничении общих и специальных норм. От «дуализма» следует отличать нередко допускаемую в торговых кодексах предметную эклектику, урегулирование в них наряду с товарообращением вопросов, не имеющих какого-либо отношения к товарному обороту: кредитные и страховые отношения, перевозка грузов и пассажиров, аренда, лизинг, обращение ценных бумаг, банковские операции и др.

Специфика Т. п. как подотрасли гражданского права определяется особенностями целей и содержания торговой деятельности, субъектного состава ее участников, объектов товарного оборота, видов договоров, используемых для регулирования торговых отношений, и другими важными моментами. В Т. п. могут закрепляться лишь существенные особенности товарного оборота. Такие особенности остаются в значительной мере неурегулированными в ГК, что ведет к отсутствию нормативной базы для нормального осуществления и последовательного-развития рыночных отношений.

Особенность субъектного состава Т. п. выражается в том, что участниками товарного оборота признаются лишь юридические лица и индивидуальные предприниматели. Наряду с обычными предпринимательскими обществами важное значение приобрели организации, отличающиеся своеобразием задач и положения: биржи товарные, ярмарочные комитеты (центры) торговых ярмарок, выставки-продажи, различные виды контрактных объединений. Попытки определить их организационно-правовые формы на основании общих моделей

предпринимательских ("коммерческих") организаций, закрепленных в ГК РФ, привели к серьезным затруднениям, сдерживанию развития этих важных институтов товарного рынка.

Круг объектов Т. п. по сравнению с объектами гражданского права ограничен. Ими выступают лишь материальные предметы, вещи. Традиционно не относят к объектам Т. п. недвижимое имущество, ценные бумаги, результаты интеллектуальной деятельности и исключительные права на них. В силу существенной специфики не включают в торговые отношения сделки по снабжению электроэнергией, теплом, водоснабжению и т. п.

Обязательственное ядро Т. п. составляют договоры о возмездной реализации товаров для предпринимательских и хозяйственных нужд: оптовой купли-продажи, поставки, закупок для государственных нужд, контрактации сельскохозяйственной продукции, оптовой мены (бартера), товарного кредита. Важную группу договоров Т. п. составляют различные посреднические договоры: оптовой комиссии, в том числе консигнации, франшизы (коммерческой концессии), торгового представительства, различные агентские договоры и др. В последние десятилетия в странах с развитой рыночной экономикой значительно возросла роль договоров, обслуживающих торговлю: на проведение маркетинговых работ, создание рекламной продукции, оказание рекламных и информационных услуг, хранение на товарных складах, экспедирование и др. Некоторые из названных договоров вообще не получили закрепления в ГК РФ, ряд других договоров урегулирован крайне схематично, неполно, что создает трудности в их применении. В гражданском законодательстве не представляется возможным урегулировать их с необходимой степенью полноты, поскольку это повлекло бы значительное увеличение объемов ГК РФ. Более удобно решить эти вопросы в кодифицированном подотраслевом законе типа торгового кодекса.

Т. п. в РФ призвано содействовать становлению и развитию рыночных отношений, т. е. формированию инфраструктуры (информационной, складской, тароупаковочной и др.) товарного рынка, налаживанию устойчивых торгово-хозяйственных связей между производителями и потребителями.

Потребности практики обусловили развитие науки Т. п. как одной из областей цивилистической теории. Первыми научными трудами по Т. п. считаются книги итальянского профессора теологии Луки Пачоли, опубликованные в 1494 и последующие годы. В них излагались основы знаменитой итальянской бухгалтерии с ее воспринятой во всем мире терминологией, принципом баланса и ведения отчета путем двойной записи на счетах. Однако лишь в XIX в. и особенно в нынешнем столетии начинает издаваться обширная литература по различным направлениям Т. п.

Современное зарубежное Т. п. опирается на мощное научное и методическое обеспечение. По заказам промышленных и торговых корпораций научными центрами и университетами проводятся разнообразные исследования. Важную роль в сближении и унификации Т. п. разных стран играют исследования, проводимые Международным институтом унификации частного права (УНИДРУА).

В дореволюционной России исследования по проблематике Т. п. получают развитие со второй половины XIX в., Усилиями многих ученых-коммерциалистов была создана одна из самых передовых в мире школ Т. п. Россия раньше других государств оценила важность теоретической подготовки специалистов в торговой сфере и на начальных этапах даже обогнала другие государства в деле коммерческого просвещения. В 1772 г. в Москве было основано первое коммерческое училище, тогда как в Западной Европе довольствовались приемами практического обучения. В 1810 г. образуется Практическая Академия коммерческих наук. Широкое распространение получает преподавание собственно Т. п. В каждом университете образованы кафедры Т. п. В 1896 г. принят закон о коммерческом образовании. В советский период преподавание Т. п. как отраслевой дисциплины было прервано. Курс Т. п. формируется как комплексная (а не отраслевая) дисциплина, в нем рассматривается регулирование торговой деятельности нормами разных отраслей права: административного, гражданского, финансового, трудового, уголовного и др. Преподавание

Т. п. в виде отраслевой юридической дисциплины под названием "коммерческое право" начато с 1992 г. на юридическом факультете Московского государственного университета им. М.В. Ломоносова. Там же образуется кафедра коммерческого права. В последующем такие кафедры возникают в других университетах и юридических вузах. Преподавание дисциплины коммерческого права ведется с учетом традиций дореволюционного российского Т. п., с использованием опыта зарубежных учебных заведений и в непосредственной связи с условиями и потребностями современной РФ.

*Пугинский Б.И.*

## **Торгово-промышленные палаты РФ (ТПП)**

ТОРГОВО-ПРОМЫШЛЕННЫЕ ПАЛАТЫ РФ (ТПП) – негосударственные некоммерческие организации, объединяющие предприятия и предпринимателей РФ для оказания им различного рода услуг (информационных, консультационных, третейских и др.), а также представительства и защиты их коллективных интересов внутри страны и за рубежом. Более общая цель ТПП – содействие развитию экономики РФ, ее интегрированию в мировую хозяйственную систему.

ТПП образуются на основе принципа добровольного объединения по инициативе не менее 15 учредителей на территории одного или нескольких субъектов РФ, а также других административно-территориальных образований РФ. На одной и той же территории может быть образована только одна ТПП.

Территориальные ТПП в РФ взаимодействуют с местными органами власти, содействуют созданию рыночной инфраструктуры в регионах, развитию прямых партнерских связей с деловыми кругами зарубежных стран. Территориальные ТПП участвуют в разработке и реализации программ социально-экономического развития регионов, инвестиционных проектов. В настоящее время территориальные ТПП созданы и действуют практически во всех субъектах РФ. Создаются городские и районные ТПП.

В 1932 г. была образована Всесоюзная торговая палата (с 1972 г. ТПП СССР). В условиях плановой экономики она играла важную роль в развитии внешнеэкономических связей государства. С началом перехода к рыночной экономике наступил новый этап развития ТПП. 19 октября 1991 г. была создана ТПП РФ.

Деятельность ТПП РФ регулируется Законом РФ от 7 июля 1993 г. № 5340-1 "О торгово-промышленных палатах Российской Федерации", постановлением Правительства РФ от 6 июля 1994 г. № 792 "О вопросах Торгово-промышленной палаты Российской Федерации", Уставом ТПП РФ.

Членами ТПП РФ являются созданные в соответствии с вышеназванным Законом российские предприятия и предприниматели, а также организации, объединяющие предприятия и предпринимателей. ТПП РФ образована на принципах добровольного членства. Ее высшим руководящим органом является Съезд, проводимый не реже 1 раза в 4 года. Съезд избирает правление и президента Палаты, ревизионную комиссию. Правление ТПП РФ возглавляет председатель правления, которым по должности является президент Палаты. В состав правления входит вице-президент Палаты.

ТПП РФ имеет весьма многочисленные функции:

а) оказывает предприятиям и предпринимателям помощь при осуществлении хозяйственной деятельности внутри страны и за рубежом;

б) проводит изучение и анализ предпринимательской деятельности и применения действующих в данной области нормативных актов, вносит предложения по их совершенствованию;

в) осуществляет правовую экспертизу и подготовку заключений по законопроектам, поступающим в ТПП РФ, разрабатывает проекты новых законов, других нормативных актов, касающихся предпринимательской деятельности;

г) принимает меры к недопущению недобросовестной конкуренции и неделового

партнерства, используя присущие ей формы и методы взаимодействия;

д) содействует развитию экспорта товаров и услуг;

е) устанавливает и развивает связи с иностранными деловыми и общественными кругами, участвует в работе различных международных организаций, входит в состав смешанных торговых палат;

ж) ведет негосударственный Реестр российских предприятий и предпринимателей, финансовое и экономическое положение которых свидетельствует об их надежности, определяет порядок ведения Реестра ТПП, выдает регистрационные свидетельства;

з) создает Международный коммерческий арбитражный суд, Морскую арбитражную комиссию, третейские суды, Ассоциацию диспетчеров, утверждает их регламенты; развивает сотрудничество в области международного коммерческого арбитража, рекомендует арбитражные оговорки для использования при осуществлении экономических связей с зарубежными странами;

и) оказывает российским и зарубежным фирмам, организациям, объединениям предпринимателей информационные и консультационные услуги по различным вопросам ведения предпринимательской деятельности, изучения рынков, осуществления внешнеэкономических и валютно-финансовых операций, содействует развитию инфраструктуры информационного обслуживания предпринимательства;

к) оказывает содействие российским и иностранным предпринимателям по всем вопросам патентования изобретений, регистрации товарных знаков, а также содействует коммерческой реализации их прав на объекты промышленной собственности;

л) содействует организации международных выставок и обеспечению подготовки и проведения выставок российских товаров за границей;

м) оказывает издательские и рекламные услуги, издает газеты, журналы и другие печатные материалы;

н) содействует развитию системы образования, подготовки кадров для предпринимательской деятельности в РФ, участвует в разработке и реализации государственных и межгосударственных программ в этой области;

о) удостоверяет в соответствии с международной практикой сертификаты происхождения товаров, оформляет документы, связанные с экспортом и импортом товаров и услуг, свидетельствует обстоятельства форс-мажора в соответствии с условиями внешнеторговых сделок и международных договоров РФ, а также торговые и портовые обычаи, принятые в РФ;

п) проводит сертификацию, экспертизу, контроль качества, количества и комплектности товаров;

р) выдает разрешения на открытие в РФ представительств иностранных торговых палат, смешанных палат, объединений предпринимателей, а также иностранных фирм и организаций и обеспечивает предоставление иностранным фирмам и организациям (их представительством) необходимых услуг.

ТПП РФ является членом Международной торговой палаты, Международного совета по сотрудничеству торгово-промышленных и хозяйственных палат стран СНГ, Балтии, Центральной и Восточной Европы и представлена в Исполнительном комитете Международного Венского совета. Она представляет интересы РФ в Международном бюро выставок и поддерживает отношения с рядом организаций системы ООН (Международная организация труда. Международный торговый центр ЮНКТАД/ВТО), а также с другими влиятельными международными и региональными организациями, в том числе со Всемирным экономическим форумом. Организацией экономического сотрудничества и развития, Ассоциацией торгово-промышленных палат Европы, Советом по тихоокеанскому экономическому сотрудничеству, Деловым советом по черноморскому экономическому сотрудничеству.

*Беднов С.С.*

## Торговые (торгово-промышленные) палаты

ТОРГОВЫЕ (торгово-промышленные) ПАЛАТЫ – специальные организации, объединяющие предпринимателей в целях содействия развитию бизнеса. Юридический статус Т. п. зарубежных стран регулируется специальным или общим законодательством и уставами Т. п. Общим для всех является нормативное закрепление за ними статуса Юридического лица. В некоторых странах функционирует одна Т. п., что, как правило, объясняется унитарным государственным устройством и небольшим размером страны. Однако в подавляющем большинстве стран действует множество Т. п. Принципы взаимоотношений между ними имеют существенные различия. Так, в Финляндии Центральная торговая палата является объединенным органом всех Т. п. В Австрии земельные экономические палаты имеют региональную сферу деятельности. В Швейцарии Т. п. наряду с добровольными объединениями, занимающимися соблюдением промышленных или коммерческих интересов, входят в качестве членов в Швейцарское торгово-промышленное объединение.

В большинстве стран в структуре центральных Т. п. созданы различные специализированные организации и постоянно действующие арбитражные органы.

Палаты, действующие в зарубежных странах, подразделяются на две основные группы: юридические лица частного права и юридические лица публичного права. Частное право применяется к Т. п. Великобритании, США, Канады, Ирландии, Австралии, Новой Зеландии, Бельгии, Швеции, Норвегии и других стран. Палаты, созданные в соответствии с частным правом, являются объединениями или ассоциациями, не преследующими цели извлечения прибыли, членство в них добровольно. Как правило, они зарегистрированы в списках деловой активности или в регистре ассоциаций. Их членами становятся представители всех деловых кругов, включая ремесленников и лиц свободных профессий, т. е. адвокатов, бухгалтеров, налоговых инспекторов и т. п. Некоторые Т. п. в Бельгии и Швейцарии также допускают членство представителей сельскохозяйственного сектора. Т. п. частного права присущи следующие основные черты:

- а) отсутствие специального законодательства, регулирующего деятельность Т. п.;
- б) невмешательство государства в деятельность палат;
- в) добровольное членство в палатах.

Для Т. п. – субъектов частного права характерны функции защиты интересов их членов как внутри страны, так и за рубежом.

Основные источники дохода Т. п. – членские взносы и предоставление платных услуг. Преимущество Т. п. частного права: они осуществляют свою деятельность без вмешательства государства на основании общего частного законодательства, в связи с чем появляется возможность проводить независимые акции, в том числе предоставлять независимые консультации, заключения и экспертизы. Однако не все Т. п. частного права имеют достаточные финансовые резервы, что ограничивает их возможности.

В соответствии с публичным правом Т. п. создаются государством на основе национального законодательства с обязательным членством. Тот факт, что закон обязывает все предприятия быть членами Т. п., имеет особое значение, поскольку этим обеспечивается охват всех без исключения секторов экономики, а именно промышленности, торговли, банков, страхования, транспорта и других сфер. Обязательное членство подразумевает, что каждое предприятие должно платить взносы Т. п. Взнос часто определяется как установленный процент от налога на прибыль. Как правило, процент определяется ежегодно Т. п. в соответствии с ее финансовыми нуждами и должен быть одобрен министерством, отвечающим за Т. п. Общая сумма сборов должна покрывать ежегодный бюджет Т. п.

*Беднов С.С.*

## Тоталитаризм

(лат. *totalis* – весь, целый, полный) – см. *Политический режим* .

## **Тотализатор**

**ТОТАЛИЗАТОР** – игра, в которой участник делает прогноз (заключает пари) на возможный вариант игровой, спортивной или иной ситуации, где выигрыш зависит от частичного или полного совпадения прогноза с наступившими документально подтвержденными фактами. Гражданско-правовые отношения, возникающие при проведении Т., определяются ст. 1063 ГК РФ и Временным положением о лотереях в РФ, утвержденным Указом Президента РФ от 19 сентября 1-995 г. № 955 (см. *Лотерея* ).

## **Транзит товаров**

**ТРАНЗИТ ТОВАРОВ** – в таможенном праве РФ таможенный режим, при котором товары перемещаются под таможенным контролем между двумя таможенными органами РФ, в том числе через территорию иностранного государства, без взимания таможенных, пошлин, налогов, а также без применения к товарам мер экономической политики. Товары, перемещаемые транзитом, должны оставаться в неизменном состоянии, не считая естественного износа либо убыли при нормальных условиях транспортировки и хранения, и не использоваться в каких-либо иных целях, кроме транзита; доставляться в таможенный орган назначения в сроки, установленные таможенным органом отправления исходя из возможностей транспортного средства, намеченного маршрута и других условий перевозки, но не превышающие предельный срок, определяемый из расчета 2 тыс. за 1 месяц. Т.т. по территории РФ может осуществляться по любым путям и направлениям, если иное не установлено Правительством РФ. При аварии или действии непреодолимой силы товары могут быть выгружены.

В этом случае перевозчик обязан:

- принять все необходимые меры для обеспечения сохранности товаров и недопущения какого-либо их использования;
- незамедлительно сообщить в ближайший таможенный орган РФ об обстоятельствах дела, месте нахождения товаров и транспортных средств;
- обеспечить перевозку товаров в ближайший таможенный орган РФ или доставку должностных лиц таможенного органа к месту нахождения товаров.

Ответственность за Т.т. несет перевозчик. При выдаче без разрешения таможенного органа РФ, утрате товаров или недоставлении их в таможенный орган назначения перевозчик должен уплатить таможенные платежи, которые подлежали бы уплате соответственно при таможенных режимах выпуска для свободного обращения или экспорта, за исключением случаев, когда товары оказались уничтоженными, безвозвратно утерянными вследствие аварии или действия непреодолимой силы, либо недостача произошла в силу естественного износа или убыли при нормальных условиях транспортировки и хранения, либо товары выбыли из владения вследствие неправомерных действий органов или должностных лиц иностранного государства.

## **Транзита право**

**ТРАНЗИТА ПРАВО** (лат. *transitus* – переход, прохождение) – регулируемое двух- и многосторонними соглашениями государств, а также их национальными нормативными актами право на провоз (следование) через территорию договаривающихся сторон пассажиров, их багажа, грузов, почты и транспортных средств. Т. п. предполагает освобождение от взимания таможенных пошлин, налогов, а также от применения различного рода ограничений, именуемых мерами экономической политики. Важнейший элемент Т. п. – сохранение перемещаемых через таможенную границу объектов в неизменном состоянии с

момента отправления до пункта выхода за пределы таможенной территории соответствующего государства. Данный правовой режим, применяемый к объектам правового регулирования и лицам любого юридического статуса, особенно характерен для лиц, пользующихся различными привилегиями и иммунитетами. Так, согласно Венской конвенции о дипломатических сношениях 1961 г., Венской конвенции о консульских сношениях 1963 г. и Конвенции о специальных миссиях 1969 г. дипломатические агенты, консульские должностные лица и члены специальных миссий, следующие к месту своего назначения или возвращающиеся на свой пост, могут рассчитывать на предоставление им и членам их семей третьими государствами, через территорию которых будут проезжать транзитом, соответствующих таможенных льгот и преимуществ, предусмотренных названными международными договорами. Аналогичные таможенные льготы предусмотрены для указанных категорий лиц ст. 210 ТК.

Согласно Конвенции ООН по морскому праву 1982 г. государства, не имеющие морского побережья, наделены Т. п. на доступ к морю и от него в целях осуществления прав, относящихся к свободе открытого моря. Это право Конвенция определяет как право свободного транзита, которое предоставляется прибрежными государствами на условиях и в порядке, закрепляемых соглашениями с соответствующими внутриконтинентальными государствами.

*Волосов М.Е.*

### **Транзитный переход в международном проливе**

ТРАНЗИТНЫЙ ПРОХОД В МЕЖДУНАРОДНОМ ПРОЛИВЕ (лат. *transitus* – переход, прохождение) – согласно положениям Конвенции ООН по морскому праву 1982 г. право свободы судоходства и полета с единственной целью непрерывного и быстрого транзита через пролив, используемый для международного судоходства, между одной частью открытого моря (исключительной экономической зоны) и другой. Со своей стороны, суда и летательные аппараты при осуществлении данного права обязаны соблюдать общепринятые нормы, процедуры и практику, касающиеся безопасности на море, а также действующие правила полетов и использования радиочастот; выделенных для передачи сигналов бедствия. Общее требование к судам и летательным аппаратам, осуществляющим Т. п. в м.п., состоит в том, что они должны воздерживаться от любой угрозы силой или ее применения против припроливных государств, а также от любой деятельности, не свойственной обычному порядку транзитного прохода, кроме случаев, вызванных бедствием или обстоятельствами непреодолимой силы.

Припроливные государства наделены правом принимать законы и правила, обеспечивающие безопасность судоходства при Т. п. в м.п., экологическую безопасность, недопущение рыболовства и т. д. Конвенцией 1982 г. установлено, что государство регистрации судна или летательного аппарата, совершающего Т. п. в м.п. с нарушением установленных правил, несет международную ответственность за любой ущерб или убытки, причиненные припроливному государству.

*Волосов М.Е.*

### **Транснациональные компании (корпорации) (ТНК)**

ТРАНСНАЦИОНАЛЬНЫЕ КОМПАНИИ (корпорации) (ТНК) – понятие, вошедшее в научный и политический оборот, в том числе и в лексикон ООН, после второй мировой войны для обозначения огромных международных монополий, включающих крупные национальные компании с разветвленной международной сетью филиалов.

В современной юридической и экономической лексике термином «ТНК» обозначают крупные образования преимущественно корпоративного типа, как правило, высокоразвитых стран, обладающие многоступенчатой сетью филиалов, дочерних предприятий и компаний,

зависимых и аффилированных юридических, учрежденных либо имеющих местонахождение или осуществляющих основную деятельность в различных странах мира. Головная (материнская) компания или корпорация и ее дочерние структуры (предприятия, образованные в соответствующих организационно-правовых формах, определяемых законом конкретного государства) являются национальными юридическими лицами разных государств. При этом с формальной точки зрения материнская компания выступает по отношению к созданному ею дочернему предприятию в другой стране как иностранное юридическое лицо.

В силу этого использование термина «ТНК» требует пояснения в двух аспектах. Во-первых, с точки зрения строго юридической он не вполне точен – речь идет не о неких «вненациональных», "транснациональных" образованиях, а о весьма конкретных лицах национального правопорядка соответствующей страны. Во-вторых, экономически монолитные ТНК представляют собой в правовом плане конгломерат (совокупность) национально определенных юридических лиц. В этой связи столь же юридически неправомерно ставить вопрос о существовании якобы "международных юридических лиц". В любом варианте, независимо от способов образования (в силу гражданско-правового договора, акта правительства или международно-правового, т. е. межгосударственного или межправительственного, соглашения), юридическое лицо должно быть инкорпорировано (интегрально включено) в какую-либо национально-правовую систему и санкционировано соответствующим правопорядком.

Для надлежащего понимания правового статуса ТНК весьма серьезное значение имеет решение Международного суда ООН в Гааге по делу компании «Барселона» по иску Бельгии к Испании в 1970 г., в котором были подтверждены положения о том, что международное право не предусматривает ответственности государства за действия участников гражданско-правового образования – акционерной компании) инкорпорированной и имеющей место нахождения центральных органов в третьем государстве. В основу решения Судом было положено два важных момента: во-первых, отыскание личного статуса юридического лица осуществляется на основе традиционных концепций; места инкорпорации и места «оседлости», во-вторых, у юридических лиц – субъектов гражданского права конкретного государства отсутствует международная правосубъектность.

Развитие и укрепление мощи рассматриваемых многонациональных монополистических образований происходит в условиях объективно существующего противоречия между ТНК и государственным суверенитетом, которое характерно для отношений ТНК как с "государством базирования" (государством материнской компании), так и принимающими государствами, на что в свое время активно обращалось внимание в специальной литературе. Дело в том, что юридической формой обеспечения единого руководства множеством разбросанных по всему миру национальных компаний выступает холдинговая компания. При этом национальные интересы принимающих государств не только не берутся в расчет, но и зачастую идут вразрез с ними. И в этом смысле борьба государств (преимущественно развивающихся) с ТНК принимает характер защиты ими своего национального суверенитета.

В Хартии экономических прав и обязанностей государств, принятой Генеральной Ассамблеей ООН 12 декабря 1974 г., утверждаются "права каждого государства, регулирующего и контролирующего деятельность транснациональных корпораций в пределах действия своей национальной юрисдикции и принимающего меры по обеспечению того, чтобы такая деятельность не противоречила его законам, нормам и постановлениям и соответствовала его экономической и социальной политике. Транснациональная корпорация не должна вмешиваться во внутренние дела принимающих государств..".

В органах ООН (в частности, ЭКОСОС), а также других международных органах и организациях систематически проводится работа по изучению вопросов, связанных с ТНК, которая в ряде случаев завершается разработкой соответствующих актов (кодексов



поведения ТНК) и иных правил (большой частью рекомендательных). В их числе Руководящие принципы для многонациональных предприятий, одобренные Организацией экономического сотрудничества и развития (1976), Принципы, касающиеся многонациональных предприятий и социальной политики, разработанные Международной организацией труда (1977), Комплекс согласованных на многосторонней основе справедливых принципов и правил для контроля за ограничительной деловой практикой, принятый Генеральной Ассамблеей ООН (1980).

Подобное имеет место и на региональном уровне, примером чего служит Единый инвестиционный кодекс, созданный в рамках Андского пакта. Значительное внимание уделяется вопросам деятельности ТНК и в Европейском Союзе. Комиссия Европейских сообществ не раз принимала акты, в которых деятельность ТНК, например американского происхождения, квалифицирована как противоречащая принципам свободной конкуренции и злоупотребляющая своим доминирующим положением в такой степени, что это может нанести ущерб торговле между странами.

Лит.:

*Иванов И.Д.* Международные монополии во внешней политике империализма. М., 1981;

*Карагодин Н.А.* Международные корпорации и социально-экономические проблемы развивающихся стран. М., 1981;

*Медведков С.Ю.* Транснациональные корпорации и обострение капиталистических противоречий: М., 1982;

Правовые формы организации совместных производств стран-членов СЭВ. М., 1985.

*Ануфриева Л.П.*

## Транспортное право

ТРАНСПОРТНОЕ ПРАВО – совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, которые возникают в связи с организацией и деятельностью транспортных предприятий, отношения между транспортными предприятиями и их многочисленной клиентурой, а также между самими предприятиями как одного, так и разных видов транспорта. Особенность Т. п. в том, что оно сочетает в себе властно-организационные отношения, регулируемые административным правом, и имущественные отношения, регулируемые гражданским правом. Однако такое сочетание само по себе не является достаточным основанием для выделения Т. п. в самостоятельную отрасль. Не может служить аргументом и наличие уставов и кодексов на транспорте, а также большое количество нормативного материала, регулирующего отношения в этой сфере.

Появление новой отрасли права возможно лишь там, где созданы положения, отражающие общие принципы и методы регулирования для всех норм. Если это невозможно, то нельзя полагать наличие самостоятельной отрасли права. Имущественные отношения, возникающие в связи с деятельностью транспортных предприятий, подчинены общим началам гражданского законодательства, а важнейший раздел Т. п. – договор перевозки – представляет собой институт гражданского права. Т. п. определяется предметом и методом, характерными в своем большинстве для гражданского, административного, трудового права, которые не отражают единых особенностей, характерных только для Т. п.

Из сказанного вытекает, что Т. п. (а тем более его части) не является самостоятельной отраслью права. Общая цель объединения в комплексе Т. п. норм различных отраслей права (гражданского, административного, трудового, земельного и т. д.) – регулирование деятельности различных видов транспорта как единой системы. Нормы Т. п. регулируют главным образом отношения между транспортными предприятиями и их клиентурой по перевозкам грузов, пассажиров, багажа, отличающихся большим многообразием и сложностью, и поэтому изучение их выделяется в самостоятельный курс. В этих взаимоотношениях (перевозчика и клиентуры) имеется ряд моментов, которые регулируются общими нормами, относящимися ко всем видам транспорта. Сюда относятся, например, заключение долгосрочных договоров, подача транспортных средств, ответственность за невыполнение обязательств, предъявление претензий и исков и т. д. Специальные части

Т. п. – железнодорожное, водное, воздушное, морское и автомобильное право – касаются конкретных вопросов, регулирующих отношения на каждом виде транспорта с учетом его специфики: оформления транспортных документов, порядка лицензирования транспортной деятельности и т. д.

**Лит.:**

*Крылов С.Б.* Воздушное право СССР. Л., 1933;

*Кейлин А.Д., Виноградов П.П.* Морское право. М., 1939;

Система советского законодательства. М., 1980.

*Егузаров В.А.*

## Трансферт

ТРАНСФЕРТ (фр. *transfer* от лат. *transfere* – переношу, перемещаю) – 1) перевод валюты иностранной или золота из одной страны в другую;

2) передача права владения именными и ценными бумагами (акции, векселя, облигации, чеки) одним лицом другому, осуществляемая, как правило, при помощи передаточной надписи – индоссамента;

3) перевод средств из фонда финансовой поддержки регионов, в бюджеты РФ нижестоящего территориального уровня.

Названный фонд образуется за счет процентных отчислений от фактически поступающих в вышестоящий бюджет доходов. Формирование федерального фонда финансовой поддержки устанавливается, в частности, ФЗ о федеральном бюджете на соответствующий год.

*Грачева Е.Ю.*

## Трансформация

ТРАНСФОРМАЦИЯ (лат. *transformatio* – преобразование, превращение) – одна из существующих в правоведении точек зрения, согласно которой принципы и нормы международного права, сами по себе якобы не способные регулировать внутриобщественные отношения, чтобы приобрести такую способность, должны войти в систему права конкретного государства в установленном им порядке, т. е. претерпеть процедуру Т. - преобразования в нормы национального законодательства. Данная точка зрения не согласуется с преобладающей нормативной практикой многих стран, базирующейся на признании основных принципов международного права и норм ратифицированных международных договоров в качестве составной части внутригосударственных правовых систем, как это установлено, в частности, ч. 4 ст. 15 Конституции РФ, другими законодательными актами РФ, которые исходят из возможности прямого (без какой-либо Т.) действия конвенционных норм в отношении субъектов российского права (например, п. 2 ст.7 ГК РФ гласит: "Международные договоры Российской Федерации применяются к отношениям (гражданско-правового характера), непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание внутригосударственного акта. Если международным договором установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора").

*Волосов М.Е.*

## Трассант

ТРАССАНТ – векселедатель тратты (переводного векселя). Отвечает за акцепт и платеж по векселю. Подпись Т. - обязательный реквизит тратты. Он может сложить с себя ответственность за акцепт, однако всякое условие, по которому он слагает с себя

ответственность за платеж, считается ненаписанным.

## Трассат

ТРАССАТ – плательщик (должник) по тратте. Указание Т. - обязательный реквизит тратты. Т. становится ответственным лицом только после акцепта векселя, что равносильно обязательству оплатить его в установленный срок.

## Траст

см. *Доверительная собственность* .

## Тратта

см. *Вексель переводный* .

## Трест

ТРЕСТ (англ. *trust* – вера, доверие) – объединение субъектов, ведущих хозяйственную деятельность, с целью централизации производственной и коммерческой деятельности. Т. может объединять юридических лиц, индивидуальных предпринимателей или лиц, ими не являющихся.

Первый Т. ("Стандардойл") появился в США в 1879 г. в нефтяной промышленности. Впоследствии его модель была скопирована другими отраслями промышленности. Согласно этой модели конкурирующие хозяйствующие субъекты учреждали доверительную собственность таким образом, что доверительный собственник осуществлял административное управление этими хозяйствующими субъектами (см. *Доверительная собственность* ). У англ. слова «*trust*» появилось еще одно значение, которое стало передаваться в русском языке словом "Т.". В Российской Империи действовали в основном иностранные Т. Первыми советскими Т. принято считать объединения «Льноправление» и «Северолес». Утвержденные СТО 12 августа 1921 г. Основные положения о мерах к восстановлению крупной промышленности и поднятию развития производства предусматривали передачу объединениям (Т.) в управление соответствующих имущественных комплексов. Типовое положение об объединениях (Т.). утвержденное СТО 12 сентября 1922 г., установило норму, согласно которой в положении о каждом объединении (Т.) должно было быть указано, какое имущество предоставляется ему в качестве основного и какое – в качестве оборотного капитала.

В декрете ВЦИК и СНК от 10 апреля 1923 г. о промышленных Т. было дано определение Т. как "государственного промышленного предприятия, которому предоставлена самостоятельность в производстве своих операций согласно утвержденному для них уставу и который действует на началах коммерческого расчета с целью извлечения прибыли". Названным декретом было введено понятие "уставный капитал" Т. уточнено разграничение основного и оборотного капитала Т. влияющее на юридические последствия в части отчуждения имущества и обращения на него взыскания, а также выделено (в особую группу) предоставленное Т. имущество: земля, недра, воды и объекты лесного фонда.

Положение о промышленных трестах, утвержденное 29 июня 1927 г., несколько расширило полномочия Т. в части распоряжения закрепленным за ним имуществом. Деление уставного капитала на основной и оборотный было исключено. В части ответственности Т. названное положение содержало отсылку к действующему законодательству. 20 февраля 1928 г. было утверждено Положение о сельскохозяйственных Т., по сути воспроизводившее положения о промышленных Т. В результате изменения в 1929 г. системы управления промышленностью функции Т. были ограничены, а к концу 1930 г. ликвидированы. В

дальнейшем понятие "Т." использовалось в нормативных актах для обозначения организационно-производственных единиц.

Действующее законодательство РФ понятия "Т." не содержит. Статья 121 ГК РФ предусматривает объединение коммерческих организаций, ведущих предпринимательскую деятельность в установленном порядке, только в форме хозяйственного общества или товарищества. Названные объединения создаются с учетом норм антимонопольного законодательства РФ. Контроль за созданием, слиянием и присоединением объединений коммерческих организаций осуществляет МАП.

Лит.:

*Венедиктов А.В.* Организация государственной промышленности в СССР (1922–1934 гг.). Т.2. М., 1961;

*Мироу К., Маурер Г.* Паутина власти: Пер. с англ. М., 1984.

*Сесекин В.Б.*

## Третейский суд (арбитраж)

ТРЕТЕЙСКИЙ СУД (арбитраж) – негосударственный орган, рассматривающий гражданско-правовые споры по соглашению спорящих сторон. Т.с. обладает рядом преимуществ. К ним относятся более высокая степень доверия сторон к назначаемым арбитрам, простота и оперативность процедуры разбирательства, относительно низкие судебные издержки. В силу этого популярность третейского разбирательства неуклонно растет.

Компетенция Т.с. также основывается на соглашении сторон. Стороны, передавая спор на рассмотрение Т.с., принимают на себя обязательство подчиниться решению последнего.

Порядок создания и деятельности Т.с. в РФ регулируется:

а) Положением о третейском суде (приложение № 3 к ГПК), устанавливающим порядок разрешения споров между гражданами;

б) Временным положением о третейском суде для разрешения экономических споров (утверждено постановлением Верховного Совета РФ от 24 июня 1992 г.);

в) Законом РФ от 7 июля 1993 г. № 5338-1 "О международном коммерческом арбитраже".

В 1997 г. в целях совершенствования правовой основы деятельности Т.с. в ГД был внесен проект ФЗ о третейских судах в РФ.

Т.с. для рассмотрения гражданско-правовых споров, подведомственных арбитражному суду, могут создаваться как постоянно действующие (например, Третейский суд, Международный коммерческий арбитражный суд и Морская арбитражная комиссия при Торгово-промышленной палате РФ), так и для рассмотрения конкретного спора (создаются сторонами). Постоянно действующие Т.с. могут создаваться торговыми палатами, биржами, иными юридическими лицами: они информируют арбитражный суд субъекта РФ, на территории которого расположен постоянно действующий Т.с., о его создании и составе. Порядок организации, деятельности и разрешения споров определяется правилами организации, создавшей постоянно действующий Т.с.: при отсутствии таких правил они руководствуются действующим законодательством о Т.с. Созданные для рассмотрения конкретного спора Т.с. руководствуются Временным положением о третейском суде. При этом стороны могут и по своему усмотрению определить порядок разрешения спора.

Соглашение о передаче спора Т.с. стороны могут заключить в виде оговорки в договоре или в виде отдельного письменного соглашения. Признание недействительным договора не влечет за собой недействительность соглашения о передаче спора Т.с.

Число третейских судей должно быть нечетным. Согласно Временному положению третейским судьей может быть только физическое лицо, обладающее дееспособностью и давшее согласие на выполнение данных обязанностей. Т.с. образуется в составе 3 судей при отсутствии иного соглашения сторон. Каждая сторона назначает одного судью, а двое назначенных – третьего. При передаче спора в постоянно действующий Т.с. стороны

назначают третейских судей в порядке, установленном правилами этого суда.

Временное положение устанавливает во многом схожие с гражданским и арбитражным судопроизводством правила, касающиеся содержания искового заявления, оценки доказательств, применяемого законодательства, порядка принятия решения и ряда других процессуальных вопросов. Третейское разбирательство по хозяйственным спорам (в отличие от споров граждан) является платным. В расходы, связанные с рассмотрением дела Т. с., входят гонорар третейским судьям, третейский сбор, суммы, подлежащие выплате переводчику, за проведение экспертизы, расходы, связанные с командировкой судей к месту рассмотрения спора, и другие. Распределение расходов между сторонами производится по соглашению сторон, а при отсутствии такового – самим Т. се.

Решение Т. с. принимается в письменной форме и подписывается составом суда, после чего каждой стороне передается по одному экземпляру. В 5-дневный срок после этого дело сдается для хранения в арбитражный суд субъекта РФ, на территории которых было вынесено решение Т. с. Дело, рассмотренное в постоянно действующем Т. с., хранится в этом суде.

Решение Т. с. исполняется добровольно. Если в нем не установлен срок исполнения, оно подлежит немедленному исполнению. В случае неисполнения ответчиком решения Т. с. исполнительный лист выдается арбитражным судом субъекта РФ, на территории которого находится Т. с. Арбитражный суд вправе отказать в выдаче исполнительного листа в случаях явных процедурных нарушений, таких, например, как отсутствие соглашения сторон о рассмотрении спора в Т.с. или неподсудность спора Т. с. Отказ возможен и по основаниям материально-правового характера; при этом дело возвращается на новое рассмотрение в Т. с., принявший решение. При невозможности рассмотрения дела в том же Т. с. исковое требование может быть предъявлено в арбитражный суд в соответствии с установленной подсудностью. Эти положения противоречат международной практике и самой логике института Т. с. За рубежом компетентный государственный суд в таких случаях ограничивается проверкой лишь процедурной стороны вынесенного Т. с. решения.

Т.с. для рассмотрения споров между гражданами, подведомственных суду общей юрисдикции, организуется по особому соглашению участников конкретного спора. Постоянных Т. с. для граждан законом не предусмотрено.

Согласно Положению о третейском суде граждане могут передать любой возникший между ними спор на рассмотрение Т. с., за исключением споров, вытекающих из трудовых и семейных отношений. Договор о передаче спора на рассмотрение Т. с. (третейская запись) заключается в письменной форме и содержит:

- а) наименование сторон и их место жительства;
- б) предмет спора;
- в) наименование избранных судей;
- г) срок разрешения спора;
- д) место и время составления договора.

Т.с. образуется по усмотрению сторон в составе одного либо нескольких судей, избранных (в одинаковом количестве) каждой стороной, и одного, избранного судьями.

Членами Т. е. не могут быть лица:

- а) не достигшие совершеннолетия;
- б) состоящие под опекой или попечительством;
- в) лишённые по приговору суда права занимать должности в органах суда и прокуратуры или заниматься адвокатской деятельностью в течение срока, указанного в приговоре;
- г) привлеченные к уголовной ответственности.

Перемена судей до окончания рассмотрения дела не допускается. Сторона вправе отказаться от соглашения, если докажет, что кто-либо из судей заинтересован в исходе дела и что об этом обстоятельстве ей не было известно при заключении договора. Разбирательство дел в Т. с. производится бесплатно.

Т.с. не связан правилами судопроизводства, изложенными в ГПК. Однако он не может решать дела, не выслушав объяснений сторон, кроме случаев, когда сторона уклоняется от явки в суд для дачи объяснений.

Т. с. признается несостоявшимся:

- а) вследствие истечения предусмотренного третейской записью срока;
- б) вследствие отказа кого-либо из судей или устранения такового;
- в) если при производстве дела откроется обстоятельство, дающее основание к возбуждению уголовного преследования в отношении какой-либо стороны и могущее оказать влияние на исход дела;
- г) в случае смерти одной из сторон.

Решение Т. с. постановляется по большинству голосов и подписывается всеми судьями. Отказ кого-либо из судей от подписи и особое мнение отмечаются на самом решении. Решение объявляется сторонам в заседании суда, причем они расписываются на самом решении. В случае отказа стороны от подписи или ее неявки без уважительных причин в заседание суда решение считается ей объявленным, о чем на решении делается отметка председателя.

Решение может быть приведено в исполнение принудительно на основании исполнительного листа, выдаваемого районным судом. При его выдаче судья проверяет, как и в вышеуказанном случае, не только соблюдение процедуры, но и соответствие третейского решения закону (об особенностях Т. с. во внешнеэкономической сфере см. *Международный коммерческий арбитраж* ).

*Додонов В.Н.*

## **Трибуналы международные**

Трибуналы международные – международные органы для суда над лицами (либо также над государствами) по обвинению в совершении международных преступлений, важнейшая составная часть механизма международного уголовного правосудия. После второй мировой войны создавались следующие Т.м.:

а) Международный военный трибунал в Нюрнберге, действовавший на основе Устава международного военного трибунала 1945 г.;

б) Международный военный трибунал для Дальнего Востока – на основании Устава, утвержденного главнокомандующими союзных держав в Японии в 1946 г.;

в) Международный трибунал для судебного преследования лиц, ответственных за серьезные нарушения международного гуманитарного права, совершенные на территории бывшей Югославии с 1991 г., в Гааге – на основании Устава, принятого Советом Безопасности ООН в 1993 г.;

г) Международный уголовный трибунал для судебного преследования лиц, ответственных за геноцид и другие серьезные нарушения международного гуманитарного права, совершенные на территории Руанды, и граждан Руанды, ответственных за геноцид и другие подобные нарушения, совершенные на территории соседних государств в период с 1 января 1994 г. по 31 декабря 1994 г., - на основании Устава, принятого в 1995 г. Советом Безопасности ООН.

Уставами двух последних трибуналов установлено, что юрисдикция Т.м. имеет приоритет по отношению к юрисдикции национальных судов. На любом этапе судебного разбирательства Т.м. может официально просить национальные суды передать ему производство по делу в соответствии с его уставом и правилами процедуры и доказывания Т.м.

Трибуналы для Югославии и Руанды состоят каждый из двух Судебных камер и одной Апелляционной камеры, Обвинителя и Секретариата. Камеры состоят из 11 независимых судей (по 3 в Судебных камерах и 5-в Апелляционной), причем в них не может быть 2 граждан одного и того же государства. В качестве судей избираются лица, обладающие

высокими моральными качествами, беспристрастностью и добросовестностью, которые удовлетворяют требованиям, предъявляемым в их странах для назначения на высшие судебные должности. При определении общего состава камер должным образом учитывается опыт судей в области уголовного права, международного права, в том числе международного гуманитарного права и норм в области прав человека. Судьи Т.м. избираются Генеральной Ассамблеей ООН из представляемого Советом Безопасности ООН списка сроком на 4 года с правом переизбрания. Условия службы являются такими же, как у судей Между-народного суда ООН.

Наказание, назначаемое Судебной камерой, ограничивается тюремным заключением. При определении сроков тюремного заключения Судебная камера руководствуется общей практикой вынесения приговоров о тюремном заключении в судах соответственно Югославии и Руанды. Помимо тюремного заключения Судебная камера может отдавать приказ о возвращении любого имущества и доходов, приобретенных в результате преступного поведения, в том числе путем принуждения, их законным владельцам.

В отношении Т.м., их судей, обвинителей, секретарей и персонала применяется Конвенция о привилегиях и иммунитетах ООН 1946 г.

Рабочими языками трибуналов для Югославии и Руанды являются английский и французский.

*Панов В.П.*

## **Трудовая книжка**

ТРУДОВАЯ КНИЖКА – основной документ, характеризующий трудовую деятельность, работника. Т. к. ведутся на всех лиц, работающих на предприятии, в учреждении, организации свыше 5 дней, в том числе на сезонных, временных, а также нештатных работников (на последних при условии, что они подлежат государственному социальному страхованию). Т. к. ведутся в порядке, предусмотренном постановлением Совета Министров СССР и ВЦСПС от 6 сентября 1973 г. и Инструкцией о порядке ведения трудовых книжек на предприятиях, в учреждениях и организациях, утвержденной Госкомтрудом СССР по согласованию с ВЦСПС 20 июня 1974 г. с последующими изменениями и дополнениями.

Рабочие и служащие, поступающие на работу, обязаны предъявить администрации Т. к. Все записи, внесенные в Т. к., должны быть заверены подписью руководителя предприятия или специально уполномоченного им лица и печатью предприятия или его отдела кадров.

Заполнение Т. к. производится в присутствии работника не позднее недельного срока со дня приема на работу. В Т. к. вносятся сведения:

- о работнике (имя, фамилия, отчество, дата рождения, образование, профессия, специальность);
- о работе (прием на работу, перевод на другую работу, увольнение);
- о награждениях и поощрениях;
- об открытиях, на которые выданы дипломы, об использованных изобретениях и рационализаторских предложениях и о выплаченных в связи с этим вознаграждениях.

Взыскания в Т. к. не записываются. Фамилия, имя, отчество, дата рождения указываются полностью на титульном листе Т. к. на основании паспорта или свидетельства о рождении. Внесение сведений об образовании (среднее, среднее специальное, высшее) производится только на основании соответствующего аттестата, удостоверения, диплома. В тех случаях, когда работник имеет незаконченное среднее или незаконченное высшее образование, запись также производится лишь на основании соответствующих документов (студенческого билета, зачетной книжки, справки учебного заведения).

Изменения записей в Т. к. о фамилии, имени, отчестве и дате рождения производятся на основании документов (паспорта, свидетельства о рождении, о браке, о расторжении брака, об изменении фамилии, имени, отчества и др.) со ссылкой на их номер и дату.

Указанные изменения вносятся на первой странице Т. к. В разделе "Сведения о работе" пишется полное наименование предприятия.

Запись о работе, профессии или должности производится:

– для рабочих – в соответствии с наименованиями профессий, указанных в Едином тарифно-квалификационном справочнике работ и профессий рабочих;

– для служащих – в соответствии с наименованиями должностей, указанных в Единой номенклатуре должностей служащих, или в соответствии со штатным расписанием.

Если рабочему присваивается новый разряд, то об этом в установленном порядке производится соответствующая запись. В Т. к. отмечается работа в составе комплексных и специализированных бригад с одновременным указанием совмещения нескольких профессий. Установление работнику второй и последующих профессий отмечается в Т. к. с указанием разрядов этих профессий. Работа по совместительству отмечается по желанию работника. Перевод на другую постоянную работу в том же предприятии оформляется так же, как и прием на работу. Временные переводы на другую работу не отмечаются.

Учащимся, студентам, аспирантам, клиническим ординаторам при наличии Т. к. учебное заведение (научное учреждение) вносит записи о времени обучения на дневных отделениях (в том числе подготовительных) высших и средних специальных учебных заведений.

Периоды работы указанных лиц в студенческих отрядах, при прохождении производственной практики и при проведении научно-исследовательской хозяйственной тематики подтверждаются соответствующей справкой, на основании которой делается запись в Т. к.

В Т. к. по месту работы вносятся отдельной строкой со ссылкой на дату, номер и наименование соответствующих документов записи:

– о времени службы в составе Вооруженных Сил РФ, органов федеральной безопасности, внутренних дел, во всех видах охраны, где на проходящих службу не распространяется законодательство о труде и государственное социальное страхование, о времени обучения в профессионально-технических и других училищах, на курсах и в школах по повышению квалификации, переквалификации и подготовке кадров;

– о времени обучения в высших и средних специальных учебных заведениях и в аспирантуре;

– о работе в качестве члена колхоза.

Перечисленные выше записи вносятся до занесения сведений о работе на данном предприятии. При восстановлении непрерывного трудового стажа в Т. к. вносится соответствующая запись. Записи об увольнении должны производиться в точном соответствии с формулировками действующего законодательства с обязательной ссылкой на соответствующую статью или пункт статьи закона. Днем увольнения считается последний день работы. Статья 39 КЗоТ предусматривает, что при расторжении трудового договора по инициативе работника по причинам, с которыми законодательство связывает предоставление определенных льгот и преимуществ, запись об увольнении вносится в Т. к. с указанием причин. К числу таких причин относятся: уход на пенсию, переезд в другую местность, необходимость ухода за больным членом семьи (при наличии медицинского заключения) или инвалидом I группы, необходимость ухода за ребенком до 14 лет, перевод и т. д. В тех случаях, когда в Т. к. заполнены все страницы хотя бы одного из разделов, она дополняется вкладышем. Прием на работу при предъявлении одного только вкладыша без Т. к. не допускается.

При увольнении работника все записи о работе, награждениях, поощрениях, внесенных в Т. к. за время работы на данном предприятии, заверяются подписью руководителя предприятия или специально уполномоченного им лица. Оформленная Т. к. выдается работнику под расписку в день увольнения, а при его отсутствии администрация предприятия должна в этот же день направить ему почтовое уведомление с указанием о том, что необходимо получить Т. к. Пересылка по почте с доставкой на дом допускается только с



согласия работника. За несвоевременную выдачу Т. к. по вине администрации законом предусмотрена ответственность. За время вынужденного прогула работнику выплачивается средний заработок (ст. 99 КЗоТ). При неправильной или неточной записи сведений о работе ее исправление производится администрацией той организации, где была сделана эта запись. Исправленные сведения о работе должны полностью соответствовать подлиннику приказа или распоряжения, а при их утрате – другому документу данного предприятия, подтверждающему соответствующие сведения о работе. Лицо, потерявшее Т. к., обязано немедленно заявить об этом администрации на последнем месте работы. Дубликат выдается не позднее 15 дней после заявления.

*Никитина И.В.*

## **Трудовое право**

ТРУДОВОЕ ПРАВО – в РФ и ряде других стран самостоятельная отрасль права, регулируются общественные отношения, складывающиеся в связи с реализацией гражданами и другими физическими лицами своих способностей к труду.

Предмет Т. п. включает несколько групп трудовых и тесно связанных с ними отношений, к которым, в частности, относятся:

- а) отношения по обеспечению занятости;
  - б) отношения отдельных работников и трудового коллектива с работодателем, его администрацией;
  - в) отношения организационно-управленческие;
  - г) отношения по надзору и контролю за трудовым законодательством и охраной труда;
  - д) отношения по подготовке кадров, профессиональному их отбору и повышению квалификации в сфере труда;
  - е) отношения по материальной ответственности участников трудовых отношений за ущерб, причиненный той или иной стороной;
  - ж) социально-партнерские отношения представителей работников, работодателей и органов исполнительной власти на федеральном, отраслевом, республиканском и региональном уровнях;
- з) отношения по разрешению трудовых споров.

Метод Т. п. имеет смешанный характер. Нормы Т. п. могут быть императивными и дозволительными, но в большей мере распространены вторые. Вместе с тем Т. п. свойственны нормы рекомендательные, устанавливающие желательные образцы поведения и в силу этого обстоятельства, соотносящиеся с локальными правовыми актами или специальными нормативными соглашениями. Императивные нормы выражаются в виде либо запретов, либо предписаний. Например, запрещается применение труда женщин на тяжелых работах. В равной мере запрещается переноска и передвижение женщинами тяжестей, превышающих установленные для них пределы (ст. 161 КЗоТ). При такой форме воздействия законодателя на трудовые отношения волеизъявление сторон исключается. Необходимость государственно-властного регулирования трудовых отношений диктуется их спецификой. Дозволительные нормы предоставляют возможность регулировать поведение субъектов трудового отношения по своему усмотрению. Так, по согласованию сторон определяется трудовая функция работника, допускается совместительство и др.

В структуре нормативных актов, регулирующих общественно-трудовые отношения, наука Т. п. различает правовые нормы:

- а) определяющие содержание этих отношений в составе всех ее элементов;
- б) регламентирующие отдельные виды (элементы) этих правовых отношений.

Такое обстоятельство предопределило соответствующую квалификацию (она существует и в других отраслях), которая предполагает деление всех правовых норм на Общую и Особенную части. В Общую часть входят нормы, касающиеся всех общественных отношений, охватываемых Т. п.:

- предмет, метод и система Т. п.;
- основные принципы Т. п.;
- источники и субъекты Т. п.;
- правовые отношения в сфере наемного труда и др.

К Общей части относятся также вопросы, касающиеся коллективных договоров и соглашений. В Особенную часть входят правовые положения и нормы, регулирующие составные элементы трудовых отношений и устанавливающие отдельные права и обязанности их участников, т. е. образующие институты:

- трудоустройства;
- трудового договора, профессиональной подготовки и повышения квалификации кадров;
- рабочего времени и времени отдыха;
- нормирования труда;
- дисциплины труда;
- материальной ответственности;
- охраны труда;
- надзора и контроля за охраной труда и соблюдением трудового законодательства.

Центральным является институт трудового договора. Наиболее полно система Т. п. отражена в КЗоТ.

Важнейший источник Т. п. – Конституция РФ. Она обладает высшей юридической силой и является правовой основой текущего законодательства. В Конституции РФ закреплены основные трудовые права граждан как субъектов Т. п. и отражены его принципы, а также законоположения, запрещающие любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности и устанавливающие равенство граждан перед законом и судом (ст. 19). В ней закреплены и другие гарантии, предопределяющие содержание институтов Особенной части Т. п.:

- право на создание профессиональных союзов (ст. 30);
- право на равный доступ к государственной службе (ст. 32);
- право на использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом деятельности (ст. 34);
- гарантии свободного творчества, преподавания (ст. 44).

Не менее важными являются основные трудовые права: свобода труда, право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию, запрет принудительного труда и др. (ст. 37).

Следующий в соответствии с юридической иерархией источник Т. п. образуют ФЗ и законы субъектов РФ, поскольку Конституция РФ относит трудовое законодательство к совместному ведению РФ и ее субъектов (п. 1 ст. 72).

Основной кодифицированный источник Т. п. общего значения – КЗоТ. По существу, он регулирует весь комплекс общественных отношений, который входит в предмет отрасли "Т. п.". Первый КЗоТ, в котором получили закрепление лишь основные институты Т. п. (всеобщность труда, право на труд, запрещение эксплуатации человека человеком, охрана труда, ограничение рабочего времени и др.), был принят в 1918 г. Положения Кодекса распространялись на всех работников наемного труда и были обязательны для всех предприятий, а также частных лиц, использующих чужой труд. При переходе к мирным условиям хозяйствования, когда возросла необходимость в пересмотре действующего трудового законодательства и приведении его в соответствие с новыми экономическими требованиями производства, в 1922 г. был принят второй КЗоТ. В нем были заложены (применительно к тому времени) основные демократические принципы трудовых отношений:

- свобода применения труда, всемерная охрана труда и гарантии защиты трудовых прав;
- участие профсоюзов в установлении условий труда и т. п.

Кодекс сыграл большую роль в правовом регулировании труда в России и просуществовал около 50 лет – до 1971 г. (в него вносились изменения, в ряде случаев существенные, вызванные изменением социально-экономической и политической обстановки в стране на различных исторических этапах ее развития). Действующий в настоящее время КЗоТ был принят в декабре 1971 г. (введен в действие 1 января 1972 г.). Более десятка раз в него вносились изменения и дополнения. Весьма существенные коррективы в КЗоТ были внесены Законом РФ от 25 сентября 1992 г. № 3543-1 "О внесении изменений и дополнений в Кодекс законов о труде РСФСР". В основном они сводятся к следующему:

а) в централизованном порядке закреплена лишь "минимальная планка" социально-правовых гарантий в трудовых отношениях, которые могут повышаться на основании коллективных и индивидуальных трудовых договоров (о продолжительности рабочего времени, компенсации работы в выходной день, продолжительности ежегодных отпусков и др.), а также в результате соглашений между органами государственного управления (отраслевыми, региональными, местными), объединениями (союзами) предпринимателей и соответствующими профсоюзными органами;

б) сфера действия законодательства о труде распространена на работников предприятий с различными формами собственности;

в) повышен уровень социальной защиты ряда категорий работников (несовершеннолетние, женщины и др.);

г) существенно расширены возможности профсоюзов для независимой защиты своих членов и судебной защиты трудовых прав работников и т. д.

Источником Т. п. служат также подзаконные акты, издаваемые Президентом РФ. Так, в Указе от 21 апреля 1993 г. № 471 "О дополнительных мерах по защите трудовых прав граждан Российской Федерации" предусмотрен ряд мер, направленных на предупреждение массовой безработицы и обеспечение трудовых прав граждан, в том числе и об установлении органами исполнительной власти (в зависимости от состояния рынка труда) допустимого уровня (предела) безработицы.

Постановления Правительства РФ как источник Т. п. принимаются в соответствии с Конституцией РФ, ФЗ, нормативными указами Президента РФ. В них развивается, конкретизируется, разъясняется действующее законодательство, устанавливается порядок его применения.

На Минтруд РФ возложены задачи разработки и реализации единой государственной политики в области труда и социальной защиты населения (вопросы занятости, демографической, молодежной и миграционной политики), налаживания социального партнерства, предотвращения и разрешения трудовых конфликтов, пенсионного обеспечения и др. Правовые документы обеспечивают также правильное единообразное толкование и применение трудового законодательства. Многие его постановления представляют собой самостоятельный нормативный акт, воплощающий в деталях идею закона, указа Президента или Правительства РФ.

За последние годы появились качественно новые источники Т. п. – генеральные, региональные, межотраслевые, отраслевые, профессиональные тарифные, территориальные и иные соглашения. Они представляют собой договорные правовые акты между представителями работников и работодателей. В качестве третьей стороны в таких соглашениях может быть представлен соответствующий компетентный орган государственного управления. Локальные источники Т. п. регламентируют, как правило, социально-партнерские отношения между работниками и работодателями непосредственно на предприятиях. Примером локальных источников Т. п. могут служить получившие широкое распространение коллективные договоры и соглашения, а также правила внутреннего трудового распорядка. Локальные правовые акты как подзаконные источники права в области трудовых отношений стоят на низшем уровне юридической иерархии, имеют ограниченную сферу действия (пределы данного предприятия) и не должны

противоречить законам и подзаконным актам более высокого уровня.

**Лит.:**

*Анисимов Л.Н.* Трудовые правоотношения на современном этапе. М., 1993;

*Сыроватская Л.А.* Трудовое право М., 1997;

*Толкунова В.Н., Гусов К.Н.* Трудовое право России. М., 1996;

Трудовое право: Учебник/Под ред. проф. *О.В. Смирнова*. М., 1996;

Трудовое право России: Учебник/Под ред. *А.С. Паикова*. СПб. 1994;

*Крылов К.Д.* Профсоюзы и вопросы трудового законодательства//Хозяйство и право, 1996, № 3. С. 33–38.

*Анисимов Л.Н.*

## **Трудовой арбитраж**

**ТРУДОВОЙ АРБИТРАЖ** – временно действующий орган по рассмотрению коллективного трудового спора; создается сторонами последнего в срок не позднее 3 рабочих дней с момента окончания рассмотрения коллективного трудового спора примирительной комиссией или посредником.

Т.а. создается при:

- недостижении сторонами коллективного трудового спора согласия;
- уклонения работодателя от участия в создании или работе примирительной комиссии.

Т.а. формируется по соглашению сторон в составе 3 человек из числа трудовых арбитров, рекомендованных государственной службой по урегулированию коллективных трудовых споров (далее – служба) или предложенных сторонами. В состав Т.а. не могут входить представители сторон коллективного договора. Кандидатуры трудовых арбитров могут быть предложены непосредственно сторонами из числа работников организаций региона или из числа лиц, рекомендуемых в качестве трудовых арбитров территориальным органом по урегулированию коллективных трудовых споров Минтруда или подразделением органа исполнительной власти субъекта РФ, на которое возложены данные функции.

Создание Т.а., его состав, регламент, полномочия оформляются соответствующим решением работодателя, представителя работников и службы.

Коллективный трудовой спор рассматривается в Т.а. с участием представителей сторон в срок до 5 рабочих дней со дня его создания. При этом Т.а.:

- рассматривает обращения сторон;
- получает необходимые документы, касающиеся коллективного трудового спора;
- информирует (в случае необходимости) соответствующие органы государственной власти и местного самоуправления о возможных социальных последствиях коллективного трудового спора;
- разрабатывает рекомендации по существу спора.

*Шарило Н.П.*

## **Трудовой договор (контракт)**

**ТРУДОВОЙ ДОГОВОР (контракт)** – соглашение между работником и работодателем, в соответствии с которым работник обязуется выполнять работу по определенной специальности, квалификации или должности с подчинением внутреннему трудовому распорядку, а работодатель обязуется выплачивать ему заработную плату и обеспечивать условия труда, предусмотренные законодательством о труде, коллективным договором и соглашением сторон (ст. 15 КЗоТ). Т. д. следует отличать от смежных соглашений гражданско-правового типа (например, договор подряда). Отличительные признаки Т. д.: участие в деятельности организации личным трудом, выполнение работы определенного рода, подчинение правилам внутреннего трудового распорядка, оплата труда по заранее установленным нормам и в соответствии с конечными результатами хозяйственной деятельности.

Одной стороной Т. д. всегда выступает физическое лицо – гражданин, реализующий свое право на труд. По общему правилу гражданин может заключить Т. д. с 16-летнего возраста; в порядке исключения договор возможен с лицом, достигшим 15 или 14 лет (ст. 173 КЗоТ). Стороной в Т. д. могут быть и иностранные граждане (Положение о привлечении и использовании в РФ иностранной рабочей силы, утвержденное Указом Президента РФ от 16 декабря 1993 г. № 2146).

Право приема на работу граждан предоставлено органу юридического лица – руководителю предприятия. В некоторых случаях уставом или другим учредительным документом такое право может быть представлено руководителю филиала, представительства, отделения или другого обособленного подразделения.

Т.д. может быть заключен на неопределенный срок, на определенный срок (срочный Т. д.) и на время выполнения определенной работы. Срочный Т. д. заключается в случаях, когда трудовые отношения не могут быть установлены на неопределенный срок с учетом характера предстоящей работы, или условий ее выполнения, или интересов работника, а также в случаях, непосредственно предусмотренных законом (ст. 17 КЗоТ). Т. д., заключаемые на время выполнения какой-либо работы, являются разновидностью срочных Т. д., но при их заключении оговаривается не календарный период, а зависимость от времени завершения определенной работы. Временные и сезонные работы также можно отнести к разновидности срочных Т. д. (ст. 253 КЗоТ).

Т.д. заключается в письменной форме. Эта норма была установлена Законом от 25 сентября 1992 г. № 3543-1 "О внесении изменений и дополнений в Кодекс законов о труде РСФСР" и применяется с 6 октября 1992 г. Т. д., заключенные до 6 октября 1992 г., имеют юридическую силу. Законодательство не запрещает письменного оформления ранее заключенных Т. д., но только с согласия работника. Прием на работу оформляется приказом (распоряжением) администрации предприятия, который объявляется работнику под расписку. Зачисление на работу по приказу производится со дня, указанного в договоре. Независимо от того, был ли прием на работу надлежащим образом оформлен, фактическое допущение к работе считается заключением Т. д. Пленум Верховного Суда РФ уточнил, что Т. д. считается заключенным, если выполнение работы без издания приказа (распоряжения) поручено должностным лицом, обладающим правом приема на работу, либо когда работа выполнялась с его ведома (постановление Пленума ВС РФ от 22 декабря 1992 г. № 16 "О некоторых вопросах применения судами Российской Федерации законодательства при разрешении трудовых споров").

К обязательным условиям Т. д. относятся:

- место работы – наименование предприятия, куда принимается работник;
- трудовая функция, которая должна выполняться работником;
- дата начала работы и дата ее окончания, если это срочный Т. д.;
- обязанности работодателя по обеспечению охраны труда на рабочем месте, на предприятии.

К дополнительным условиям относятся: условия оплаты труда, установление режима рабочего времени, условия о продолжительности ежегодного отпуска (дополнительные отпуска), условие об испытании с целью проверки соответствия работника поручаемой работе (ст. 21 КЗоТ) и т. д. В Т. д. могут предусматриваться дополнительные по сравнению с установленными законодательством льготы и услуги по социальному обслуживанию, социальному обеспечению, медицинскому страхованию за счет средств предприятия. При заключении Т. д. может возникнуть необходимость в предоставлении работнику гарантий в случаях ухудшения финансово-экономического положения предприятия (дополнительные выплаты высвобождаемым работникам, работникам, вынужденно работающим неполный рабочий день или неполную рабочую неделю, и т. д.). Условия Т. д. нельзя изменить в одностороннем порядке. Администрация предприятия не вправе требовать от работника выполнения работы, не обусловленной Т. д. (ст. 24 КЗоТ).

При заключении Т. д. не могут устанавливаться по согласованию сторон следующие

условия:

- основания увольнения;
- установление не предусмотренных законодательством дисциплинарных взысканий;
- введение для работников полной материальной ответственности, кроме случаев, предусмотренных ст. 121 КЗоТ.

Условия договоров о труде, ухудшающие положение работников по сравнению с законодательством о труде, являются недействительными (ст. 5 КЗоТ).

Лит.: Орловский Ю.П. Комментарий к законодательству о Трудовом договоре. М., 1994.  
Никитина И.В.

## Трудовой коллектив

**ТРУДОВОЙ КОЛЛЕКТИВ**- коллектив работников предприятия, учреждения, организации. Сфера применения этого понятия значительно сужена последними (после 1992 г.) изменениями в трудовом законодательстве РФ. В Законе РФ от 11 марта 1992 г. № 2490-1 "О коллективных договорах и соглашениях" (см. *Коллективный договор*) и ФЗ РФ от 23 ноября 1995 г. "О порядке разрешения коллективных трудовых споров" (см. Коллективный трудовой спор) понятие "Т. к." заменено термином "работники организации". Однако в КЗоТ, в правовой и социально-политической практике понятие Т. к. не утратило своей значимости.

К основным правам Т. к. согласно КЗоТ относятся:

- вынесение решения о согласии (или отказе в таковом) на расторжение трудового договора с руководящим работником, избранным на должность Т. к. (по требованию профсоюзного органа) (ст. 37);
- утверждение правил внутреннего трудового распорядка предприятия (ст. 130);
- обсуждение и одобрение комплексных планов улучшения условий, охраны труда, санитарно-оздоровительных мероприятий и контроль за выполнением этих планов (ст. 139);
- контроль за соблюдением всеми работниками правил и инструкций по охране труда, а также за использованием средств, предназначенных для охраны труда (ст. 145, 148);
- избрание комиссий по трудовым спорам (ст. 203);
- участие в управлении предприятием через общие собрания (конференции), советы трудового коллектива (СТК) и иные органы, уполномоченные Т. к. (ст. 227);
- иммунитетные права членов СТК (последние не могут быть по инициативе администрации переведены на другую работу или подвергнуты дисциплинарному взысканию без согласия СТК).

Т. к. государственного или муниципального предприятия, а также предприятия, в имуществе которого вклад государственных или местных органов власти составляет более 50 %:

- рассматривает и утверждает совместно с учредителем изменения и дополнения, вносимые в устав предприятия;
- определяет совместно с учредителем предприятия условия контракта при найме руководителя;
- принимает решения о выделении из состава предприятия структурных подразделений для создания нового предприятия;
- участвует в решении вопроса об изменении формы собственности предприятия (ст. 2351).

Помимо перечисленных безусловных прав Т. к. КЗоТ предусматривает возможность по инициативе администрации:

- привлекать СТК для решения вопроса об установлении дополнительных по сравнению с законодательством льгот работникам предприятия;
- передавать на рассмотрение Т. к. вопросы о нарушении трудовой дисциплины (ст. 138).

В соответствии с Законом РФ о коллективных договорах и соглашениях общее собрание (конференция) работников вправе:

- принимать решение о необходимости заключения коллективного договора;
- утверждать проект коллективного договора;
- заслушивать отчет о выполнении коллективного договора.

Согласно Закону РФ о порядке разрешения коллективных трудовых споров работники организации вправе:

- образовывать на общем собрании (конференции) представительные органы;
- выдвигать требования к работодателю;
- принимать решение об объявлении забастовки.

*Бараташвили В.В.*

## **Трудовые споры**

**ТРУДОВЫЕ СПОРЫ** – споры, возникающие между работником и работодателем по вопросам применения законодательных и других нормативных актов о труде, коллективного договора и других соглашений о труде, а также условий трудового договора (контракта).

К органам, которые рассматривают индивидуальные Т. е. по вопросам применения трудового законодательства, относятся:

а) комиссии по Т. е. (КТС), избираемые трудовыми коллективами предприятий, учреждений, организаций с числом работающих не менее 15 человек (по решению общего собрания (конференция) могут быть образованы и КТС подразделений);

б) районные (городские) суды;

в) вышестоящие органы по рассмотрению Т. е. отдельных руководящих работников, после вынесения решений которыми работник вправе обратиться к судебной защите (ст. 218 КЗоТ).

Индивидуальные Т. е. об установлении новых условий труда или изменении существующих условий труда рассматриваются администрацией и соответствующим профорганом в пределах предоставленных им прав (ст. 219 КЗоТ).

КТС – первичный орган. Здесь рассматриваются Т. е. о переводах на другую работу, изменении условий трудового договора (контракта), об индивидуальной норме и режиме рабочего времени, о продолжительности и использовании работником полагающегося ему отдыха, в частности отпуска, о наложении дисциплинарных взысканий, оплате труда и другие споры, связанные с применением к работнику условий труда, установленных законодательством, коллективным договором, соглашениями, положением о заработной плате и другими локальными нормативными актами, а также предусмотренные трудовым договором. Работник может обратиться в КТС в 3-месячный срок с того дня, когда он узнал или должен был узнать о нарушении своего права (КТС может восстановить пропущенный срок и разрешить спор по существу). Заявление работника подлежит обязательной регистрации (ст. 205 КЗоТ).

КТС обязана рассмотреть трудовой спор в течение 10 дней со дня подачи заявления в присутствии работника и представителя администрации. В случае неявки работника разбирательство откладывается. В случае повторной неявки работника КТС может снять заявление с рассмотрения, но это не лишает работника права подать заявление еще раз. Рассмотреть заявление в отсутствие работника можно только с его письменного согласия.

КТС имеет право вызывать на заседание свидетелей, приглашать специалистов, представителей профессиональных союзов, которые действуют на предприятии. В случае необходимости администрация обязана предоставлять нужные документы и расчеты. Правомочным может считаться заседание КТС, если на нем присутствует не менее половины избранных в ее состав членов (ст. 206 КЗоТ). Решение КТС принимает большинством присутствующих. Если кто-то из членов комиссии не согласен с решением, он может изложить особое мнение, но при этом обязан подписать протокол заседания комиссии.

Копии решения комиссии вручаются работнику и администрации в 3-дневный срок со дня принятия решения. Решения КТС имеют обязательную силу; в случае отказа администрации выполнить его КТС выдает работнику удостоверение, имеющее силу исполнительного листа. Удостоверение не выдается, если работник или администрация в установленный срок обратились в суд.

В районных (городских) судах рассматриваются Т. е.:

- по заявлению работника, администрации или соответствующего профессионального союза, когда они не согласны с решением КТС;
- по заявлению прокурора, если решение КТС противоречит законодательству;
- работников тех предприятий, где КТС не избираются или не созданы;
- работников о восстановлении на работе (независимо от оснований прекращения трудового договора), об изменении даты и формулировки причины увольнения, об оплате за время вынужденного прогула или выполнения нижеоплачиваемой работы;
- об отказе в приеме на работу лиц, приглашенных в порядке перевода с другого предприятия, молодых специалистов, окончивших высшее или среднее специальное учебное заведение и направленных в установленном порядке на работу на данное предприятие, а также других лиц, с которыми администрация предприятия обязана в соответствии с законодательством заключить трудовой договор (ст. 210 КЗоТ).

Для обращения в суд существуют сроки:

- по спорам об увольнении – месячный срок, исчисляемый со дня вручения работнику приказа об увольнении, а если приказ не вручен, то со дня выдачи трудовой книжки с записью об основаниях прекращения трудового договора;
- по иным. Т. е. – в течение 3-месячного срока со дня, когда работники узнали или должны были узнать о нарушении их прав. Для обращения в суд администрации с иском к работнику о возмещении причиненного им материального ущерба – год со дня обнаружения ущерба. Вопрос о пропуске срока решается непосредственно в судебном заседании. Для обращения в районный (городской) суд по требованиям, вытекающим из трудовых правоотношений, работники освобождаются от уплаты судебных расходов. Если иск удовлетворяется, то судебные расходы, в том числе и государственная пошлина, взыскиваются с ответчика, в случае отказа в удовлетворении иска судебные расходы не взыскиваются.

Работник, подавший исковое заявление, вправе изменить свои исковые требования в суде, отказаться от иска. Разрешение Т. е. может окончиться мировым соглашением (ст. 34 ГПК). Если орган, рассматривающий Т. е., пришел к выводу, что работник уволен или переведен на другую работу незаконно, то он восстанавливается на работе. Одновременно выносится решение о выплате работнику среднего заработка за все время вынужденного прогула или разницы в заработке за время выполнения нижеоплачиваемой работы. По просьбе работника орган, рассматривающий Т. е., может ограничиться решением о взыскании в его пользу компенсационных выплат и об изменении формулировки увольнения (на увольнение по собственному желанию).

В случае если орган, рассматривающий Т. е., признает формулировку причины увольнения неправильной или не соответствующей законодательству, он обязан изменить ее и указать в решении причину увольнения в точном соответствии с формулировкой действующего законодательства и со ссылкой на соответствующую статью (пункт) закона. Если неправильная формулировка причины увольнения препятствовала поступлению работника на новую работу, орган, рассматривающий Т. е., одновременно принимает решение о выплате ему среднего заработка за все время вынужденного прогула. В случае увольнения без законного основания, или с нарушением установленного порядка увольнения, или незаконного перевода на другую работу суд вправе по требованию работника вынести решение о возмещении ему денежной компенсации морального вреда. Размер этой компенсации определяется судом (ст. 213 КЗоТ). Решение о восстановлении на работе исполняется немедленно. При задержке исполнения по вине администрации



работнику выплачивается средний заработок или разница в заработке за время задержки. При рассмотрении Т. е. о денежных требованиях (кроме требования об оплате времени вынужденного прогула или выплаты разницы в заработке за время выполнения нижеоплачиваемой работы) решение о выплате работнику причитающихся сумм выносится не более чем за 3 года (ст. 216 КЗоТ).

*Никитина И.В.*

## **Трудоспособный возраст**

**ТРУДОСПОСОБНЫЙ ВОЗРАСТ** – возраст, при котором допускается вступление лица в трудовые правоотношения (о нижней границе Т.в. и особенностях применения труда несовершеннолетних см. Несовершеннолетние работники). Верхней границы Т.в. законодательство не устанавливает. Статья 16 КЗоТ запрещает какие-либо ограничения при приеме на работу по обстоятельствам, не связанным с деловыми качествами работников, что подразумевает недопустимость ограничений (в том числе и возрастных). Ранее (до 1992 г.) КЗоТ содержал норму (ст. 18-1), предоставляющую работодателю право расторгнуть трудовой договор с работником, достигшим пенсионного возраста. Статья носила дискриминационный характер и была признана утратившей силу.

*Бараташвили В.В.*

## **Туристская деятельность**

**ТУРИСТСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ** – в соответствии с ФЗ РФ от 24 ноября 1996 г. № 132-ФЗ "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации" туроператорская и турагентская деятельность, а также иная деятельность по организации путешествий.

Туроператорской называется деятельность по формированию, продвижению и реализации туристского продукта, осуществляемая на основании лицензии юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем. Турагентской называется деятельность по продвижению и реализации туристского продукта, осуществляемая на основании лицензии юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем; тур – комплекс услуг по размещению, перевозке, питанию туристов, экскурсионные услуги, а также услуги гидов-переводчиков и другие услуги, предоставляемые в зависимости от целей путешествия; туристский продукт – право на тур, предназначенное для реализации туристу.

В соответствии с постановлением Правительства РФ от 12 декабря 1995 г. № 1222 "О лицензировании международной туристской деятельности" понятие "международная туристская деятельность" было сформулировано как "прием иностранных туристов на территории РФ и направление туристов за рубеж". Такое узкое толкование не отражало сути Т. д. и порождало огромное количество вопросов, связанных прежде всего с ее организацией. Правовое положение туристов вообще рассматривалось только в свете Закона РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 "О защите прав потребителей". Был не ясен состав субъектов Т. д. и механизм их взаимоотношений. Большинство туристских фирм при совершении сделок пользовалось договором об оказании туристских услуг, основанном на нормах ст. 779–783 ГК РФ о договоре возмездного оказания услуг. Однако подавляющая часть этих договоров содержала положения, не отвечающие требованиям мировых стандартов, и не соответствовала законодательству. В этой ситуации принятие упомянутого Закона было необходимым и закономерным. Он установил специальную правоспособность на занятие Т. д., что означает необходимость получить соответствующую лицензию. Органом, уполномоченным выдавать данный вид лицензий, является ГКФТ, однако он имеет право делегировать свои полномочия другим организациям, например «Мостурлицензии».

Следующий обязательный этап – получение сертификата соответствия. Закон устанавливает ответственность за отказ туроператора или турагента от обязательной сертификации туристского продукта – приостановление или прекращение действия

лицензии. Наличие такого сертификата или его отсутствие свидетельствует, насколько предлагаемый турпродукт соответствует установленным стандартам, каков уровень обслуживания клиентов в конкретной туристской организации. С момента получения сертификата организация получает право заниматься Т. д.

Основные субъекты туристских отношений:

а) туристская организация (туроператор, турагент и пр.), предлагающая на реализацию турпродукт;

б) турист;

в) государство.

Взаимодействуя между собой, эти субъекты образуют единую систему Т. д. Основные отношения складываются между туристской организацией, которая предлагает турпродукт, и потенциальным туристом, который этот продукт покупает. Реализация турпродукта осуществляется на основании договора его розничной купли-продажи. Договор заключается в письменной форме и должен соответствовать законодательству РФ, в том числе в области защиты прав потребителей. Закон определяет существенные условия договора, а именно:

а) информация о продавце (сведения о лицензии, юридический адрес, банковские реквизиты и пр.);

б) сведения о покупателе;

в) если договор с туристом заключает турагент, то необходимо указать данные о туроператоре;

г) достоверная информация о потребительских свойствах турпродукта, включая данные о программе пребывания и маршруте путешествия, об условиях безопасности туристов, о результатах сертификации турпродукта;

д) дата и время начала и окончания путешествия, его продолжительность;

е) порядок встречи, проводов и сопровождения туристов;

ж) права, обязанности и ответственность сторон;

з) розничная цена турпродукта и порядок его оплаты;

и) минимальное количество туристов в группе, срок информирования туриста о том, что путешествие не состоится по причине недобора в группе;

к) условия изменения и расторжения договора, порядок урегулирования возникших в связи с этим споров и возмещения убытков сторон;

л) порядок и сроки предъявления претензий туристом.

Закон предоставляет право каждой стороне потребовать изменения или расторжения договора, если существенно изменятся обстоятельства, из которых стороны исходили при его заключении.

К существенным обстоятельствам относятся:

а) ухудшение условий путешествия, изменение сроков совершения путешествия;

б) недобор указанного в договоре минимального количества туристов;

в) непредвиденный рост транспортных тарифов;

г) введение новых или повышение действующих ставок налогов и сборов;

д) резкое изменение курса национальных валют.

Возмещение убытков при расторжении договора осуществляется в соответствии с фактическими затратами сторон. При этом выплачиваемая сумма не может превышать 2 размеров стоимости турпродукта. Определены и претензионные сроки – 20 дней с момента окончания действия договора. Претензии подлежат удовлетворению в 10-дневный срок с момента их Получения.

Конкретные условия путешествия, розничная цена турпродукта указываются в туристской путевке, которая является письменным акцептом оферты туроператора или турагента на продажу тур-продукта и неотъемлемой частью договора.

*Крестинский М.В.*

## "у"

### Убийство

УБИЙСТВО – умышленное противоправное причинение смерти другому человеку (ч. 1 ст. 105 УК).

Объект У. образуют общественные отношения, обеспечивающие безопасность жизни человека. Уголовно-право-вой охране подлежит жизнь любого человека от ее начала и до момента смерти. Под началом жизни человека следует понимать первую стадию физиологических родов. Уничтожение плода ребенка до начала родового процесса не образует состава У. Моментом завершения жизни следует считать биологическую смерть, при которой прекращается деятельность центральной нервной системы и в коре головного мозга наступает необратимый распад белковых тел, в результате чего восстановить жизнедеятельность организма уже невозможно. Согласно Закону РФ от 22 декабря 1992 г, № 4180-1 "О трансплантации органов и (или) тканей человека" заключение о смерти дается на основе констатации необратимой гибели всего головного мозга.

Объективная сторона У. состоит в противоправном лишении жизни другого человека. У. может быть совершено как путем действия, так и бездействия. Чаще всего У. совершается физическим действием, нарушающим функции или анатомическую целостность жизненно важных органов человека. Однако У. возможно и путем психического воздействия. Например, человеку, страдающему тяжелой формой кардиологического заболевания, посылают ложную телеграмму о смерти его близких в расчете на то, что он скончается от сердечного приступа. У. путем бездействия может иметь место лишь в тех случаях, когда виновное лицо обязано было заботиться о потерпевшем и когда оно должно было и могло совершить определенные действия, которые бы предотвратили смерть. У. относится к преступлениям с так называемым материальным составом. Оконченное У. имеет место в тех случаях, когда в результате деяния виновного последовала смерть. При этом не имеет значения, наступила ли смерть сразу или последовала спустя какой-то промежуток времени после этого. Обязательный признак объективной стороны У. - наличие причинной связи между деянием виновного (действием или бездействием) и наступившей смертью потерпевшего.

Субъективная сторона У. характеризуется только умышленной виной. Умысел при этом может быть как прямым, так и косвенным. Лицо осознает, что совершает деяние (действие или бездействие), опасное для жизни другого человека, предвидит возможность или неизбежность наступления смерти потерпевшего и желает (при прямом умысле) либо сознательно допускает наступление смерти или безразлично относится к ней (при косвенном умысле). Исключительно важное значение для правильной правовой оценки содеянного виновным и назначения ему справедливого наказания имеют мотивы и цели лишения потерпевшего жизни (постановление Пленума ВС от 22 декабря 1992 г. "О судебной практике по делам об умышленных убийствах").

Субъектом ответственности за обычное или квалифицированное У., предусмотренное ст. 105 УК, может быть любое лицо, достигшее 14-летнего возраста. За остальные преступления против жизни ответственность наступает с 16 лет.

Все У. делятся на три группы:

а) У. без отягчающих и смягчающих обстоятельств, указанных в законе (ч. 1 ст. 105 УК);

б) У. при отягчающих обстоятельствах (ч. 2 ст. 105 УК);

в) У. при смягчающих обстоятельствах (ст. 106, 107, 108 УК).

"Простое" У. (ч. 1 ст. 105 УК) – это умышленное противоправное причинение смерти другому человеку при отсутствии указанных в законе отягчающих и смягчающих обстоятельств. Теория и практика относят к такому виду: У. из ревности, мести, на почве личных неприязненных отношений, в ссоре или драке (при отсутствии хулиганских

мотивов), из сострадания по просьбе потерпевшего или без таковой и т. п.

Квалифицированное У. (ч. 2 ст. 105 УК) – У. при отягчающих обстоятельствах. Оно имеет место в тех случаях, когда в действиях виновного содержатся признаки, предусмотренные п. "а"- "н" ч. 2 ст. 105 УК.

У. двух или более лиц (п. «а» ч. 2 ст. 105 УК) представляет собой совокупность нескольких У., совершенных одновременно или на протяжении короткого промежутка времени и охватывающихся единым преступным намерением виновного. В тех случаях, когда У. двух или более лиц совершено в разное время и не охватывалось единым намерением виновного, содеянное квалифицируется как неоднократное У. по п. "н" ч. 2 ст. 105 УК. О единстве преступного намерения в ряде случаев может свидетельствовать один и тот же мотив лишения жизни нескольких лиц.

У. лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга (п. «б» ч. 2 ст. 105 УК) совершается с целью воспрепятствовать правомерной (служебной) деятельности потерпевшего либо выполнению общественного долга, а также по мотивам мести за такую деятельность. Под служебной надо понимать любую деятельность потерпевшего, которая является выполнением его обязанностей по службе. Потерпевшим от преступления при этом может оказаться любое лицо – от руководителя до сторожа или охранника. Выполнение общественного долга – осуществление гражданами как специально возложенных на них общественных обязанностей (например, обязанностей депутата, общественного контролера, общественного инспектора, члена различного рода общественных комиссий), так и совершение другой общественно полезной деятельности (пресечение правонарушений, сообщение органам власти о совершенном или готовящемся преступлении, выступление в качестве свидетеля). Уголовный закон обеспечивает повышенную охрану не только лиц, осуществляющих служебную деятельность или выполняющих общественный долг, но и их близких. Под близкими потерпевшего здесь понимаются как его родственники близкие, супруги (сожители), так и иные лица, интересы которых дороги потерпевшему. Надо только иметь в виду, что их У. совершается именно в связи со служебной или общественной деятельностью потерпевшего.

У. лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, а равно сопряженное с похищением человека либо захватом заложника (п. «в» ч. 2 ст. 105 УК), означает: потерпевший лишен возможности оказать преступнику эффективное сопротивление. Это осознается убийцей, который, осуществляя преступление, использует состояние жертвы (обморок, бессознательное состояние, тяжелая степень опьянения, престарелый возраст, болезнь, сон, малолетство и т. п.); похищенные лица и заложники в большинстве случаев также находятся в беспомощном состоянии. У., сопряженное с похищением человека либо заложника захватом, следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных п. «в» ч. 2 ст. 105 УК и соответственно ст. 126 УК либо ст. 206 УК.

У. женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (п. «г» ч. 2 ст. 105 УК), характеризуется повышенной общественной опасностью. В качестве обязательного условия для применения названной нормы закон выдвигает обязательную осведомленность виновного о беременности потерпевшей, заведомость такого знания.

У., совершенное с особой жестокостью (п. «д» ч. 2 ст. 105 УК), характеризуется как особой жестокостью способа У. и его последствий (сюда включается и особо мучительный способ совершения преступления), так и особой жестокостью личности убийцы, проявившейся в совершенном преступлении. При этом субъект должен желать либо сознательно допускать именно такой характер лишения потерпевшего жизни.

У., совершенное общеопасным способом (п. «е» ч. 2 ст. 105 УК), налицо в тех случаях, когда, осуществляя умысел на У. определенного лица, виновный сознательно применил такой способ причинения смерти, который заведомо был опасен для жизни не только потерпевшего, но и других лиц. К числу подобных способов следует отнести: У. путем

взрыва, поджога, затопления, обвала, разрушения строений и сооружений в местах, где помимо потерпевшего находятся другие лица, путем выстрелов в толпу, организации аварии автомашины, на которой ехало несколько лиц, отравления воды и пищи, удушения газом многих людей, применения иных источников повышенной опасности и т. п. Указание закона об опасности для жизни многих людей следует понимать как опасность причинения смерти не только потерпевшему, а еще хотя бы одному человеку.

У., совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (п. «ж» ч. 2 ст. 105 УК), всегда представляет повышенную общественную опасность уже потому, что осуществляется в условиях, парализующих возможности потерпевшего защитить свою жизнь и облегчающих доведение преступления до конца. У. признается совершенным группой лиц прежде всего в случае, когда в процессе его осуществления совместно участвовали два или более исполнителя без предварительного сговора. Такое У. возможно как с прямым, так и с косвенным умыслом. У., совершенное группой лиц по предварительному сговору, считается таковым, если в нем принимали участие два или более исполнителя, заранее договорившиеся о совместном его совершении. Умысел на У. здесь может быть только прямым. Что же касается У., совершенного организованной группой, то здесь речь идет об устойчивой группе лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений (не обязательно У.). Здесь может иметь место фактическое разделение ролей, однако все участники организованной группы, независимо от выполняемой каждым из них роли, признаются соисполнителями У.

У. из корыстных побуждений или по найму, а равно сопряженное с разбоем, вымогательством или бандитизмом (п. «з» ч. 2 ст. 105 УК), означает: У., при котором мотивом совершения преступления явилось получение материальной выгоды для виновного или других лиц (денег, имущества или прав на его получение, прав на жилплощадь, вознаграждения от третьих лиц и т. п.) или намерение избавиться от материальных затрат (возврата имущества, долга, оплаты услуг, выполнения имущественных обязанностей, платежа алиментов и др.: «казачье» У., в основном также осуществляемое по корыстным мотивам; убийство, совершенное при разбойном нападении либо сопряженное с вымогательством или бандитизмом, которое надлежит квалифицировать по совокупности указанных преступлений (п. "з" ч. 2 ст. 105 УК и соответственно ст. 162, 163 и 209 УК).

У. из хулиганских побуждений (п. «и» ч. 2 ст. 105 УК) – это У., совершенное на почве явного неуважения к обществу и общепринятым моральным нормам, когда поведение виновного является открытым вызовом общественному порядку и обусловлено желанием противопоставить себя окружающим, продемонстрировать пренебрежительное к ним отношение. Характерными для этого вида У. являются не личные, а хулиганские мотивы. Последние выражаются в стремлении продемонстрировать цинизм, жестокость, дерзость, учинить буйство и бесчинство, показать грубую силу и пьяную «удаль», отомстить кому-либо за явно незначительную обиду, за справедливо сделанное замечание и т. п. Нередко такие У. совершаются из желания использовать незначительный повод как предлог для У. Например, хулиган убивает человека, не давшего ему прикурить, отказавшегося распивать с ним спиртные напитки.

У. с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение (п. «к» ч. 2 ст. 105 УК) совершается по крайне низменным мотивам. Таковы, например, случаи У. свидетеля, потерпевшего, лица, у которого находятся доказательства преступления, и т. д. По п. «к» ч. 2 ст. 105 УК квалифицируется и У., сопряженное с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера. Виновный в этих случаях совершает У. в процессе самого изнасилования или насильственных действий сексуального характера, чтобы парализовать сопротивление потерпевшей (потерпевшего) или из садистских побуждений. Такое У. может быть совершено и после изнасилования или насильственных действий сексуального характера с тем, чтобы скрыть совершенное преступление и избежать ответственности. Сюда же следует отнести случаи У. по мотивам мести за оказанное

сопротивление. Жертвой данного вида У. может быть как потерпевшая (потерпевший), так и другие лица, которые были убиты в связи с совершением данных преступлений.

У. по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды либо кровной мести (п. «л» ч. 2 ст. 105 УК) представляет повышенную общественную опасность. Сюда также относится желание возбудить, спровоцировать национальную, расовую или религиозную вражду или рознь (например, вызвать путем убийства обострение межнациональных отношений, массовые беспорядки и т. п.). По п. «л» ч. 2 ст. 105 УК квалифицируется также У., совершенное по мотиву кровной мести. Такое У. обусловлено стремлением отомстить за подлинную или мнимую обиду, нанесенную убийце либо членам его семьи или рода. Как правило, кровная месть возникает в связи с У. родственника. Субъектом такого преступления может быть только лицо, принадлежащее к той национальности или группе населения, где еще встречается родовой обычай кровной мести. В РФ кровная месть как родовой обычай распространена в некоторых республиках Северного Кавказа (Чечня, Ингушетия, Дагестан, Кабардино-Балкария, Северная Осетия). У. по мотиву кровной мести, разумеется, может быть совершено и за пределами той местности, где встречается этот обычай.

Когда говорят об У. в целях использования органов и тканей потерпевшего (п. «м» ч. 2 ст. 105 УК), то речь прежде всего идет об акте, обусловленном потребностью в соответствующем донорском материале для пересадки органов и тканей от одного человека к другому. Однако возможны и иные цели (например, при каннибализме, садизме, половом фетишизме и пр.). Главное состоит в том, что У. совершается в целях использования органов и тканей потерпевшего, а характер такого использования может быть различным.

У., совершенное неоднократно (п. «н» ч. 2 ст. 105 УК), означает противоправное лишение жизни человека виновным не в первый раз. У. считается неоднократным независимо от того, совершил ли виновный ранее оконченное убийство или покушение на него, был ли он исполнителем или иным соучастником этого преступления. У., которому предшествовало умышленное причинение смерти, охватываемое статьями других разделов УК (ст. 277, 295, 317), подлежит квалификации по п. «н» ч. 2 ст. 105 УК. Ответственность за рассматриваемое преступление наступает независимо от того, был ли виновный осужден за ранее совершенное У.

Привилегированное У. или убийство при смягчающих обстоятельствах имеет место в тех случаях, когда в действиях виновного содержатся признаки, предусмотренные ст. 106–108 УК:

- У. мать новорожденного ребенка;
- У., совершенное в состоянии аффекта;
- У., совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер необходимых для задержания лица, совершившего преступление.

К основаниям выделения У. мать новорожденного ребенка (ст. 106 УК) в привилегированный состав следует прежде всего отнести то, что беременность (особенно нежелательная) и физиологические роды оказывают весьма неблагоприятное воздействие на психику женщины, она переживает при этом сильнейшее потрясение. Состояние роженицы в момент совершения данного преступления и дает основание рассматривать его как У., совершенное при смягчающих обстоятельствах. К этому часто добавляются неблагоприятные «личностные» обстоятельства (стыд перед окружающими за рождение ребенка вне брака, материальные затруднения, тяжелые жилищные условия, подстрекательство отца ребенка, боязнь родителей и родственников и т. п.). С объективной стороны рассматриваемое преступление совершается как путем активных действий (нанесение смертельных ран, удушение, помещение в условия, исключающие жизнедеятельность ребенка), так и бездействия (например, отказ от кормления).

В ст. 106 УК фактически предусмотрены три вида детоубийства:

- а) У. мать новорожденного ребенка во время или сразу же после родов;
- б) У. мать новорожденного ребенка в условиях психотравмирующей ситуации;

в) У. матерью новорожденного ребенка в состоянии психического расстройства, не исключающего вменяемости.

Субъект данного преступления – специальный. Им может быть только мать новорожденного ребенка, достигшая 16-летнего возраста. Иные лица – соисполнители такого убийства, подлежат ответственности по ст. 105 УК, так как те обстоятельства, на основании которых смягчается ответственность матери, на них не распространяются.

Для У., совершенного в состоянии аффекта (ст. 107 УК), основанием смягчения ответственности является прежде всего неправомерное либо аморальное поведение потерпевшего и вызванное им состояние сильного душевного волнения у виновного. В психологии и психиатрии последнее носит название физиологического аффекта.

Аффектированное У. признается совершенным при смягчающих обстоятельствах лишь при наличии определенных условий:

- сильное душевное волнение и умысел на преступление должны возникнуть внезапно;
- они вызваны противоправным или аморальным поведением потерпевшего.

Внезапность сильного душевного волнения по общему правилу состоит в том, что оно возникает немедленно как ответная реакция на противоправное или аморальное поведение потерпевшего. Умысел также может возникать внезапно. Между У. и провокационным поведением потерпевшего, вызвавшим состояние физиологического аффекта и умысел на преступление, в подавляющем большинстве случаев не должно быть разрыва во времени.

Провокация со стороны потерпевшего представляет собой:

- а) насилие (физическое или психическое);
- б) издевательство;
- в) тяжкое оскорбление;
- г) иные противоправные действия (бездействие) потерпевшего;
- д) аморальные действия (бездействие) потерпевшего (например, очевидный факт супружеской измены);
- е) систематическое противоправное или аморальное поведение потерпевшего.

По делам этой категории довольно часто приходится сталкиваться со случаями физиологического аффекта, формирующегося постепенно под воздействием длительной психотравмирующей ситуации, вызванной систематическим противоправным либо аморальным поведением потерпевшего. Особенно это характерно для У., совершаемых в семейно-бытовой сфере (типичный пример: пьяница муж; на этой почве в семье постоянные скандалы, дебоши, драки, оскорбления; и, наконец, его убийство в состоянии аффекта отчаявшимися домочадцами). Квалифицированный вид У. (ч. 2 ст. 107 УК) имеет место в тех случаях, когда в состоянии аффекта совершено У. двух или более лиц.

У., совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для за-, держания лица, совершившего преступление (ст. 108 УК), характеризуется двумя хотя и близкими по своему содержанию, но самостоятельными преступлениями. Ответственность по ч. 1 наступает в случае, если У. совершено при защите от общественно опасного посягательства, но с превышением пределов необходимой обороны, т. е. при явном несоответствии защиты характеру и степени общественной опасности посягательства. Таково, например, У. субъекта, совершающего незначительную кражу или неквалифицированный грабеж, причинение смерти безоружному «мелкому» хулигану при помощи огнестрельного оружия, нанесение смертельных ранений несравненно более слабому лицу. Обороняющийся в данной ситуации не использует очевидную возможность осуществить оборону менее опасным способом. Однако тот факт, что лицо причинило смерть при отражении общественно опасного посягательства на право-охраняемые интересы, смягчает ответственность. Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла (ч. 3 ст. 37 УК). Умысел здесь всегда возникает внезапно. При превышении пределов необходимой обороны, как и при правомерной обороне, доминирует мотив защиты от общественно опасного посягательства. Ответственность за убийство, совершенное при превышении мер, необходимых для

задержания лица, совершившего преступление (ч. 2 ст. 108 УК), наступает в случае, если причинение смерти задерживаемому явно не соответствовало характеру и степени общественной опасности совершенного им преступления, его личности и реальной обстановке задержания. Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла (ч. 2 ст. 38 УК).

*Побегайло Э.Ф.*

## **Убыток**

см. *Возмещение убытков* .

## **Уважения государственного суверенитета принцип**

УВАЖЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННОГО СУВЕРЕНИТЕТА ПРИНЦИП – составной элемент принципа суверенного равенства государств, закрепленного в п. 1 ст. 2 Устава ООН, Уставе СНГ 1993 г. и множестве международных договоров. Нормативное содержание У.г.с.п. состоит во взаимном признании всеми участниками международных отношений права на уважение и обязанности уважать политическую независимость, территориальное верховенство и целостность государства, возможность свободно выбирать приемлемую социально-экономическую систему и форму государственности, религиозные конфессии, культурные институты и т. д.

## **Увольнение**

УВОЛЬНЕНИЕ – прекращение трудового договора (контракта) по инициативе работника, администрации или третьих лиц, правомерное лишь в том случае, если налицо:

- указанные в законе основания;
- соблюден установленный порядок увольнения по данному основанию;
- существует юридический акт прекращения трудовых отношений.

Статья 29 КЗоТ устанавливает общие основания У.:

а) по соглашению сторон трудового договора. На практике данное основание увольнения применяется, когда стороны досрочно прекращают трудовой договор;

б) истечение срока договора (п. 2 и 3 ст. 17 КЗоТ), кроме случаев, когда трудовые отношения продолжают и ни одна из сторон не потребовала их прекращения (ст. 30 КЗоТ);

в) призыв или поступление работника на военную службу. За призванным сохраняется право поступления на работу на то же предприятие;

г) расторжение трудового договора по инициативе работника (ст. 31 и 32 КЗоТ), по инициативе администрации (ст. 33 и 254 КЗоТ) либо по требованию профсоюзного органа (ст. 37 КЗоТ);

д) перевод работника, с его согласия, на другое предприятие, учреждение, организацию, а также отказ от продолжения работы в связи с изменением существенных условий труда (основание применяется лишь при переводе на другое предприятие);

е) отказ от перевода на работу в другую местность вместе с предприятием, учреждением, организацией, а также от продолжения работы в связи с изменением существенных условий труда;

ж) вступление в законную силу приговора суда, которым работник осужден (кроме случаев условного осуждения и отсрочки исполнения приговора) к лишению свободы либо иному наказанию, исключающему возможность продолжения данной работы.

У. производится не раньше, чем приговор вступит в законную силу.

При смене собственника предприятия, а равно его реорганизации (слиянии, присоединении, разделении, преобразовании) по инициативе администрации У. возможно только при сокращении численности или штата работников.



Статья 31 КЗоТ предусмотрела расторжение трудового договора(контракта), заключенного на неопределенный срок, по инициативе работника. Работник обязан предупредить администрацию о своем намерении письменно за 2 недели. При уважительных причинах, которые подтверждены документально (зачисление в учебное заведение, уход на пенсию и другие случаи), администрация расторгает трудовой договор (контракт) в срок, о котором просит работник. По истечении срока предупреждения об У. работник вправе прекратить работу, а администрация обязана выдать ему трудовую книжку и произвести расчет. По договоренности между работником и администрацией трудовой договор (контракт) может быть расторгнут и до истечения 2-недельного срока. Расторжение трудового договора (контракта) по инициативе работника допустимо в случае, когда подача заявления об У. являлась добровольным волеизъявлением.

Работник, предупредивший администрацию о расторжении трудового договора (контракта), вправе до истечения 2-недельного срока отозвать свое заявление, и У. в таком случае не производится, если на его место не приглашен другой работник, которому в соответствии с законом не может быть отказано в заключении трудового договора. Если срок предупреждения истек, но трудовой договор не расторгнут и работник не настаивает на У., действие договора считается продолженным (постановление Пленума ВС РФ от 22 декабря 1992 г. № 16 "О некоторых вопросах применения судами Российской Федерации законодательства при разрешении трудовых споров"). Срочный трудовой договор (контракт), а также договор, заключенный на время выполнения определенной работы (кроме сезонной и временной), расторгается досрочно (по требованию работника) в случае болезни, инвалидности, препятствующих выполнению работы по договору (контракту), нарушения администрацией законодательства о труде, коллективного или трудового договора (контракта) и по другим уважительным причинам (ст. 32 КЗоТ).

Администрация по своей инициативе может расторгнуть трудовой договор (контракт), заключенный на неопределенный срок, а также срочный трудовой договор (контракт) до истечения срока его действия по общим основаниям, предусмотренным ст. 33 КЗоТ:

а) У. в случае ликвидации предприятия, организации, учреждения или сокращения численности или штата работников. О предстоящем высвобождении работник должен быть предупрежден персонально под расписку не менее чем за 2 месяца. Одновременно с этим администрация должна предложить ему другую работу.

При равной производительности труда и квалификации предпочтение отдается:

- семейным – при наличии двух и более иждивенцев;
- лицам, в семье которых нет других работников с самостоятельным заработком;
- работникам, имеющим длительный стаж непрерывной работы на данном предприятии, в учреждении, организации;
- работникам, получившим на данном предприятии трудовое увечье или профессиональное заболевание;
- работникам, повышающим свою квалификацию без отрыва от производства в высших и средних специальных учебных заведениях;
- инвалидам войны и членам семей военнослужащих и партизан, погибших или пропавших без вести при защите Отечества;
- изобретателям;
- работникам из числа уволенных в запас или отставку военнослужащих сверхсрочной службы, прапорщиков, мичманов или лиц офицерского состава – по той работе, на которую они поступили впервые после увольнения с длительной военной службы, лицам, получившим или перенесшим лучевую болезнь и другие заболевания, связанные с лучевой нагрузкой, вызванные последствиями чернобыльской катастрофы;
- инвалидам, в отношении которых установлена причинная связь наступившей инвалидности с чернобыльской катастрофой;
- участникам ликвидации последствий чернобыльской катастрофы, а также в зоне отчуждения в 1986–1990 гг., а также лицам, эвакуированным из зоны отчуждения и

переселенным из зоны отселения; другим приравненным к ним лицам.

При У. по п. 1 ст. 33 КЗоТ следует отличать ликвидацию предприятия и его реорганизацию;

б) несоответствие лица занимаемой должности или выполняемой работе вследствие недостаточной квалификации либо состояния здоровья, препятствующих продолжению данной работы. Недостаточная квалификация может быть выражена в отсутствии необходимых знаний и навыков, исключающих возможность нормального выполнения обязанностей по конкретной должности (работе). Наличие специального образования не является бесспорным доказательством соответствия определенной работе. В то же время отсутствие у работника специального образования, если оно не является обязательным условием допуска согласно закону, не может быть основанием для У. Несоответствие работника может быть подтверждено объективными данными (актами о выпуске брака, справками о невыполнении норм выработки, материалы аттестации и т. д.). Состояние здоровья может быть причиной У., если наступило стойкое снижение трудоспособности, препятствующее выполнению работы или опасное для членов трудового коллектива либо обслуживаемых граждан.

Временная утрата трудоспособности не может служить основанием У. по п. 2 ст. 33 КЗоТ;

в) систематическое неисполнение работником без уважительных причин обязанностей, возложенных на него трудовым договором (контрактом) или правилами внутреннего трудового распорядка, если к работнику ранее применялись меры дисциплинарного или общественного взыскания. Статья 135 КЗоТ предусматривает меру дисциплинарного взыскания в виде У. за нарушение трудовой дисциплины. У. за систематическое неисполнение своих обязанностей производится с соблюдением всех правил, установленных для наложения дисциплинарных взысканий;

г) прогул (в т. ч. отсутствие на работе более 3 ч в течение рабочего дня) без уважительных причин;

д) неявка на работу в течение более 4 месяцев подряд вследствие временной нетрудоспособности, не считая отпуска по беременности и родам, если законодательством не установлен более длительный срок сохранения места работы (должности). За работниками, утратившими трудоспособность в связи с трудовым увечьем или профессиональным заболеванием, место работы (должность) сохраняется до восстановления трудоспособности или установления инвалидности. При заболевании туберкулезом место работы сохраняется за работником в течение 12 месяцев, по истечении которых он может быть уволен по п. 5 ст. 33 КЗоТ. У. по этому основанию производится в крайних случаях, когда отсутствие работника существенно отражается на интересах производства. Временный работник может быть уволен в случае неявки по болезни более 2 недель, сезонный – более 1 месяца;

е) восстановление на работе лица, ранее выполнявшего эту работу. У. может иметь место, когда:

– указанный работник был восстановлен по решению суда, вышестоящего органа или по решению администрации;

– лица (кроме сезонных и временных), призванные или зачисленные на действительную военную службу, но затем уволенные в запас или в отставку, возвратились на прежнее место работы, если со дня призыва прошло не более 3 месяцев, не считая времени, необходимого для проезда к месту жительства;

– работник, освобожденный ранее от выполнения данной работы в связи с незаконным привлечением к уголовной ответственности, потребовал восстановления на прежней работе, если такое требование было заявлено в 3-месячный срок с момента вступления в силу оправдательного приговора либо прекращения уголовного дела за отсутствием события или состава преступления или за недоказанностью участия в совершении преступления. У. по данному основанию допускается как крайняя мера, когда работника невозможно перевести на другую работу;

ж) появление на работе в нетрезвом состоянии, в состоянии наркотического или токсического опьянения. Подтверждением этого помимо медицинского заключения могут быть акт, который составлен в тот же день, свидетельские показания и другие доказательства, предусмотренные ст. 49 ГПК;

з) совершение по месту работы хищения (в том числе мелкого), установленного вступившим в законную силу приговором суда или постановлением органа, в компетенцию которого входит наложение административного взыскания или применение мер общественного воздействия.

Не допускается увольнение работника по инициативе администрации в период временной нетрудоспособности, кроме увольнения по п. 5 ст. 33 КЗоТ, в период пребывания работника в ежегодном отпуске, за исключением случаев полной ликвидации предприятия. Увольнение по инициативе администрации предприятия по основаниям, предусмотренным п.1 (кроме случаев ликвидации предприятия), 2 и 5 ст. 33 КЗоТ, производится в месячный срок со дня получения согласия соответствующего выборного профсоюзного органа (ст. 35).

Для некоторых категорий работников предусмотрены дополнительные основания увольнения (ст. 254 КЗоТ):

а) однократное грубое нарушение своих обязанностей руководителем предприятия, учреждения, организации (филиала, представительства, отделения и другого обособленного подразделения) и его заместителями. Подразделение может считаться обособленным, если оно действует на основании устава или положения, утвержденного для него предприятием-учредителем, и имеет свой текущий или расчетный счет;

б) совершение виновных действий работником, непосредственно обслуживающим денежные или товарные ценности, если эти действия дают основания для утраты доверия к нему со стороны администрации. При установлении в предусмотренном законом порядке факта совершения хищения, взяточничества и иных корыстных правонарушений эти работники могут быть уволены по основанию утраты к ним доверия и тогда, когда указанные действия не связаны с их работой;

в) совершение работником, выполняющим воспитательные функции, аморального проступка (в том числе в быту), несовместимого с продолжением данной работы. Данное основание касается учителей, преподавателей учебных заведений, мастеров производственного обучения, воспитателей детских учреждений;

г) основание, предусмотренное контрактом, заключенным с руководителем предприятия.

Законодательством могут устанавливаться дополнительные основания У. некоторых категорий работников при нарушении установленных правил приема на работу и в других случаях. К ним может относиться:

– прием на работу лиц, лишенных приговором суда права заниматься определенной деятельностью в течение назначенного судом срока;

– прием на работу, связанную с материальной ответственностью лиц, ранее судимых за хищения, взяточничество и иные корыстные преступления, если судимость не снята и не погашена;

– прием на работу служащих, состоящих между собой в близком родстве, если их служба связана с непосредственной подчиненностью или подконтрольностью одного из них другому, кроме случаев, когда согласно действующему законодательству наличие близкого родства или свойства не является препятствием к заключению трудового договора (контракта).

*Никитина И.В.*

## **Уголовная ответственность**

УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ – вид юридической ответственности, заключающийся в предусмотренном УК ограничении прав и свобод лиц, виновных в

совершении преступления.

Ответственность – правовой институт, который объединяет в себе:

– право (и обязанность) государства применить к правонарушителю меры правового воздействия;

– обязанность правонарушителя претерпеть воздействие на него со стороны государства;

– само претерпевание этого воздействия.

При этом правонарушитель имеет право требовать соответствия такого воздействия условиям, предусмотренным законом. У.о. применяется в целях восстановления социальной справедливости, исправления, а также предупреждения новых правонарушений со стороны как этих лиц (частное предупреждение), так и иных граждан (общее предупреждение).

У.о. начинается с момента вступления в силу обвинительного приговора суда. Полностью реализуется У.о. в отбытии назначенного судом наказания. Наказание – основная, но не единственная форма реализации У.о. Иные формы предусмотрены: ч. 2 ст. 92 УК ФР (У.о. без наказания); ст. 73, 82 УК (У.о. без реального отбывания наказания); ст. ст. 75, 76, 77 УК (освобождение от У.о. при наличии условий, указанных в законе).

Основание У.о. – осознанное общественно опасное деяние (действие или бездействие), т. е. преступление. Ни прошлое субъекта, ни его социальное происхождение или положение, ни его политические, религиозные или иные взгляды не могут породить уголовные правоотношения и быть основанием У.о. Для более точного выявления социально-политического и юридического содержания преступления как основания У.о. наукой уголовного права разработано понятие состава преступления.

Анализ состава преступления позволяет раскрыть объективные (объект и объективная сторона) и субъективные (субъект и субъективная сторона) признаки преступления, установить, под действие какой уголовно-правовой нормы подпадает совершенное деяние, т. е. квалифицировать преступление, и определить, какое наказание может быть назначено лицу, его совершившему.

*Журавлев М.П.*

## **Уголовная политика**

УГОЛОВНАЯ ПОЛИТИКА – составная часть политики государства в сфере борьбы с преступностью, в которой определены принципы, стратегия, основные задачи, формы и методы контроля за преступностью. У.п. должна выражать интересы граждан и обеспечивать защиту их прав и свобод. В соответствии со ст. 2 Конституции РФ признание, соблюдение, защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства. Одновременно эта политика должна быть направлена на обеспечение интересов общества и государства. У.п. включает в себя не только правовые средства воздействия на преступность, но и правоприменительную деятельность, а также меры социально-экономического и идеологического характера.

Цели и принципы У.п. достаточно стабильны, они не зависят от социальной, политической, экономической конъюнктуры, базируются на общечеловеческих ценностях, на выработанных международным сообществом положениях по борьбе с преступностью и обращению с преступниками, достижениях науки, правоприменительной практике.

Стратегия в сфере У.п. определяет конкретные задачи, формы, методы, средства и основные направления реализации ее целей и принципов. Хотя она отличается постоянством, но может меняться в связи с коренными преобразованиями, происходящими в обществе.

Можно выделить два основных направления реализации У.п.: воздействие на преступность средствами уголовно-правового характера (уголовно-правовую политику) и правоохранительную политику (судебно-следственную).

У.п. в сфере правотворчества определяет место, роль уголовного закона в борьбе с общественно-опасными проявлениями. Она должна отражать социальную политику

государства в указанной сфере, определять наиболее эффективные уголовно-правовые меры воздействия на преступность, своевременно отражать изменения в ее динамике и структуре, строго дифференцировать ответственность, оперативно вырабатывать наиболее целесообразные уголовно-правовые меры воздействия. Стержнем этой политики является проблема криминализации и декриминализации деяний, пенализации и депенализации.

Стремительное разрушение старой и возникновение новой структуры государственной власти в РФ, неуправляемый переход к рыночной экономике, образование идеологического вакуума неизбежно породили серьезные негативные социальные последствия, в числе которых – падение общественной дисциплины, рост преступности, нравственная деформация общества, его резкое социальное расслоение, безработица и т. д. Традиционно одной из наиболее острых проблем У.п. с точки зрения ее общественного восприятия является характер и степень воздействия государства на преступников. Это направление в стратегии У.п. наиболее подвержено колебаниям и крайностям (хотя ее принципы остаются неизменными). Такого рода колебания У.п. отразились в УК, а также в судебной практике. В стратегии У.п. в настоящее время в неполной мере отражаются структурные изменения, произошедшие в социальной, экономической и идеологической сферах, допускается дисбаланс в защите интересов личности, общества и государства; криминологически она не всегда обоснована. Кроме того, У.п. неоперативно влияет на разработку и принятие соответствующих уголовно-правовых актов, обеспечивающих контроль за преступностью.

*Шмаров И.В.*

## Уголовное дело

УГОЛОВНОЕ ДЕЛО – дело, возбуждаемое в установленном законом порядке в каждом случае обнаружения признаков преступления. Согласно ст. 3 УПК суд, прокурор, следователь и орган дознания обязаны в пределах своей компетенции возбудить У.д., принять все предусмотренные законом меры к установлению события преступления, лиц, виновных в совершении преступления, и привлечению их к уголовной ответственности.

В соответствии со ст. 108 УПК поводами к возбуждению У.д. являются:

- заявления и письма граждан;
- сообщения общественных организаций;
- сообщения предприятий, учреждений, организаций и должностных лиц;
- статьи, заметки и письма, опубликованные в печати;
- явка с повинной;
- непосредственное обнаружение органом дознания, следователем, прокурором или судом признаков преступления.

Дело может быть возбуждено только в тех случаях, когда имеются достаточные данные, указывающие на признаки преступления.

У.д. не может быть возбуждено, а возбужденное дело подлежит прекращению:

- а) за отсутствием события преступления;
- б) за отсутствием в деянии состава преступления;
- в) за истечением сроков давности (см. *Давность*);
- г) вследствие акта амнистии, если он устраняет применение наказания за совершенное деяние, а также ввиду помилования отдельных лиц;
- д) в отношении лица, не достигшего к моменту совершения общественно опасного деяния возраста уголовной ответственности;
- е) за примирением потерпевшего с обвиняемым по делам, возбуждаемым не иначе как по жалобам потерпевших, кроме случаев, предусмотренных ст. 27 УПК;
- ж) за отсутствием жалобы потерпевшего, если дело может быть возбуждено не иначе как по его жалобе, кроме случаев, предусмотренных ч. 3 ст. 27 УПК. когда прокурору предоставлено право возбуждать дело и при отсутствии жалобы потерпевшего;
- з) в отношении умершего, за исключением случаев, когда производство по делу

необходимо для реабилитации умершего или возобновления дела в отношении других лиц по вновь открывшимся обстоятельствам;

и) в отношении лица, о котором имеется вступивший в законную силу приговор по тому же обвинению либо определение или постановление суда о прекращении дела по тому же основанию;

к) в отношении лица, о котором имеется неотменное постановление органа дознания, следователя, прокурора о прекращении дела по тому же обвинению, кроме случаев, когда необходимость возбуждения дела признана судом, в производстве которого находится У.д.;

л) в отношении священнослужителя за отказ от дачи показаний по обстоятельствам, известным ему из исповеди.

У.д. не может быть возбуждено, а возбужденное дело подлежит прекращению за отсутствием в деянии состава преступления до вступления приговора в законную силу также и в случае, когда преступность и наказуемость этого деяния были устранены уголовным законом, вступившим в силу после совершения этого деяния.

У.д. также может быть прекращено в связи с изменением обстановки; деятельным раскаянием виновного; в отношении несовершеннолетнего с применением к нему принудительных мер воспитательного воздействия.

У.д. рассматривается и разрешается судом по материалам дознания и предварительного следствия или протокольной формы досудебной подготовки материалов У.а.

## **Уголовное законодательство**

УГОЛОВНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО – совокупность нормативных актов, которые устанавливают основание и принципы уголовной ответственности, определяют, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, и устанавливают виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера. В большинстве стран мира У.з. кодифицировано не полностью: наряду с УК действуют и иные законы, устанавливающие уголовную ответственность. В ряде федераций (например, США) У.з. подразделяется на федеральное и субъектов федерации. Согласно п. «о» ст. 71 Конституции РФ У.з. находится в исключительном ведении РФ.

В отличие от других отраслей права (гражданского, трудового, административного и др.), источниками которых наряду с законом могут быть решения и постановления местных органов власти и местного самоуправления, правовые нормы, определяющие преступность и наказуемость деяний, должны быть выражены только в форме законодательного акта. Это объясняется тем, что преступления характеризуются повышенной степенью общественной опасности, а предусмотренные за их совершение наказания заключают в себе наиболее серьезные правовые последствия.

Современное У.з. РФ является полностью кодифицированным. УК законодательно закреплено, что действующую систему У.з. РФ образует только данный Кодекс. Новые законы, предусматривающие уголовную ответственность, подлежат включению в УК (в качестве поправок, дополнений или новых статей). Самостоятельно, отдельно от него такие законы применяться не могут. Это четкое правило призвано максимально облегчить доступ населению и работникам правоохранительных органов к исчерпывающей информации о существующих уголовных запретах на те или иные деяния и ответственности за их совершение. В УК закреплено, что он основывается на Конституции РФ и общепризнанных принципах и нормах международного права. В частности, многие нормы Особенной части УК основаны на международных актах о борьбе с геноцидом, наемничеством, терроризмом, пиратством, распространением наркотиков.

Принципы У.з. – наиболее общие, основополагающие идеи, исходные начала, которые лежат в основе формирования задач этой отрасли законодательства, установления их приоритетности, а также пронизывают конкретные институты и нормы Общей и Особенной частей уголовного права. У.з., построенное с учетом научно обоснованных принципов, в

большей мере способно обеспечить эффективность борьбы с преступностью, нежели правовой акт, не вобравший в себя основные начала, присущие уголовному праву как специфической отрасли права.

Принципы У.з. образуют целостную систему. К ним относятся как общие, единые для всех отраслей права РФ принципы законности, равенства граждан перед законом, гуманизма, так и специальные, присущие именно этой отрасли права принципы вины, справедливости.

Принцип законности – основополагающий для всей деятельности государства и его органов. Согласно этому принципу преступность деяния, а также его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия определяются только УК. Применение уголовного закона по аналогии не допускается (ст. 3 УК).

Сущность принципа равенства граждан перед законом выражается в том, что лица, совершившие преступления, равны перед законом и подлежат уголовной ответственности независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств (ст. 4 УК).

Руководствуясь принципом гуманизма, У.з. обеспечивает безопасность человека, охраняет личность, права и законные интересы граждан от преступных посягательств. Но, применяя к виновным в совершении преступлений лицам уголовное наказание и иные меры уголовно-правового характера, оно не ставит своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства (ст. 7 УК).

Принцип вины находит свое выражение в том, что лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные деяния (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина (ч. 1 ст. 5 УК). Объективное вменение, т. е. уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, не допускается (ч. 2 ст. 5 УК).

Наказание, применяемое к лицу, совершившему преступление, должно быть справедливым, т. е. соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного. Никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление (ст. 6 УК).

*Журавлев М.П.*

## **Уголовное право**

УГОЛОВНОЕ ПРАВО – отрасль права, представляющая собой систему юридических норм, охраняющих наиболее важные в данном обществе ценности от посягательств путем объявления определенных деяний преступлениями и установления наказаний за их совершение, а также установления правил назначения последних; кроме того, У.п. предусматривает иные меры уголовно-правового воздействия и порядок их применения. Под У.п. также понимается наука, изучающая соответствующую отрасль права.

Как отрасль права У.п. отличается от иных отраслей права тем, что охраняет существующие в обществе отношения, которые в подавляющем большинстве регулируются конституционным, гражданским, трудовым, административным, финансовым и прочими отраслями права. Так, собственность регулируется и охраняется прежде всего нормами гражданского права, однако охрана собственности от преступных посягательств (кража, мошенничество, грабеж, разбой и др.) осуществляется нормами У.п. Предмет уголовно-правового регулирования составляют три группы общественных отношений. Прежде всего это охранительные уголовно-правовые отношения, возникающие в связи с совершением преступления. Это отношения между лицом, совершившим запрещенное уголовным законом деяние, и государством в лице суда, следователя, прокурора, органа дознания. Каждый из субъектов этого правоотношения обладает определенными правами и несет корреспондирующие им обязанности.

Вторым видом являются отношения, связанные с удержанием лица от преступного

посягательства посредством угрозы наказания, содержащейся в уголовно-правовых нормах. Уголовный запрет налагает на граждан обязанность воздержаться от преступления и потому регулирует поведение людей в обществе.

Третья группа общественных отношений, входящих в предмет У.п., возникает при реализации гражданами права на причинение вреда при защите от опасных посягательств при необходимой обороне, а также при крайней необходимости и других обстоятельствах, исключающих преступность деяния. Эти отношения можно именовать регулятивными уголовно-правовыми отношениями (в отличие от охранительных), так как они складываются на основе регулятивных (управомочивающих) норм и регламентируют правомерное поведение лица, являющееся одновременно и социально полезным.

У. п. обладает специфическим методом правового регулирования. В отличие от других норм права, устанавливающих дозволения, предписания и запреты, уголовно-правовые нормы устанавливают почти исключительно запреты, а суть предписаний сводится к неукоснительному соблюдению этих запретов. В силу этого уголовно-правовые отношения носят односторонний характер: преступник обязан понести наказание за нарушение уголовно-правового запрета, а государство в лице судебных органов, вправе его наказать. Исключение представляет институт обстоятельств, исключающих преступность деяния (гл. 8 УК). Нормы, расположенные в этой главе, выполняют регулятивную функцию.

Помимо метода правового регулирования У.п. характеризуется и особыми методами охраны общественных отношений: применение уголовно-правовых санкций, т. е. различных видов уголовного наказания; освобождение от уголовной ответственности; применение принудительных мер медицинского характера.

В структурном отношении У.п. прежде всего подразделяется на две части: Общую и Особенную. Первая закрепляет общие принципы, основание уголовной ответственности, основные положения и понятия, а также порядок назначения наказания, освобождения от уголовной ответственности и наказания. Особенная часть У.п. представляет собой перечень отдельных преступлений, классифицированных по признакам родового объекта. Она – своего рода «каталог» преступных деяний, учитывающий сравнительную ценность благ, охраняемых уголовным законом. Особенная часть подразделяется на разделы, а разделы на главы.

Помимо частей в систему У.п. входят также уголовно-правовые институты – обособленные комплексы норм, регулирующих группы однородных общественных отношений (например, институты преступления, наказания, освобождения от уголовной ответственности и от наказания). В крупные институты входят более частные (институт преступления включает в себя институты вменяемости, вины, покушения на преступление, соучастия в преступлении и т. д.).

Источники У.п. представляют собой внешние формы выражения уголовно-правовых норм. В РФ уголовное законодательство является полностью кодифицированным, поэтому единственным его источником – Уголовный кодекс РФ. В широком смысле источниками У.п. можно признать имеющие более высокую юридическую силу, чем УК, Конституцию РФ и ратифицированные РФ международные договоры (например, Конвенция о борьбе с незаконным захватом воздушных судов 1970 г.).

В большинстве стран У.п. кодифицировано не полностью: наряду с УК источниками У.п. являются и иные законы, устанавливающие уголовную ответственность. В странах англосаксонской правовой системы источниками У.п. нередко признаются и прецеденты судебные. В ряде мусульманских стран важнейшим источником У.п. признаются нормы шариата.

Принципы У.п. представляют собой основные, исходные начала, в соответствии с которыми строится как система У.п., так и в целом уголовно-правовое регулирование. В УК сформулированы следующие принципы У.п. законности, равенства граждан перед законом, вины, справедливости, гуманизма. Названные принципы являются общеправовыми, однако в данной отрасли права они приобретают определенное специфическое содержание. Так,



принцип законности в У.п. (ст. 3 УК) заключается прежде всего в том, что преступность деяния, а также его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия определяются только УК. Применение уголовного закона по аналогии не допускается. Для сравнения, в гражданском праве принцип законности не запрещает применение гражданского закона по аналогии.

Помимо сформулированных непосредственно в уголовном законе, в науке У.п. традиционно выделяются и другие принципы. Среди них особое значение имеет принцип неотвратимости ответственности. Он означает, что всякое лицо, совершившее преступление, подлежит наказанию или иным мерам уголовно-правового воздействия, предусмотренным уголовным законом. Смысл этого принципа заключается в том, что неотвратимость ответственности есть лучший способ проявления предупредительного воздействия уголовного закона и его применения.

Субъектами У.п. (участниками уголовно-правовых отношений) являются государство в лице своих органов и граждане. Государство всегда выступает в уголовно-правовых отношениях в активной роли: оно устанавливает и применяет уголовно-правовые санкции, в этой связи государство (государственные органы и должностные лица) наделено определенными правами и обязанностями в отношении граждан. Граждане и другие физические лица могут выступать в уголовно-правовых отношениях в различных ролях: субъекта преступления, лица, действовавшего в состоянии необходимой обороны, крайней необходимости и при иных обстоятельствах, исключающих уголовную ответственность.

Юридическое лицо в У.п. РФ (в отличие, например, от У.п. США) не является субъектом преступления, оно участвует в уголовно-правовых отношениях только в качестве потерпевшего.

Исторически Особенная часть У.п. возникла раньше Общей, так как сначала возникли конкретные виды общественно-опасных деяний, влекущие уголовно-правовые запреты. Библейские заповеди "не убий, не укради" основываются на том, что убийство и кража были самыми древними видами общественно опасных деяний, от совершения которых предостерегал этот древнейший религиозный памятник. Первые уголовно-правовые запреты возникли из древних обычаев кровной мести и были направлены на подчинение интересов индивида интересам общества. У.п. развивалось медленно, сохраняя такие формы самозащиты отдельных родов, семей и людей, как кровная месть, талион и система композиций. Но постепенно они вытеснялись мерами уголовного наказания. До нас дошли законодательные памятники различных древних народов: Индии (Ману законы – 1200 г. до н. э.); законы Ассирии (около 1500 г. до н. э.); Судебник вавилонского царя Хаммурапи (1914 г. до н. э.); законы хеттов (около 1750 г. до н. э.), еврейские законы (Пятикнижие – около 1400 г. до н. э.); законы Древней Греции (законы Дракона – 621 г. до н. э. и законы Солона – 409–408 гг. до н. э.), законы Древнего Рима (двенадцати таблиц законы – 450 г. до н. э.) и др. Все эти документы свидетельствуют о том, что У.п. древних государств было направлено прежде всего на защиту государства, религии, собственности, личности и носило классовый характер.

Один из древнейших памятников Руси – Русская Правда. Этот документ, учитывая уже субъектную сторону преступления, различает убийство на пиру, в ссоре, убийство, не носящее низменного характера, от убийства при разбое как более тяжкого преступления. Преступление в Русской Правде именовалось обидой, а наказание за нее осуществлялось в соответствии с установленными правилами. При этом преследование обидчика предоставлялось на усмотрение потерпевшего или его близких родичей. Русская Правда знала преступления, которые преследовались не потерпевшим, а общиной в целом. В качестве наказания предусматривались: месть, поток, разграбление и система выкупов. Смертная казнь применялась без суда в порядке расправы веча или князя над своими противниками.

В Псковской Судной грамоте 1457 г. вопросы У.п. получили свое дальнейшее развитие. Преступным считалось не только посягательство на личность и собственность, но и на

интересы государства. Впервые термин «преступление» на Руси встречается в летописных рассказах XIV в. в связи с событиями 1398 г. В отечественном У.п. круг преступных деяний регламентировался постепенно, совпадая первоначально со сферой гражданских правонарушений. Законодательным критерием, обуславливающим необходимость установления уголовно-правового запрета, являлась серьезность нарушения интересов правящих классов и государства, а также значительность вреда. Судебник Ивана III (1497) к преступным деяниям относит "лихое дело". По Судебнику холоп мог быть субъектом преступления и самостоятельно нести ответственность. Наказание в Судебнике ужесточалось. предусматривалось два вида казни: смертная и торговая. В Судебнике Ивана IV (1550) впервые появился состав преступления – вынесение незаконного решения за взятки.

Судебник 1550 г. устанавливал ответственность судей за умышленное решение. Виновный наказывался за это помимо основного наказания дополнительным битьем кнутом. В Судебнике впервые был предусмотрен состав мошенничества, отпочковавшийся от кражи, а грабеж ограничивался от разбоя, который рассматривался как хищение, сопряженное с насилием. В царствование Алексея Михайловича было принято Соборное уложение 1649 г., в котором содержалось большое количество норм У.п. Впервые была сделана попытка провести разграничение между умыслом и неосторожностью, появились нормы о необходимой обороне и крайней необходимости, проводилось различие между отдельными видами соучастников, наблюдалось ужесточение наказаний и усложнение их системы. Уложение предусматривало широкое применение смертной казни, членовредительские наказания, тюрьму и ссылку. По четкости формулировок и полноте Уложение превосходило современные ему западноевропейские уголовно-правовые законы. В царствование Петра I был принят Воинский артикул, который представлял собой военно-уголовный кодекс без общей части.

У. п. средневековья – это право сильного и право-привилегия. Дошедшие до нас многочисленные законодательные памятники средневековья: "Саксонское зеркало", составленное между 1198 и 1215 гг.; "Швабское зеркало", изданное между 1250 и 1288 гг.; Силезское земское право конца XIV в., «Каролина» 1532 г. и др. – характеризуются исключительной жестокостью и неравенством наказаний, обусловленным сословными различиями людей. В этот период наиболее часто применяются смертная казнь, телесные и особенно членовредительские и имущественные наказания. Лишение свободы редко и лишь на закате феодально-абсолютистских государств приобретает некоторое значение. Уложение Карла V – императора Священной Римской империи – предусматривало смертную казнь за 44 преступления, французское уголовное законодательство XVIII в. знало 115 видов преступлений, за которые предусматривалась смертная казнь, а английское – 160. Смертная казнь применялась за ереси, колдовство, убийство, разбой, поджог, фальшивомонетничество, кражу, мошенничество, прелюбодеяние, кровосмешение, скотоложство, порубку леса, бродяжничество, участие в незаконных сборищах и т. д. С победой буржуазии, утверждением капиталистических отношений и формальным провозглашением принципа равенства всех перед законом уголовное законодательство передовых европейских государств отражает идеи представителей просветительско-гуманистического направления в У.п.: Монтескье, Вольтера и Беккариа. Ярчайший образец У. п. пришедшей к власти буржуазии – УК Франции 1810 г., в основе которого лежали выдвинутые в трудах Монтескье и Беккариа принципы: "нет преступления, если оно не предусмотрено законом", виновной ответственности лица, соответствия наказания тяжести совершенного преступления и др. В России в XIX в. была впервые осуществлена кодификация уголовного законодательства, воплощенная в Уложении о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г. Оно отличалось непомерной громоздкостью и состояло из Общей и Особенной частей. Наказания подразделялись на уголовные и исправительные. К первым относилась: смертная казнь, каторга, ссылка. Исправительные наказания для представителей привилегированных сословий заключались в ссылке в Сибирь или отдаленные районы России. Исправительные

наказания были соединены с лишением всех сословных и служебных прав. Кроме основных наказаний применялись дополнительные: церковное покаяние, конфискация имущества, отдача под надзор полиции и др. Особенная часть Уложения предусматривала ответственность за преступления: государственные, против личности, против семьи и др. В 1885 г. в Уложение были внесены некоторые нововведения демократического порядка, в частности включен принцип: "нет преступления без указания о том в законе". В 1903 г. было принято новое Уголовное уложение, которое лишь частично вступило в действие.

После Октябрьской революции 1917 г. в России большевики, руководствуясь марксистскими догматами о том, что с ликвидацией старого базиса ликвидируется и старая надстройка, отменили все прежние законы. Декрет № 1 "О суде" 1917 г. провозглашал в качестве основного источника У.п. революционное правосознание судей. А это по сути дела оправдывало произвол. Не было в этом законодательном акте особенной части У.п., принцип законности был подменен революционной классовой целесообразностью. Классовый подход пронизывал и первый УК РСФСР 1922 г., состоящий из Общей и Особенной части. В качестве преступления здесь рассматривалось любое общественно опасное деяние, угрожающее основам советского строя и правопорядку, установленному рабоче-крестьянской властью на переходный к коммунистическому строю период, а указание на запрещенность деяния отсутствовало.

Наличие в законе аналогии давало возможность судебным органам по собственному усмотрению оценивать то или иное деяние в качестве преступления. Отвергая идеи классического направления в У.п., УК 1922 г. пошел по пути заимствования из арсенала социологической школы ряда реакционных положений, в частности таких, как "опасное состояние личности", трактуя его с позиций классовой опасности и признавая основанием уголовной ответственности. При этом принцип вины лица отвергался со всей категоричностью. Наказание было заменено "мерами социальной защиты". По этому же пути пошли и Основные начала уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик 1924 г. В этом документе были сформулированы задачи уголовного законодательства, определены территориальные пределы его действия, проведено разграничение компетенции между СССР и союзными республиками. В связи с введением в действие Основных начал возникла необходимость в издании нового УК РСФСР, который был принят 22 ноября 1926 г.

Как и УК 1922 г., он характеризовался отсутствием в определении преступления признака противоправности и виновной ответственности. В нем также закреплялось применение уголовного закона по аналогии, а вместо наказания фигурировали "меры социальной защиты". Более того, в условиях ожесточения репрессии и начавшегося разгула сталинского террора УК 1926 г. пошел по пути признания объективного вменения. УК 1926 г. действовал на протяжении 35 лет, пополняясь новыми нормами, которые обосновывали произвол и сводили почти на нет права и свободы граждан и прежде всего самую высшую общечеловеческую ценность – право на жизнь.

После разоблачения культа личности Сталина происходит известная демократизация уголовного законодательства. Принятые в декабре 1958 г. Основы уголовного Законодательства Союза ССР и союзных республик и УК РСФСР 1960 г. отказались от аналогии, восстановили принцип: "нет преступления без указания о том в законе", твердо встали на путь признания принципа виновной ответственности лица, оставаясь при этом на классовых позициях. Вместе с тем в УК 1960 г. наличествовали нормы, серьезно ограничивающие права и свободы граждан (ст. 70 – антисоветская агитация и пропаганда, ст. 142 – о нарушении законов об отделении церкви от государства, ст. 190 – распространение заведомо ложных измышлений, порочащих советский государственный и общественный строй и др., ст. 153 – о частнопредпринимательской деятельности и коммерческом посредничестве и др.). Данные нормы противоречили Всеобщей декларации прав человека 1948 г. и Международному пакту о гражданских и политических правах 1966 г.

С 1985 г. СССР встал на путь демократических преобразований. Серьезным

препятствием в реализации этих задач была марксистская идеология с ее классовым подходом по всем социальным явлениям, отрицанием частной собственности, непоколебимой верой в идеалы коммунизма и т. п. Тем не менее принятые 2 июля 1991 г. Основы уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик сумели отразить многие прогрессивные моменты, свидетельствующие о том, что общество постепенно стало развиваться в русле мирового цивилизационного процесса.

После распада СССР в декабре 1991 г. возникла жгучая потребность в создании нового уголовного кодекса, который отражал бы изменения в политической и социально-экономической жизни нашего общества, учитывал требования экономической и правовой реформ и особенности перехода к рыночной экономике. Новый УК введен в действие с 1 января 1997 г. Впервые в истории отечественного уголовного законодательства в нем перечислены принципы У.п. и раскрыто их содержание. УК пронизывает идея неклассового подхода, на передний план выдвигается защита важнейших общечеловеческих ценностей, закрепленных Конституцией РФ. В общей части содержится ряд новелл: дана категоризация преступлений, содержится более четкая формулировка умысла и неосторожности как форм вины? наличествует норма о преступлениях с двумя формами вины, норма об отсутствии ответственности при невиновном причинении вреда, расширен круг обстоятельств, исключающих преступность деяния, содержатся более конкретные нормы о формах и видах соучастия и т. д. Особенная часть поделена на разделы, в основе которых лежит принцип родового объекта. На первом месте – раздел, посвященный преступлениям против личности: есть специальный раздел, посвященный преступлениям в сфере экономики.

Наука У.п. представляет собой систему развивающегося знания о преступлении и наказании. Она изучает также историю У.п. России и зарубежных стран. Наука У.п. в современном понимании возникает на рубеже XVIII–XIX вв. В древнем мире отдельные вопросы У.п. рассматривались в трудах философов и юристов, но специальных исследований, посвященных У.п., не было. Так, в трудах Платона и Аристотеля содержатся мысли о сущности и целях наказания, о предупредительном воздействии законов, о мотивах преступления и т. п. Много интересных соображений о преступлении и наказании – в трудах выдающегося римского юриста Цицерона, историка Тациана, философа Сенеки, поэтов Вергилия Платва, Луцилия, Овидия и др. Ряд отрывков из не дошедших до нас трудов римских юристов Павла, Ульпиана и Модестина были включены в Дигесты Юстиниана (книги 47 и 48). В качестве учебных пособий использовались Институции Юстиниана и Гая. В средние века, с возникновением в XII в. в Италии Болонского университета, У.п. преподавалось как составная часть канонического и римского права (а не в качестве самостоятельной научной дисциплины). Толкованием уголовно-правовых норм занимались глоссаторы. Вообще У.п. средневековья находилось в полной зависимости от церкви. Глоссаторы давали в обобщенной форме ранее высказанные мнения по тому или иному вопросу У.п., а также разъясняли основные положения обычного права. В самом начале XV в. в Венеции выходит "Трактат о преступлениях" Альберта Гиндина, представляющий собой рассуждения о природе некоторых преступлений. Здесь содержится и изложение отдельных вопросов общей части У.п.: умысел, неосторожность, покушение. Глоссаторское направление просуществовало до середины XVIII в. Среди его многочисленных представителей особого внимания заслуживают итальянец Фаринауци и немцы Карпцов и Берлих. Заслуга этих авторов состоит в том, что хотя они не разработали систематических основ науки У.п., но рассматривали многие вопросы общей части У.п. применительно к конкретным случаям судебной практики. Карпцов до середины XVIII в. считался крупнейшим авторитетом и отцом немецкой науки У.п.

Глоссаторская юриспруденция оказала определенное влияние на уголовное законодательство Священной Римской империи, в частности на такой важнейший законодательный акт, как «Каролина». Заслуга глоссаторов в области развития науки У.п. заключалась в том, что они с большей широтой, чем римские юристы, разработали вопросы

как общей, так и особенной части У.п.: состав преступления, покушение, умысел и неосторожность, случай, возраст уголовной ответственности и влияние на нее душевных болезней, опьянения, виды наказаний и виды конкретных преступлений. Этим они содействовали дальнейшему развитию науки У.п.

Эпоха Просвещения пробудила уголовно-правовую мысль, направленную на коренные преобразования в области уголовного и уголовно-процессуального законодательства и опирающуюся на требования разума, гуманности и новые политические идеалы. Выдающиеся философы и юристы: Локк, Руссо, Монтескье, Вольтер, Пуффендорф, Томазий, Вольф и др., опираясь на идеи естественного права, выдвигали уголовно-правовые требования, диктуемые разумной природой человека. Локк требовал пропорциональности между тяжестью наказания и тяжестью преступления, которое впоследствии было развито Ч. Беккариа. Этот же принцип он распространял на отношения между людьми в государстве. Локк также утверждал, что только закон может быть мерилем правильного и дурного и только из закона каждый может знать, что ему полагается. Другими словами, сам закон определяет, что является преступным и какие наказания можно к преступнику применять. Важной задачей уголовного закона, по мнению Локка, должна являться защита частной собственности. Основные уголовно-правовые идеи Монтескье, основоположника просветительно-гуманистического направления в У.п., высказанные в его знаменитой книге "О духе законов" (1748), могут быть сведены к следующим основным принципам: наказание должно соответствовать природе преступления; наказание в своих размерах не должно превосходить требования необходимости. В последнем положении содержится зародыш принципа экономии репрессии. Просветительно-гуманистическое направление в У.п. в наиболее отчетливой и завершенной форме было выражено в знаменитой книге Ч. Беккариа "О преступлении и наказании". Идеи просветительно-гуманистического направления легли в основу европейских уголовно-правовых систем, в частности были отражены в французском УК 1810 г. Все реформирование уголовного законодательства первых трех четвертей XIX в. проходило под эгидой классического направления в У.п., ярчайшими представителями которого были А. Фейербах, Г. Штюбель и К. Грольман. Классическое направление в У.п. акцентировало внимание главным образом на преступлении и наказании в отрыве этих явлений от самой социальной действительности. Во второй половине XIX в. возникает антропологическое направление, представители которого подвергли жесткой критике классиков. Они обратили серьезное внимание на необходимость изучения личности преступника и причин преступности. Ч. Ломброзо, Э. Ферри, Ф. Лист, Г. Тард, Принс и др. в своих трудах развивали идеи, сочетающие положительные моменты с отрицательными в изучаемом предмете.

В России наука У.п. возникла в начале XIX в., но бурно стала развиваться в 60-е гг., в условиях пореформенной России. Подавляющее большинство отечественных криминалистов – А.Ф. Кистяковский, Н.С. Таганцев, Н.Д. Сергиевский, П.П. Пустороелев и др. придерживались идей классического направления в У.п. И.Я. Фойницкий и С.В. Познанцев сочетали идеи классического направления с социологическим, Д.И. Дриль придерживался взглядов антропологов и социологов. Видными представителями социологического направления были М.Н. Гернет и А.А. Пионтковский (старший) (см. также *Уголовное законодательство, Уголовный кодекс* ).

*Шишов О.Ф.*

## **Уголовное право международное**

УГОЛОВНОЕ ПРАВО МЕЖДУНАРОДНОЕ – система принципов и норм, регулирующих сотрудничество государств в борьбе с преступлениями, предусмотренными международными договорами. Его развитие в настоящее время обусловлено ростом преступности на национальном и международном уровнях. Несмотря на то что У.п.м. как отрасль международного права сформировалось в основном в конце XIX в., оно имеет

глубокие исторические корни. Некоторые из его институтов могут быть отнесены к истокам возникновения государства и права. В первую очередь это касается выдачи преступников (экстрадиции), с которой берет свое начало У.п.м. Из учебников истории мы знаем о договоре, заключенном в 1296 г. до н. э. между царем хеттов Хаттусилем III и египетским фараоном Рамсесом II. В нем говорилось: "Если кто-либо убежит из Египта и уйдет в страну хеттов, то царь хеттов не будет его задерживать, но вернет в страну Рамсеса". Подобные договоры о выдаче преступников заключались между отдельными греческими городами-государствами.

Экстрадиция широко применялась к беглым рабам в Древней Греции и Римской империи. Постепенно рамки правовой помощи расширялись. Например, договоры Древней Руси с Византией уже предусматривали наказания в уголовном порядке за преступления, которые могли совершить русские люди на территории Византии, и греки – на территории Руси. А в договоре 911 г. сказано о взаимных обязательствах по привлечению к уголовной ответственности за такие преступления, как убийство, грабеж, кража имущества, телесные повреждения и др. Международные обычаи и договоры эпохи феодализма запрещали государствам распространять свои уголовные законы на территорию других государств. В этот период формируются международные обычаи предоставления дипломатических привилегий и иммунитетов дипломатам, в том числе и совершившим уголовно наказуемые деяния на территории принимающего государства. Существенно изменяется содержание института выдачи преступников. Это связано с узаконением права убежища, которое включало невыдачу властям лиц, преследуемых за политические убеждения.

Буржуазно-демократические революции сопровождались активным формированием национального уголовного права. При этом они мало в чем различались, т. е. государствам не составляло особого труда договориться о правовой помощи по уголовным делам. С появлением пиратства, работорговли, фальшивомонетничества, незаконного распространения наркотиков и других преступлений, посягающих на интересы нескольких государств, появилась неизбежность сотрудничества между ними. В 1889 г. по инициативе известных европейских криминалистов и криминологов Ф. Листа (Берлин), А. Принса (Брюссель), Г. Ван Гаммеля (Амстердам) был учрежден Международный союз уголовного права, который выступил с призывом ко всем государствам сотрудничать в деле совершенствования У.п.м., изучать и подавлять международные преступления путем проведения согласованных государствами международных полицейских мероприятий. Союз считал своей задачей изучение причин международной преступности как с правовой, так и с антропологической и социологической точек зрения. В XIX в. государства стали активно сотрудничать в борьбе с отдельными преступлениями международного характера. В первую очередь это относится к рабству и работорговле. Здесь следует назвать Международный конгресс по борьбе с торговлей женщинами в целях разврата, который состоялся в Лондоне в 1899 г.; принятие в Париже Международной конвенции по охране подводных телеграфных кабелей в 1884 г.; Амьенский договор о выдаче преступников 1802 г. между Англией, Францией, Испанией и Нидерландами, ст. 20 которого содержала положение о выдаче лиц, обвиняемых в совершении убийства, умышленном банкротстве и подделке денежных знаков.

В 1927 г. в Варшаве состоялась I Международная конференция по унификации уголовного права, на которой к числу преступлений, посягающих на международный правопорядок, были отнесены пиратство, подделка металлических денег и государственных ценных бумаг, торговля рабами, женщинами и детьми, умышленное употребление всякого рода средств, способных породить общественную опасность, незаконная торговля наркотиками, порнография, а также иные преступления, ответственность за которые предусмотрена международными конвенциями. Позже были проведены еще три конференции, на которых делались попытки унифицировать законодательство о борьбе с международным терроризмом, выдаче преступников и т. п. Началом кодификации У. п. м. стало принятие Устава Международного военного трибунала (МВТ) в 1945 г. и вынесение в 1946 г. Приговора Нюрнбергского военного трибунала. Устав МВТ все международные

преступления подразделил на три группы (против мира, военные и против человечества) и дал им исчерпывающий перечень, существенно дополненный в дальнейшем, В 1968 г. была принята Конвенция о неприменении сроков давности к военным преступлениям и преступлениям против человечества, содержащая уточненную и расширенную классификацию международных преступлений. В настоящее время концепция У.п.м. является общепризнанной в доктрине и закреплена в решениях ООН. Так, в резолюции Генеральной ассамблеи ООН "Международное сотрудничество в области предупреждения преступности и уголовного правосудия в контексте развития" (1990) государствам рекомендуется активизировать борьбу против международной преступности путем соблюдения и укрепления правопорядка и законности в международных отношениях и с этой целью дополнять и далее развивать У.п.м.

В юридической литературе пока нет единого понятия предмета регулирования данной отрасли международного права. Рост общеуголовной преступности в большинстве государств привел к существенным изменениям в динамике и структуре международной преступности. Появились геноцид, экоцид, апартеид, массовые нарушения прав человека и другие международные преступления. Расширяется и число преступлений международного характера. Меняется структура их субъектов, что в свою очередь не могло не отразиться на процедурных вопросах реализации новых материальных норм. Стремление к строгой форме процесса в совокупности с другими причинами привели к выдвиганию и постепенной реализации идеи создания международной уголовной юстиции.

С одной стороны, нормы У.п.м. реализуются только путем трансформации в национальное законодательство. УК государств постоянно «пополняются» за счет таких конвенционных преступлений, как отмывание денежных средств, терроризм, нарушения законов и обычаев войны, преступления на воздушном транспорте и т. п. С другой стороны, национальное уголовное право оказывает положительное влияние на разработку и функционирование международных договоров по борьбе с преступностью. При разработке проектов договоров изучается законодательный опыт государств, которые вначале сами установили уголовную ответственность за незаконное распространение наркотиков, угон воздушных судов, фальшивомонетничество и другие преступления. Кроме того, на базе общих принципов уголовного права государств строятся такие специфические институты У.п.м., как соучастие в преступлении, покушение на преступление, преступный приказ, назначение наказания и др. То же самое можно сказать о порядке предварительного расследования международных преступлений, предания суду МВТ и других уголовно-процессуальных вопросах, включенных в уставы международных судов с учетом национального законодательства. Национальные суды применяют нормы У.п.м. с оговорками. К их числу относятся: трансформация договорных норм в уголовное законодательство страны, ратификация и опубликование договоров в соответствии с установленными в законах государства правилами, соответствие договоров общепризнанным принципам и нормам международного права, точность и конкретность международных договоров в целях их применения национальными судами и т. п.

*Панов В.П.*

## **Уголовное судопроизводство**

*см. Уголовный процесс .*

## **Уголовно-исполнительное законодательство**

УГОЛОВНО-ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО – система законов, регулирующих комплекс общественных отношений, возникающих по поводу и в процессе исполнения (отбывания) наказания и применения к осужденным мер исправительного воздействия.

С принятием в декабре 1996 г. УИК система У.-и.з. принципиально изменилась. Кодекс стал основным законом, регулирующим исполнение всех видов уголовных наказаний, предусмотренных ст. 44 УК. В ч. 1 ст. 2 УИК указывается, что У.-и.з. РФ состоит из УИК и других ФЗ. К числу последних относится единственный Закон РФ, который не утратил силу в связи с принятием УИК, – "Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы" от 21 июля 1993 г. № 5473-1.

Решение отдельных вопросов, связанных с исполнением наказаний, подлежит регулированию соответствующими ФЗ. К их числу относится Закон о мерах безопасности, применяемых к осужденным (ч. 2 ст. 86 УИК). В настоящее время применение указанных мер регулируется Законом "Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы".

УК и, соответственно, УИК включили в качестве основания освобождения от наказания амнистию и помилование. При издании актов об амнистии в каждом случае принимается соответствующее постановление ГД, предусматривающее процедуру применения. Что касается помилования, то закона, определяющего порядок и условия его применения, не существует.

УИК предусматривает принятие ФЗ, регулирующих общественные отношения, возникающие в связи с исполнением наказаний. В ст. 182, 183 УИК предусматривается принятие законов о социальной помощи освобожденным от наказаний и контроле за ними.

УИК и Закон о введении его в действие делегируют Правительству РФ полномочия по принятию многих правовых актов в сфере исполнения наказаний: Положения об уголовно-исполнительных инспекциях, о дисциплинарной воинской части, об арестных домах, об исправительных центрах.

Кроме того, УИК делегирует Правительству принятие нормативных правовых актов:

- о форме одежды осужденных к лишению свободы;
- перечень технических средств надзора и контроля и порядок их использования;
- минимальные нормы питания и материально-бытового обеспечения осужденных.

МВД и Минобороны также должны принять (самостоятельно или совместно с другими ведомствами) многочисленные нормативные акты. Наиболее важные из них: Правила внутреннего распорядка исправительных центров, Правила внутреннего распорядка исправительных учреждений.

В ч. 4 ст. 88 УИК органам государственной власти субъектов РФ предоставлено право повышать размер средств, разрешенных для расходования осужденным, перевыполняющим нормы выработки или образцово выполняющим установленные задания на тяжелых работах, на работах с экстремальными условиями труда. Таким образом, к существующим формам (источникам) уголовно-исполнительного права относятся: Конституция РФ, УИК и другие ФЗ; постановления Правительства РФ, ведомственные нормативные правовые акты, принятые на основании и во исполнении законов, а также нормативные акты, принимаемые органами государственной власти субъектов РФ в соответствии с полномочиями, предоставленными им УИК.

У.-и.з. и практика его применения в соответствии с общепризнанными принципами и нормами международного права и Конституции РФ основываются на строгом соблюдении гарантий защиты от пыток, насилия и другого жестокого или уничтожающего обращения с осужденными. Если международным договором РФ установлены иные правила исполнения наказаний и обращения с осужденными, чем предусмотренные У.-и.з. РФ, то применяются правила международного договора. РФ учитывает международные положения, относящиеся к исполнению наказаний и обращению с осужденными, при наличии необходимых экономических и социальных возможностей.

*Шмаров И.В.*

## **Уголовно-исполнительное право**



**УГОЛОВНО-ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРАВО** – самостоятельная отрасль права, трансформированная в 90-е гг. из исправительно-трудового права, предметом регулирования которого традиционно являлись порядок и условия исполнения и отбывания уголовных наказаний, связанных с применением к осужденному мер исправительно-трудового воздействия (трудовых, политико-воспитательных, режимных и т. д.), ориентированных в первую очередь на его привлечение к труду.

Происшедшие в 90-е гг. изменения в политике исполнения уголовных наказаний и обращения с осужденными повлекли смещение акцента с трудового аспекта как основы всего процесса исправления и перевоспитания осужденных на уголовно-исполнительный и тем самым обусловили переименование исправительно-трудового права в У-и.п., что закреплено в ст. 71 Конституции РФ. Изменился и предмет регулирования данной отрасли права. Им стало регулирование всех без исключения видов уголовных наказаний (а не только связанных с применением мер исправительно-трудового воздействия), а также исполнение иных мер уголовно-правового характера (принудительных мер медицинского характера и условного осуждения). Политика государства в сфере исполнения уголовных наказаний и обращения с осужденными регламентирована в уголовно-исполнительном законодательстве.

Уголовно-исполнительное законодательство устанавливает общие положения и принципы исполнения наказаний и применение иных мер уголовно-правового характера, предусмотренных УК, а также порядок и условия исполнения и отбывания наказаний, применение средств исправления осужденных. Им же регулируется порядок деятельности учреждений и органов, исполняющих наказание, участие органов государственной власти и органов местного самоуправления, иных организаций, общественных объединений, а также граждан в исправлении осужденных. Уголовно-исполнительное законодательством регламентируется порядок освобождения от наказания и помощи освобождаемым. Реализация этого круга отношений и составляет собственно уголовно-исполнительные правоотношения. Основанием их возникновения является приговор либо заменяющие его определение или постановление суда, вступившие в законную силу, а также акт помилования или амнистии. У-и.п. имеет своими целями исправление осужденных и предупреждение совершения новых преступлений как осужденными, так и иными лицами.

Исправление осужденных осуществляется путем применения к ним целого комплекса средств. Основные из них: установленный порядок исполнения и отбывания наказания (режим), воспитательная работа, общественно-полезный труд, получение общего образования, профессиональная подготовка и общественное воздействие. Режим, являясь средством исправления осужденных, в то же время выступает одним из наиболее концентрированных способов выражения кары и принуждения. Он включает установленный законом и соответствующими закону нормативными правовыми актами порядок и изоляцию осужденных, постоянный надзор за ними, исполнение возложенных на них обязанностей, реализацию их прав и законных интересов, соблюдение личной безопасности осужденных и персонала, раздельное содержание разных категорий осужденных, различные условия содержания в зависимости от вида исправительного учреждения, назначенного судом, изменение условий отбывания наказаний. При этом режим создает условия для применения других средств исправления осужденных.

Целенаправленное воспитательное воздействие на осужденных представляет единый по содержанию процесс, основанный на всестороннем изучении индивидуальных особенностей личности осужденного, способностей и склонностей, мотивов и причин совершения преступления, а также на научно-обоснованных методиках коррекции поведения. Конечная цель – реальные и позитивные изменения в личности осужденного. Воспитывающее воздействие на осужденного оказывают не только целенаправленная работа, проводимая на основе психолого-педагогических закономерностей в индивидуальных, групповых и массовых формах, но и особенности окружающей его среды, в том числе дифференциация условий в пределах одного учреждения в зависимости от личностных характеристик осужденных и их поведения, а также участие в самодеятельных организациях,

основными задачами которых являются: оказание осужденным помощи в духовном, профессиональном и физическом развитии, развитие полезной инициативы, оказание позитивного влияния на исправление осужденных, участие в организации труда, быта и досуга, оказание социальной помощи осужденным и их семьям и др. В связи с определенными изменениями политики и законодательства в сфере исполнения наказаний акцент с трудового аспекта сместился на уголовно-исполнительный. Вместе с тем труд, являясь обязанностью каждого осужденного, преследует педагогические цели и продолжает играть важную роль в исправлении осужденных. Все осужденные к лишению свободы лица, не достигшие возраста 30 лет и не являющиеся инвалидами I или II группы, в случае отсутствия у них основного общего образования в обязательном порядке получают его в образовательных учреждениях уголовно-исполнительной системы.

Администрация исправительного учреждения и соответствующие органы местного самоуправления должны создавать необходимые условия для получения осужденным среднего образования и всячески поощрять данный процесс. В исправительных учреждениях организуются обязательное начальное профессиональное образование или профессиональная подготовка осужденных, не имеющих профессии (специальности), по которой они могут работать в период отбывания наказания и после освобождения из данных учреждений.

*Дедюхин В.В., Эминов В.Э.*

## **Уголовно-процессуальное право**

**УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО** – социально обусловленная система выраженных в законе правил (норм), регулирующая деятельность по расследованию, рассмотрению и разрешению уголовных дел с целью достижения задач уголовного процесса.

Социальная значимость и ценность У.-п.п. определяется тем, что оно:

а) обеспечивает применение уголовно-правовых норм, ограждающих личность, общество, государство от преступных посягательств путем регламентации деятельности органов дознания, следствия, прокуратуры, суда;

б) закрепляет их полномочия и функции в уголовном процессе при расследовании, рассмотрении и разрешении уголовных дел;

в) устанавливает основания, условия и виды применения мер принуждения;

г) содержит гарантии прав личности, в частности обеспечивает обвиняемому конституционное право на защиту, неприкосновенность личности, жилища, тайну переписки, телеграфных и телефонных переговоров, право на справедливое правосудие и другие права;

д) определяет порядок судебной защиты граждан от посягательств на их жизнь и здоровье, имущество и личную свободу, на честь и достоинство;

е) защищает права граждан, которым причинен моральный, физический или имущественный вред;

ж) создает порядок и условия деятельности, ограждающие невиновного от привлечения к ответственности;

з) содержит правосстановительные и карательные санкции, обеспечивающие соблюдение правовых предписаний.

Регулирование уголовно-процессуальной деятельности осуществляется посредством норм права. Норма У.-п.п. – это записанное в законе обязательное правило, содержащее указание на условия его исполнения, субъектов регулируемых отношений, их права и обязанности, санкции за неисполнение обязанности или нарушение запрета. В уголовном процессе допустимы только те действия и решения, которые разрешены в законе. Такой метод правового регулирования называется разрешительным. Он характерен для уголовного процесса потому, что здесь имеют место властные отношения, затрагивающие права и интересы личности.

У.-п.п. предопределяет осуществление уголовно-процессуальной деятельности не

иначе как в форме уголовно-процессуальных отношений, в которых его участники наделены правами и обязанностями. Правоотношения могут быть между государственными органами и должностными лицами (суд – прокурор), между должностными лицами (следователь – прокурор), между государственными органами, должностными и гражданскими лицами (следователь – обвиняемый). Особенностью уголовно-процессуальных правоотношений, регулируемых У.-п.п., является то, что одним из субъектов уголовно-процессуального отношения всегда выступает орган государства (должностное лицо), наделенный властными полномочиями. В силу особенностей предмета уголовно-процессуального регулирования нормы У.-п.п., обращенные к государственным органам, содержат предписания или разрешения поступать при наличии указанных в законе юридических фактов определенным образом: возбудить дело, привлечь в качестве обвиняемого, избрать меру пресечения, вынести приговор, прекратить уголовное дело и т. п.

У.-п.п. устанавливает порядок производства по уголовным делам, т. е. последовательность стадий и условий перехода дела из одной стадии в другую, общие условия, характеризующие производство в конкретной стадии, основание, условия и порядок производства следственных и судебных действий, которыми государственные органы реализуют свои полномочия, а граждане осуществляют свои права и выполняют обязанности, содержание и форму решений, которые могут быть вынесены. Порядок производства в целом или отдельных действий, их закрепление в соответствующих актах (протокол, определение), а также порядок вынесения и изложения решений по делу) принято называть процессуальной формой. Уголовно-процессуальная форма основана на системе принципов процесса, разделении процессуальных функций и обеспечивает их реализацию. Сложность и внутренняя детализированность уголовно-процессуальной формы обусловлена спецификой задач уголовного процесса, в том числе сложностью деятельности по установлению фактических обстоятельств уголовного дела, необходимостью создания максимальных гарантий прав личности, законности и обоснованности всех уголовно-процессуальных действий и решений.

У.-п.п. устанавливает процессуально-правовые гарантии, т. е. содержащиеся в нормах права правовые средства, обеспечивающие всем субъектам уголовно-процессуальной деятельности возможность выполнять обязанности и использовать предоставленные права. Поскольку одной из сторон процессуально-правового отношения всегда является государственный орган или должностное лицо, наделенное властными полномочиями, особое значение в уголовном процессе приобретают процессуальные гарантии личности, охрана ее законных прав и интересов, обеспечение права граждан на судебную защиту.

У.-п.п. неразрывно связано с уголовным правом.

В уголовном процессе, как и в других сферах общественной жизни, регулятором поведения людей, средством организации взаимоотношений между ними служат не только правовые нормы, но и нормы морали (нравственности). Они включены в регламентацию правил допроса, личного обыска, освидетельствования, эксперимента следственного (например, следственный эксперимент возможен лишь при условии, если его проведение не связано с унижением достоинства и чести участвующих в нем лиц и окружающих и не создает опасности для их здоровья (ст. 183 УПК)). Нравственным требованием продиктована обязанность принять меры попечения о детях и по охране имущества, заключенного под стражу (ст. 98 УПК), норма, охраняющая профессиональную тайну защитника (ч. 2 ст. 72 УПК), освобождающая супруга и близких родственников от обязанности давать свидетельские показания (ст. 51 Конституции РФ). Мораль в области уголовного судопроизводства выполняет роль дополнительной гарантии четкого, точного и неуклонного выполнения правовых норм.

*Лупинская П.А.*

## **Уголовно-процессуальный закон**

УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ ЗАКОН – 1) форма, вид правовых актов, в которых содержатся нормы, регулирующие судопроизводство (таким кодифицированным актом является УПК);

2) содержащиеся в правовом акте, в его статьях нормы, определяющие правила уголовного судопроизводства, полномочия государственных органов, должностных лиц, права, обязанности, гарантии граждан, участвующих в судопроизводстве, порядок совершения процессуальных действий, вынесения решений и т. д.

Обычно при употреблении понятия "У.-п.з." подразумевают и форму акта, и его содержание. В этом смысле говорят: УПК устанавливает права и гарантии прав обвиняемого. Понятие "У.-п.з." в узком, строго специальном значении обозначает только нормативно-правовые акты. В этом смысле только закон как акт высшей юридической силы может быть источником уголовно-процессуального права.

Порядок уголовного процесса (уголовного судопроизводства) в РФ регулируется Конституцией РФ, УПК, другими ФЗ РФ.

Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ, будучи составной частью ее правовой системы, имеют прямое действие в уголовном судопроизводстве (п. 4 ст. 15 Конституции РФ; постановление Пленума ВС РФ от 31 октября 1995 г. "О некоторых вопросах применения судами Конституции РФ при осуществлении правосудия").

Независимо от места события производство по уголовным делам на территории РФ во всех случаях ведется в соответствии с УПК. Установленный У.-п.з. порядок производства является единым и обязательным по всем уголовным делам и для всех судов, органов прокуратуры, предварительного следствия и дознания. Это не исключает того, что УПК может устанавливать особенности производства по отдельным категориям дел (например, порядок производства по делам несовершеннолетних).

УПК за пределами РФ применяется на морском, речном или воздушном судах, правомерно находящихся под флагом или несущих опознавательные знаки РФ и приписанные к ее порту. Действие У.-п.з. распространяется на иностранных граждан и лиц без гражданства, если они совершили преступление на территории РФ (ст.33 УПК).

Все производство по делу, как и отдельные процессуальные действия, принятие и исполнение решений должны осуществляться по закону, действующему на момент совершения тех или иных процессуальных действий.

У.-п.з. не имеет обратной силы. Это означает, что У.-п.з., отменяющий или умаляющий принадлежащие участникам процесса права или ограничивающий возможность их использования, не распространяется на производство, начатое до издания такого закона.

*Лупинская П.А.*

## **Уголовный кодекс**

УГОЛОВНЫЙ КОДЕКС – отличающийся внутренним единством законодательный акт, представляющий собой систему взаимосвязанных норм, которые устанавливают основание и принципы уголовной ответственности, определяют, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, устанавливают виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений.

УК принят ГД 24 мая 1996 г., одобрен СФ 5 июня 1996 г., подписан Президентом РФ 13 июня 1996 г. и введен в действие с 1 января 1997 г.

УК состоит из двух частей – Общей и Особенной. В Общей части содержатся нормы, которые устанавливают принципы и общие положения уголовного права, а также определены его важнейшие институты: понятие преступления, формы вины, необходимая оборона, крайняя необходимость, приготовление к преступлению и покушение на преступление, соучастие, понятие и цели наказания, общие начала назначения наказания, освобождение от уголовной ответственности, судимость и др. В Особенной части помещены

нормы, которые определяют конкретные общественно опасные деяния в качестве преступлений и устанавливают виды и размеры наказаний за совершение каждого из них. Общая и Особенная части тесно взаимосвязаны и, взятые вместе, представляют собой неразрывное единство. Все нормы Общей части УК распространяются и на статьи Особенной части.

Структура как Общей, так и Особенной части УК претерпела серьезные изменения. Это объясняется прежде всего коренными изменениями, происшедшими в определении приоритетов уголовно-правовой охраны. В УК РСФСР 1960 г., как и в других УК социалистического периода развития нашей страны, на первом месте в смысле уголовно-правовой охраны стояли интересы государства, его политические и экономические основы, а защите интересов личности, ее прав отводилась второстепенная роль. Новый УК, определяя задачи уголовного законодательства, ставит на первое место охрану прав и свобод человека и гражданина. Затем следуют охрана собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя РФ от преступных посягательств, обеспечение мира и безопасности человечества, а также предупреждение преступлений. Такое определение приоритетов уголовно-правовой охраны основывается на Конституции РФ (ст. 2).

УК включает в себя 12 разделов. Каждый из них состоит из одной или нескольких глав, которые в свою очередь подразделяются на статьи, включающие в себя уголовно-правовые нормы. Всего Кодекс содержит 360 статей.

Законодательно закреплено положение о том, что основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного УК. До этого указанное положение обосновывалось в науке уголовного права. Закреплены принципы уголовного права (законности, принцип равенства граждан перед законом, принцип вины, принцип справедливости, принцип гуманизма). Деяния, предусмотренные УК, в зависимости от характера и степени их общественной опасности подразделяются на преступления небольшой тяжести, преступления средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие преступления. Принятая классификация используется при решении ряда принципиально важных вопросов: об ответственности за приготовление к совершению преступления (ст. 30), об освобождении от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности (ст. 30), о назначении наказания по совокупности преступлений (ст. 69), об условно-досрочном освобождении от отбывания уголовного наказания (ст. 79), о погашении судимости (ст. 86) и др.

Позитивную роль в повышении эффективности уголовно-правовых средств борьбы с организованной преступностью призвано сыграть введение нормы о совершении преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией). Предусмотрены новые обстоятельства, исключающие преступность деяния: причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление (ст. 38), физическое или психическое принуждение (ст. 40), обоснованный риск (ст. 41), исполнение приказа или распоряжения (ст. 42). Новый УК установил особые правила уголовной ответственности несовершеннолетних (раздел V). Принципиальные новшества внесены в нормы о вине (гл. 5), неоконченном преступлении (гл. 6), наказании (раздел III), освобождении от уголовной ответственности и наказания (раздел IV) и др.

Весьма существенные изменения претерпела Особенная часть УК. В шести ее разделах содержатся совершенно новые главы, не известные ранее действующему кодексу: гл. 23 "Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях", гл. 26 "Экологические преступления", гл. 28 "Преступления в сфере компьютерной информации", гл. 34 "Преступления против мира и безопасности человечества". В главах, которые имеют одинаковые или аналогичные названия с главами УК РСФСР 1960 г., имеется целый ряд новых составов. Так, в гл. 22 "Преступления в сфере экономической деятельности" (она заменила гл. 6 "Хозяйственные преступления" УК 1960 г.) включены: регистрация

незаконных сделок с землей (ст. 170), незаконная банковская деятельность (ст. 172), лжепредпринимательство (ст. 173), легализация (отмывание) денежных средств или имущества, приобретенных незаконным путем (ст. 174), незаконное получение кредита (ст. 176), заведомо ложная реклама (ст. 182 УК), незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну (ст. 183), фиктивное банкротство (ст. 197) и др.

В гл. 16 "Преступления против жизни и здоровья" включена ст. 106, которой предусматривается ответственность за убийство матерью новорожденного ребенка. В гл. 19 "Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина" имеется новая норма, предусматривающая ответственность за нарушение неприкосновенности частной жизни (ст. 137), и др.

*Журавлев М.Л.*

## Уголовный процесс

УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС – основанная на законе деятельность управомоченных органов и лиц по расследованию преступлений и разрешению уголовных дел.

У.п. называют также уголовным судопроизводством, подчеркивая таким образом особое значение в ней суда как единственного органа, осуществляющего правосудие по уголовным делам.

У.п. находится в самой тесной связи с уголовным правом, обеспечивает его реализацию, является формой жизни уголовного права.

У.п. возник в древности одновременно с появлением государственных органов и должностных лиц, на которых возлагалось разрешение споров и применение репрессии к преступникам. По мере развития общества и государства, изменения общественного строя, идеологии, политического режима, отношения к правам человека и т. п. изменялся и У.п. Истории известны следующие его типы.

Частноисковой процесс, существовавший в древнегреческих государствах и Древнем Риме, в России до XV в., не обособлялся от гражданского процесса в сегодняшнем его понимании. Процесс велся усилиями пострадавших от преступлений, которые собирали доказательства и сами должны были позаботиться о доставлении обвиняемого в суд. Разбирательство состояло главным образом из ордалий (испытание раскаленным железом – «огнем» или водой), судебных поединков (борьба между сторонами – пострадавшим и обвиняемым) и так называемых очистительных присяг. Выдержавший испытание или победивший в поединке считался правым. Суд только следил за состязанием сторон и в своем решении констатировал его исход.

С усилением государственной власти преступление стало рассматриваться уже не как «обида», нанесенная частному лицу, а как посягательство против всего общества, против установленного в государстве правопорядка. В процессе постепенно утверждается публичное начало, когда установление и наказание виновного принимает на себя государство. В этой форме процесса, который носил название розыскного или инквизиционного (от лат. *inquisitio* – следствие, розыск) и который характерен для государств средневековья в одном лице объединялись функции обвинителя и судьи; следствие и судебное разбирательство проводились письменно, негласно, тайно; обвиняемый был бесправен, широко применялась пытка, господствовала система формальных доказательств, при которой значение, сила каждого из них предопределялась заранее законодателем, лучшим доказательством считалось признание обвиняемого. Буржуазно-демократические преобразования постепенно привели к созданию нового процесса, который получил название обвинительного.

Для него характерны:

– отделение функции разрешения дела от функций обвинения и защиты, причем движущим началом процесса становится государственное обвинение;

- состязательное построение, устность и гласность судебного разбирательства;
- свободная оценка доказательств по внутреннему убеждению судей.

Вводится суд с участием присяжных заседателей (см. *Суд присяжных* ). В России такой процесс был создан по Судебным уставам 1864 г.

Обвинительный процесс имеет две разновидности, связанные с особенностями двух крупнейших систем права. Состязательная форма процесса наиболее последовательно выражена в странах англосаксонской правовой системы (Великобритания, США, Канада). Для стран континентальной системы права, в частности Франции, Германии, характерен смешанный процесс: состязательное, устное, гласное судебное разбирательство при сохранении отдельных элементов розыскного процесса на предварительном следствии (ограничение гласности, соединение в лице следователя функций обвинения и принятия решений по делу и т. п.). К этому же типу процесса, при всем его своеобразии, относится и современный У.п. РФ.

Он базируется на следующих основных положениях, именуемых принципами У.п.:

- законность, т. е. требование точного и неуклонного соблюдения и исполнения закона государственными органами и всеми лицами, участвующими в процессе (ч. 2 и 3 ст. 15, ч. 2 ст. 50 Конституции РФ), публичность (см. *Публичность судопроизводства* ), равенство прав человека и гражданина перед законом и судом (ст. 19 Конституции РФ, ст. 14 УПК);

- охрана чести и достоинства личности (ст. 21 Конституции РФ);

- неприкосновенность личности, частной жизни, жилища (ст. 22–25 Конституции РФ, ст. 11 и 12 УПК);

- осуществление правосудия только судом (ст. 118 Конституции РФ, ст. 13 УПК);

- право на судебную защиту и обеспечение доступа к правосудию (ст. 46 Конституции РФ);

- независимость судей и подчинение их только закону (ст. 120 Конституции РФ, ст. 16 УПК);

- гласность процесса (ст. 123 Конституции РФ, ст. 18 УПК);

- язык, на котором ведется судопроизводство, и право граждан, не владеющих этим языком, выступать на родном языке и пользоваться услугами переводчика (см. *Язык судопроизводства* );

- обеспечение обвиняемому и подозреваемому права на защиту, на получение квалифицированной юридической помощи (ст. 48 Конституции РФ, ст. 19 УПК);

- презумпция невиновности (ст. 49 Конституции РФ);

- всесторонность, полнота и объективность исследования обстоятельств дела (ст. 20 УПК);

- осуществление правосудия на основе состязательности и равноправия сторон (ч. 3 ст. 128 Конституции РФ, ст. 245 УПК);

- непосредственность и устность процесса (ст. 240 УПК);

- оценка доказательств по внутреннему убеждению (ст. 71 УПК);

- право на обжалование действий и решений государственных органов и должностных лиц, участвующих в процессе (ст. 46 Конституции РФ).

Некоторые из названных принципов реализуются во всех стадиях процесса, другие – главным образом в судебном разбирательстве.

Основное содержание У.п. составляет деятельность органов расследования и суда, на которых возложена государственная обязанность осуществлять производство по уголовному делу.

Имея определяющее, решающее значение, деятельность названных органов не исчерпывает всего содержания У.п. В уголовно-процессуальных действиях, наряду с государственными органами и должностными лицами, на которых возложено осуществление производства по делу, участвуют и иные лица, так или иначе вовлеченные в сферу У.п.

Это прежде всего лица, защищающие свои или представляемые ими права и интересы:

- обвиняемый и его защитник, потерпевший и гражданский истец, гражданский

ответчик и их представители, а также иные участвующие в процессе лица;

– свидетель, эксперт, специалист, переводчик и др.

Совершая предусмотренные законом действия, указанные лица реализуют свои права и защищают свои или представляемые ими интересы, а также выполняют возложенные на них законом обязанности. У.п. – не односторонняя деятельность. В ходе этой деятельности между органами следствия, прокуратурой, судом и участвующими в процессе гражданами складываются правоотношения, которые регламентируются законом и в которых правам каждого соответствуют обязанности другого. Благодаря этому обеспечивается соблюдение предусмотренных законом прав всех участников процесса.

Характерная черта У.п. – строгая урегулированность его законом (см. *Уголовно-процессуальный закон*). Закон устанавливает не только права и обязанности участников У.п., но и порядок производства по делу в целом и отдельных процессуальных действий. Этот порядок принято называть процессуальной формой. Нарушение уголовно-процессуальной формы влечет недействительность ее результатов. Установленный законом порядок У.п. предусматривает прохождение дела по нескольким, последовательно сменяющим друг друга стадиям, каждая из которых отличается определенными процессуальными условиями, и в рамках ее выполняются определенные задачи. У.п. построен так, что каждая из стадий заканчивается итоговым процессуальным решением, а на каждой последующей проверяется законность производства и обоснованность выводов и решений, принятых в предыдущих стадиях.

К досудебным стадиям относятся:

а) стадия возбуждения уголовного дела, в которой орган дознания, следователь, прокурор при наличии законного повода устанавливают, имеются ли достаточные основания для начала производства по делу. Только после возбуждения уголовного дела возможно производство допросов, очных ставок, оброков и других следственных действий;

б) предварительное расследование, которое состоит в осуществлении под надзором прокурора деятельности органов дознания и предварительного следствия по собиранию, закреплению и исследованию доказательств для того, чтобы установить наличие или отсутствие преступления, лиц, его совершивших, характер и размеры причиненного преступлением ущерба и иные обстоятельства, имеющие значение для дела. Предварительное расследование заканчивается, при наличии предусмотренных законом оснований, прекращением дела или направлением его на рассмотрение суда. Для суда выводы органов расследования носят предварительный характер и должны быть проверены путем самостоятельного непосредственного исследования доказательств.

Производство в суде первой инстанции начинается с ознакомления судьи с поступившим делом. В этой стадии судья, не предвещая вопроса о виновности обвиняемого, проверяет, имеются ли фактические и юридические основания для рассмотрения дела в судебном заседании и при наличии таких оснований назначает судебное заседание, разрешает вопросы, связанные с подготовкой к рассмотрению дела. Если имеются законные препятствия к рассмотрению дела судом, судья вправе: вернуть дело для производства дополнительного расследования, приостановить производство по делу, направить его по подсудности или прекратить.

Судебное разбирательство является важнейшей стадией процесса. В ней суд рассматривает и разрешает дело по существу, решает вопрос о виновности или невиновности подсудимого, о применении или неприменении к нему наказания, а также ряд других правовых вопросов. Постановленный судом приговор или иной судебный акт может быть обжалован заинтересованными участниками процесса или опротестован прокурором в вышестоящий суд, который проверяет законность и обоснованность этого решения (см. *Кассация*).

После вступления судебного акта в законную силу (т. е. если он не обжалован и не опротестован в течение установленного законом срока либо жалоба или протест оставлены без удовлетворения вышестоящим судом) приговор или решение исполняются, причем суд



решает вопросы об обращении их к исполнению, а также вопросы, возникающие во время исполнения.

Кроме перечисленных У.п. известны еще две особые стадии: производство в порядке надзора (см. *Надзорное производство*) и возобновление уголовного дела по вновь открывшимся обстоятельствам. На этих этапах, при наличии предусмотренных законом обстоятельств, проверяется законность и обоснованность судебных решений, вступивших в законную силу.

Установленный законом порядок производства является единым и обязательным по всем делам, для всех судов, органов прокуратуры, предварительного следствия и дознания (ст. 1 УПК). Это, однако, не исключает определенной дифференциации процессуального порядка в зависимости от сложности дела, тяжести наказания, которое может быть назначено обвиняемому, и других обстоятельств. Действующий УПК предусматривает следующие особенности производства по отдельным категориям дел:

а) дела о перечисленных в законе менее тяжких преступлениях могут быть возбуждены не иначе как по жалобе потерпевшего, а некоторые из них в случае примирения его с обвиняемым подлежат прекращению. По этим последним делам предварительное расследование, как правило, не производится (см. *Частное обвинение*). Таким образом, не обязательно каждое дело проходит через все стадии процесса;

б) в зависимости от характера и тяжести преступления расследование производится в разных формах; дознания или предварительного следствия, либо досудебная подготовка материалов производится в так называемой протокольной форме (см. *Протокольная форма досудебной подготовки материалов*);

в) законом предусмотрена, с учетом характера дела и мнения обвиняемого, возможность рассмотрения уголовного дела различным составом суда:

- судьей единолично;
- судьей и 2 народными заседателями профессиональными судьями;
- судом присяжных (ст. 15 УПК);

г) установлены некоторые особенности судопроизводства по делам несовершеннолетних, а также

д) производства по делам о применении принудительных мер медицинского характера к лицам, совершившим общественно опасные деяния в состоянии невменяемости или заболевшим душевной болезнью после совершения преступления (разделы VII и VIII УПК).

*Корневский Ю.В.*

## Угон

УГОН – преступление, состоящее во временном завладении автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения. При У. не происходит изъятие имущества (транспортного средства) и обращение его в свою пользу или третьих лиц. Виновный, как правило, пользуется некоторое время автомобилем, а затем либо возвращает его на стоянку, либо оставляет в любом другом месте. Под иными транспортными средствами имеются в виду самоходные механические транспортные средства, оборудованные автономным двигателем, имеющим в соответствии с Правилами дорожного движения определенный рабочий объем двигателя и развивающие скорость не менее 40 км/ч. К ним можно отнести автобусы, трамваи, сельскохозяйственные, дорожные и иные автомашины. Поэтому не образует состав рассматриваемого преступления У. велосипеда.

В УК ответственность за У. предусмотрена ст. 166. Временное незаконное пользование иным чужим имуществом по действующему законодательству либо влечет гражданско-правовую ответственность, либо (в зависимости от конкретных обстоятельств дела) может быть квалифицировано по ст. 165 УК, устанавливающей ответственность за причинение имущественного ущерба собственнику или иному владельцу путем обмана или злоупотребления доверием.

Угоняемое транспортное средство должно быть всегда чужим, и виновный не должен обладать правом на его пользование или распоряжение. Поэтому нельзя рассматривать в качестве данного преступления использование транспортного средства в своих интересах лицом, являющимся водителем или родственником владельца или даже его близким знакомым, если ему ранее разрешалось пользоваться автомобилем без дополнительного согласия владельца. Не является преступлением временное незаконное завладение транспортным средством, совершенное в состоянии крайней необходимости (преследование преступника, доставление больного в медучреждение). У. считается оконченным преступлением с момента, когда транспортное средство было отведено с места стоянки независимо от способа передвижения: вручную, с помощью двигателя, буксировки. Попытка завести двигатель, открывание дверей должны рассматриваться соответственно как покушение или приготовление к совершению У. Перемещение автомобиля в пределах его стоянки с целью облегчить выезд или доступ к иным транспортным средствам не может рассматриваться как У.

В тех случаях, когда угонщик действует с намерением обратить автомобиль в свое постоянное пользование, содеянное должно квалифицироваться как хищение чужого имущества. Если намерение завладеть транспортным средством возникло уже после его У. и неправомерного пользования, то виновный совершил два преступления – У. и хищение. Если угонщик, двигаясь на угнанном автомобиле или ином транспортном средстве, нарушает правила дорожного движения, в результате чего по неосторожности причиняется тяжкий или средней тяжести вред здоровью других людей или крупный ущерб, то отвечает помимо У. и за данное преступление (ст. 264 УК)

Законодатель установил более строгое наказание за У., совершенный:

- неоднократно;
- группой лиц по предварительному сговору;
- с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применить такое насилие (ч. 2 ст. 166 УК);
- организованной группой либо с причинением крупного ущерба (ч. 3 ст. 166 УК);
- с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применить такое насилие.

Ответственность за У. наступает с 16 лет.

*Устинова Т.Д.*

## **Удержание**

**УДЕРЖАНИЕ** – право кредитора удерживать в обеспечение просроченного обязательства находящиеся у него по каким бы то ни было основаниям вещи должника до исполнения определенного обязательства (ст. 359–360 ГК РФ).

Право У. возникает у кредитора только с момента неисполнения должником в срок лежащих на нем обязательств. В случае наступления несостоятельности должника или в иных случаях, когда сроки исполнения обязательств истекают (наступают) досрочно, возможность реализации права У. сохраняется.

Предметом У. может быть только вещь. причем в узком (собственном) смысле этого слова. Нельзя удерживать право или деньги – можно удерживать только вещи (телесные предметы материального мира) либо ценные бумаги (в "нормальной" документарной форме).

Предмет У. не может быть определен индивидуально до момента начала реализации этого права. В отличие от залога, предмет которого индивидуализируется еще до возникновения залогового права (т. е. до передачи вещи залогодержателю), предмет права У. становится известен с определенной точностью только тогда, когда кредитор приступает к реализации этого права. Более того, если предмет залога по общему правилу не изменяется, то предмет У. может меняться кредитором по собственному усмотрению. Если на залог вещи необходимо согласие залогодателя, то реализация кредитором права У. согласия должника

не требует.

По общему правилу основанием У. вещи может быть только неисполнение должником обязательства по оплате этой вещи. Исключение составляет случай, когда и должник, и кредитор действуют "как предприниматели": здесь основанием У. любой вещи может быть неисполнение любого обязательства. Подобно тому, как предмет У. определяется усмотрением кредитора, его односторонним волеизъявлением определяется также и обязательство (одно или несколько), неисполнение которых повлечет применение права У.

Право У. - право обременяющего (сервитутного) типа, следующего за вещью везде, у кого бы таковая не находилась. Этим и объясняется норма п. 2 ст. 359 ГК РФ о возможности кредитора продолжать удерживать вещь даже после перехода на нее права собственности третьему лицу. Кредитор может предъявить всякому новому собственнику предмета У. все те требования, которые он мог бы предъявить должнику.

У. нельзя применить к ценностям, находящимся в банковских сейфах, ценностям, сданным на хранение в запечатанных конвертах (упаковках), а также случайно (без согласия должника, безосновательно) оказавшимся у кредитора. Из ценностей, хранящихся в банковских сейфах, банк может удерживать только те из них, о которых он осведомлен и за сохранность которых отвечает как профессиональный хранитель.

ГК РФ не требует в качестве условия реализации права У. соразмерность стоимости предмета У. и неисполненного в срок обязательства. Требования кредитора, удерживающего вещь, удовлетворяются в том же порядке, что и требования, обеспеченные залогом. Если кредитор попытается реализовать удерживаемую вещь, должник имеет право – при несоответствии стоимости вещи и размера обеспеченного ее У. обязательства – отказать кредитору в праве на обращение взыскания из стоимости удерживаемой вещи (п. 2 ст. 348 ГК РФ).

У. не может и не должно распространяться на ценности, полученные кредитором от должника в связи с представительством интересов последнего по доверенности или на основании договора поручения (ст. 182, 185, 970–978 ГК РФ). Связано это с тем, что представитель и поверенный действуют за счет, в интересах и от имени представляемого (доверителя). Производя же действия по У. полученных для представляемого (доверителя) ценностей, представитель (поверенный) вступает в противоречие с интересами представляемого (доверителя).

Лит.:

*Венедиктов А.В.* Право удержания и зачета в банковской практике/Вопросы торгового права и практики: Сб. статей. Л., 1926;

Право банка на реализацию обеспечения по описанным счетам и на удержание всех ценностей своего должника для погашения его долга//Право, 1899, № 5.

*Белов В.А.*

## **Удержания из заработной платы**

**УДЕРЖАНИЯ ИЗ ЗАРАБОТНОЙ ПЛАТЫ** – способ погашения обязательств работника перед государством, своим предприятием, другими лицами. Порядок У. из з.п. строго регламентирован и допускается только в предусмотренных законом случаях (ст. 124–126 КЗоТ и ст. 380–389 ГПК). К обязательным У. из з.п. следует в первую очередь отнести удержания подоходного налога и обязательных страховых платежей в Пенсионный фонд РФ. У. из з.п. для погашения обязательств перед третьими лицами производятся по исполнительным документам судебных органов, исполнительным надписям нотариусов, поручениям-обязательствам самого работника при покупке товаров в кредит и по другим документам. Исполнительные документы направляются на предприятие, где работает должник, а администрация предприятия обязана произвести соответствующие удержания и возратить исполнительные документы при увольнении должника либо после полного погашения его обязательств. У. из з.п. работников для погашения их обязательств перед предприятием, где они работают, производятся по распоряжению администрации в

следующих случаях:

- а) для возвращения аванса, выданного в счет заработной платы;
  - для возврата сумм, излишне выплаченных вследствие счетных ошибок (во всех прочих случаях излишне выплаченная зарплата не может быть взыскана);
  - для погашения неизрасходованного и своевременно не возвращенного аванса, выданного на служебную командировку или перевод в другую местность, на хозяйственные нужды, если работник не оспаривает основания и размера удержания.

В этих случаях администрация вправе сделать распоряжение об удержании не позднее месяца со дня окончания срока, установленного для возвращения аванса, погашения задолженности или со дня неправильно исчисленной выплаты;

- б) при увольнении работника до окончания того рабочего года, в счет которого он уже получил отпуск, за неотработанные дни отпуска. Удержание за эти дни не производится, если работник увольняется в связи с призывом в армию, переводом, отказом от продолжения работы в связи с изменением существенных условий труда, сокращением штата, несоответствием занимаемой должности, длительной нетрудоспособностью, а также при направлении на учебу и уходе на пенсию;

в) при возмещении ущерба, причиненного по вине работника предприятию в размере, не превышающем его среднего месячного заработка (см. *Материальная ответственность*). Удержания могут производиться также по собственному заявлению работника при добровольном возмещении им материального ущерба, причиненного предприятию (ст. 1181 КЗоТ).

При каждой выплате заработной платы общий размер всех удержаний не может превышать:

- а) при взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного здоровью, а также смертью кормильца, возмещении за ущерб, причиненный разбоем или хищением, и при взыскании по нескольким исполнительным документам – 50 %;
- б) по всем остальным видам взысканий – 20 %.

Эти ограничения не распространяются на случаи У. из з.п. при отбывании работником исправительных работ и при взыскании алиментов на несовершеннолетних детей. Удержание не может производиться:

- из сумм выходного пособия и компенсационных выплат;
- из премий, носящих единовременный характер;
- из пособий на детей, а также ритуальных пособий.

Положения законодательства РФ об У. из з.п. в полной мере соответствуют-требованиям Конвенции Международной организации труда № 95 "Об охране заработной платы".

*Бараташвили В.В.*

## Удостоверение

УДОСТОВЕРЕНИЕ – 1) выданный уполномоченным на то органом официальный документ, свидетельствующий личность предъявителя, его статус, права. В РФ единственным документом, удостоверяющим личность гражданина, является паспорт. Наряду с этим выдаются служебные и иные У., подтверждающие должностное положение или особый правовой статус владельца удостоверения (служебное удостоверение сотрудника милиции, ФСБ, депутата представительного органа, прокурорского работника, судьи). У. личности генералов, адмиралов, офицеров, прапорщиков, мичманов и других военнослужащих, состоящих на военной службе в Вооруженных Силах и Военно-Морском Флоте РФ заменяют им паспорт, одновременно являясь служебным У. Для солдат, матросов, сержантов и старшин срочной службы документом, удостоверяющим их личность, является военный билет. У. может свидетельствовать о предоставлении его владельцу прав, например на управление транспортным средством, льгот, освобождения от обязанностей. У.

изготавливаются в соответствующей форме, выдаются в установленном порядке и предъявляются владельцем в процессе выполнения служебных обязанностей для удостоверения личности владельца, подтверждения его служебного положения и правового статуса.

2) Официальный документ, выданный для подтверждения определенных фактов, имеющих правовое значение (например, сотрудник милиции, направленный в служебную командировку, по предъявлении командировочного удостоверения пользуется правом на размещение в гостинице). У. оформляются на бланках установленных образцов, подписываются уполномоченным должностным лицом и скрепляются печатью выдавшего их органа, учреждения или организации.

За небрежное отношение, умышленную порчу или утрату некоторых видов У. (паспорт, военный билет) установлена административная ответственность по ст. 179, 182, 192 КоАП. Подделка У. (изготовление полностью фиктивного, изменение части подлинного документа, подделка подписи, печати, замена фотографии владельца), предоставляющего право или освобождающего от обязанностей, в целях его использования либо сбыта влечет уголовную ответственность по ст. 326 УК.

*Колодкин Л.М.*

## Узуфрукт

УЗУФРУКТ (лат. *usufructus*) – в странах континентальной правовой системы устанавливаемое законом, договором Или завещанием право пользования имуществом, принадлежащим другому лицу, с присвоением пользователем (узуфруктуарием) приносимых вещью плодов, но под условием сохранения существа данной вещи (ст. 578–624 Французского гражданского кодекса; § 1030–1089 Германского гражданского уложения). Данный вид вещного права зародился еще в римском праве. У. может быть установлен пожизненно или на определенный период времени либо под условием, наступление которого прекращает У. Собственник, допустивший установление У., сохраняет на это время лишь «голое» право собственности., ограничивающееся правомочием контролировать пользователя. Пользователь имеет возможность эксплуатировать имущество на таких же началах, как и собственник, извлекая из него выгоды: получение естественных плодов (урожая, приплода и т. п.) и денежных доходов (процентов по займам, арендной платы и т. д.). Пользователь обязан сохранять данное имущество и эксплуатировать его по хозяйственному назначению, исключая порчу или обесценение. Исключением из правила о сохранности является случай, когда выплата доходов, например пожизненной ренты или пенсии, постепенно поглощает само имущество.

УКАЗ-нормативный правовой акт, предусматривающий общие правила поведения (нормы права), рассчитанные на многократное применение, издаваемый Президентом РФ. Индивидуальные У. касаются конкретных отношений, определенных лиц. Некоторые У. носят комплексный характер и включают как нормативные, так и оперативно-распорядительные индивидуальные предписания. У. носят властный характер и обязательны к исполнению на всей территории РФ. Они не должны противоречить Конституции РФ и ФЗ РФ.

Соотношение У. Президента РФ с правовыми актами ее субъектов устанавливается по аналогии с соотношением ФЗ РФ и законов субъектов РФ. Если правовые акты субъектов РФ, изданные по предметам ведения РФ и предметам совместного ведения РФ и ее субъектов, противоречат У. Президента РФ, то действуют У. В случае когда У. противоречат актам субъектов РФ, изданным по предметам их исключительного ведения, действуют акты субъектов РФ.

У. Президента РФ не подлежат утверждению ФС. Исключение составляют У. о введении военного положения и о введении чрезвычайного положения, требующие утверждения СФ (ст. 102 Конституции РФ). Ни ГД, ни СФ не вправе отменять и изменять У.

Президента РФ либо приостанавливать их действие.

Проверка соответствия нормативных У. Конституции РФ осуществляется Конституционным Судом РФ, который может в надлежащих случаях признать нормативный У. неконституционным.

В течение полутора лет после принятия Конституции РФ вне судебного контроля находились ненормативные У. Президента, не подпадавшие под действие ст. 125 Конституции РФ. Сейчас этот пробел в правовом регулировании частично заполнен благодаря ФКЗ РФ от 28 апреля 1995 г. № 1-ФКЗ "Об арбитражных судах в РФ", согласно которому ВАС рассматривает в первой инстанции дела о признании недействительными (полностью или частично) ненормативных указов Президента, не соответствующих закону и нарушающих права и законные интересы организаций и граждан.

Порядок вступления в силу У. Президента РФ установлен Указом Президента от 23 мая 1996 г. № 763. Нормативные У. вступают в силу на всей территории РФ одновременно по истечении 7 дней после их официального опубликования, за исключением случаев, когда самим актом установлен другой срок введения его в действие. Официальное опубликование У. Президента РФ осуществляется в информационном бюллетене "Собрание законодательства РФ" в разделе "Указы и распоряжения Президента", а также в "Российской газете".

Распад СССР и образование независимых государств обусловили изменение статуса У. как источника права. Так, Конституция Украины 1996 г. предусматривает издание У. президентом по части его полномочий в порядке контра-сигнатуры, а по другой части – единолично. Кроме того, президент Украины в течение 3 лет после вступления в силу Конституции имеет право издавать одобренные правительством и скрепленные подписью премьера У. по экономическим вопросам, не урегулированным законом, с одновременным представлением соответствующего акта на рассмотрение Верховной Рады. В Конституции Республики Казахстан 1995 г., с одной стороны, провозглашается приоритет закона, с другой – предусматривается возможность издания У., обладающих силой закона (ст. 45). Помимо этого предусматривается, что обе палаты парламента УЗ голосов своих депутатов по инициативе президента вправе делегировать ему законодательные полномочия на срок до 1 года (ст. 53 ч. IV).

Указная практика в других странах весьма разнообразна. Президент США на основе прецедентного права издает имеющие силу закона исполнительные приказы. Эти акты касаются главным образом деятельности правительства. Они не могут быть отменены Конгрессом, но их вправе аннулировать Верховный суд США. Однопорядковыми нормативными актами Президента США являются прокламации. Во Франции, Финляндии, Польше президенты издают подзаконные (административные) У. которые вступают в силу после их контрасигнации. Президент Индии имеет право законодательствовать путем издания У. в период, когда немедленное принятие парламентом закона по данному вопросу невозможно (ст. 123 Конституции). Свои У. президент издает только с согласия премьер-министра либо кабинета министров в целом. У. президента имеют временное действие. Они должны быть представлены на рассмотрение ближайшей сессии парламента, который вправе утвердить или отменить любой У. президента. Еще более ограниченную роль играют У. президентов в Германии, Австрии..

**Лит.:**

*Сахаров Н.А.* Институт президентства в современном мире. М., 1994.;

*Окуньков Л.А.* Президент РФ. Конституция и политическая практика. М., 1996;

*Лучин В.О.* "Указное право" в России. М., 1996.

*Лучин В.О.*

## **Укрывательство**

УКРЫВАТЕЛЬСТВО – преступление против правосудия, заключающееся в сокрытии

преступника, орудий, средств, следов преступления, а также предметов, добытых преступным путем. Конкретными видами У. могут быть следующие действия: предоставление преступнику убежища, изготовление для него поддельных документов, уничтожение орудий преступления, хранение похищенных предметов и т. п. Ст. 316 УК устанавливает ответственность только за заранее не обещанное укрывательство и только особо тяжких преступлений. Это означает, что перечисленные действия совершаются лицом уже после совершенного особо тяжкого преступления, т. е. такого деяния, за которое УК предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 10 лет (убийство, бандитизм и т. п.).

Ответственность за У. наступает с момента выполнения виновным действий (или бездействия), направленных на сокрытие преступления и преступника. У. следует отличать от соучастия в форме пособничества, при котором заранее, еще до совершения преступления, лицо обещает его исполнителю оказать определенную помощь в сокрытии следов преступления, орудий и т. п. Действия пособника квалифицируются по статье, предусматривающей совершение исполнителем преступления, и по статье о соучастии (ч. 5 ст. 33 УК). Содействие может выражаться и в форме приобретения или сбыта имущества, добытого заведомо для укрывателя преступным путем, например при бандитизме. Такие действия образуют самостоятельное преступление и подлежат квалификации по ст. 175 УК (приобретение или сбыт имущества, добытого преступным путем). У. - умышленное преступление. Субъект сознает, что совершает определенные действия, направленные на сокрытие следов преступления и самого преступника, и желает их осуществить. Мотивы такого поведения могут быть самыми различными. Но если сокрытие преступника совершается под принуждением со стороны последнего, с угрозой применить физическую расправу и лицо лишено возможности поступить иным образом, то оно должно быть освобождено от уголовной ответственности, поскольку его действия в силу ст. 40 УК, будучи совершенными вследствие принуждения, не являются преступлением.

Ответственность за У. наступает с 16 лет. В примечании к ст. 316 УК делается изъятие из общего правила: не подлежит уголовной ответственности за заранее не обещанное укрывательство супруг или близкий родственник лица, совершившего преступление. К близким родственникам относятся: родители, дети, усыновители и усыновленные, родные братья и родные сестры, дед, бабушка, внуки.

*Устинова Т.Д.*

## Ультиматум

УЛЬТИМАТУМ (лат. *ultimus* – самый последний) – акт дипломатический в форме дипломатической ноты или иного письменного документа, исходящего от высших органов государственной власти (чаще всего – правительства), в котором содержится формулируемое в категорическом тоне требование о совершении правительством государства-адресата определенных действий внешнеполитического либо внутривнутриполитического порядка, безоговорочном выполнении выдвигаемых в У. условий и т. д. Обычно в подобном акте указываются срок выполнения У. и последствия его непринятия, отклонения, причем эти последствия могут выражаться в применении мер политического, экономического, дипломатического или даже военного воздействия (бойкот, блокада, разрыв дипломатических отношений, эмбарго, использование вооруженных сил). Возможность использования У. как процедурной формы предусмотрена ст. 1 Гаагской конвенции "1907 г. об открытии военных действий, где говорится, что военные действия не должны начинаться без предварительного и недвусмысленного предупреждения либо в виде мотивированного объявления войны, либо в виде У. с условным объявлением таковой. С утверждением в международном праве в качестве одного из его основных начал неприменения силы и угрозы силой использование У. следует считать нелегитимной процедурной формой международных отношений.

## **Умысел**

УМЫСЕЛ – наиболее распространенная в законе и на практике форма вины. По своему содержанию умысел подразделяется на прямой и косвенный (ч. 1 ст. 25 УК).

Преступление признается совершенным с прямым умыслом, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желало их наступления (ч. 2 ст. 25 УК). Например, субъект на почве ревности стреляет сопернику в голову. Виновный осознает общественную опасность своих действий, предвидит возможность (либо неизбежность, если выстрел произведен в упор) наступления смерти потерпевшего и желает этого. Преступление признается совершенным с косвенным (эventуальным) умыслом, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, не желало, но сознательно допускало эти последствия, либо относилось к ним безразлично (ч. 3 ст. 25 УК). Так, во время разбойного нападения на магазин преступники связывают сторожа и затыкают ему в рот кляп, в результате чего он умирает от асфиксии. В данном случае для достижения цели ограбления магазина сознательно допускается возможность причинения смерти потерпевшему (косвенный умысел). Содержание умысла раскрывается в законе путем указания на признаки, характеризующие интеллектуальный и волевой моменты (элементы) обеих разновидностей данной формы вины.

Интеллектуальный момент и прямого и косвенного умысла, по существу, не отличается один от другого: его образует осознание общественно опасного характера своего действия или бездействия и предвидение его общественно опасного последствия.

Осознание характера своего деяния включает мысленное представление субъекта о таких объективных свойствах содеянного, как его направленность против тех или иных общественных отношений, содержание действия или бездействия, посредством которого осуществляется это деяние, а также иных фактических обстоятельств дела (способ, время, место, обстановка совершения преступления). При этом субъект понимает как фактическое содержание своего деяния, так и его социальное значение – общественно опасный характер содеянного. Предвидение общественно опасных последствий – это представление субъекта о том вреде, который может причинить его деяние общественным отношениям (характере последствий, степени и размере вреда, развитии, хотя бы в общих чертах, причинной связи между деянием и последствиями). Различие здесь состоит только в том, что при прямом умысле субъект предвидит как неизбежность наступления вредных последствий, так и возможность (вероятность) их наступления; при косвенном умысле лицо предвидит лишь возможность (вероятность) наступления последствий.

Основное различие между прямым и косвенным умыслом заключается в волевом моменте. При прямом умысле волевой момент позитивный – субъект желает наступления преступного результата (целенаправленно стремится к нему), тогда как при косвенном умысле волевой момент либо нейтральный – субъект безразлично относится к вредным последствиям своего деяния ("преступное безразличие"), либо даже отрицательный – субъект не желает наступления преступного результата, однако ради достижения другой желаемой цели мирится с ним, сознательно допускает его. Преступные последствия мыслятся виновным как возможный побочный результат его деятельности.

Кроме основных видов У., указанных в законе, теория уголовного права выделяет и другие его разновидности. По условиям формирования различают заранее обдуманый, внезапно возникший и аффектированный умысел, а в зависимости от степени предвидения субъектом последствий своих действий – определенный (конкретизированный) и неопределенный (неконкретизированный) умысел.

Заранее обдуманый умысел характеризуется тем, что виновный, придя к решению



совершить преступление, заранее (в течение более или менее продолжительного периода времени) обдумал все его существенные моменты, разработал план, предусмотрел те или иные детали (предумышленное преступление). Внезапно возникший умысел характеризуется тем, что виновный исполняет свое намерение совершить преступление немедленно или через незначительный промежуток времени, не обдумывая подробностей. Уголовное законодательство многих зарубежных стран придает большое значение делению умысла на заранее обдуманный и внезапно возникший. С наличием предумышленной преступной деятельности оно обычно связывает повышенную уголовную ответственность. Уголовное законодательство РФ не знает деления умысла на заранее обдуманный и внезапно возникший, хотя это не лишено практического смысла. Проявившееся и длительное время существовавшее намерение совершить преступление в некоторых случаях свидетельствует о большей общественной опасности.

Аффектированный У. возникает в состоянии сильного душевного волнения – физиологического аффекта. Данный вид У. противопоставляется У., возникшему в состоянии относительного спокойствия – хладнокровия. Однако аффектированный У. не всегда означает обязательное смягчение наказания.

Теория уголовного права знает также деление У. на определенный и неопределенный. Определенный (конкретизированный) У. характеризуется тем, что при нем виновный предвидит вполне определенные преступные последствия своего деяния. Определенный У. в свою очередь делят на простой и альтернативный. При простом определенном У. субъект намеревается причинить лишь один четко определенный преступный результат. Например, У. виновного направлен на причинение потерпевшему смерти, при этом другие преступные последствия мысленно исключаются. В случае ненаступления смерти содеянное рассматривается как покушение на убийство. При альтернативном определенном У. субъект сознает возможность причинения в результате своих действий (бездействия) несколько им предвиденных и индивидуально определенных преступных результатов и желает наступления любого из них.

Преступление, совершаемое с альтернативным У., следует квалифицировать в зависимости от фактически наступивших последствий. Неопределенный (неконкретизированный) У. характеризуется тем, что при нем виновный предвидит, что в результате его действий (бездействия) наступят преступные последствия, но не представляет их себе достаточно определенно. При этом виновный в некоторых случаях даже не задумывается над тем, какова будет тяжесть этих последствий. Например, нанося сильный удар дубинкой по голове, виновный предвидит, что в результате будет причинен вред здоровью потерпевшего, но не сознает размера этого вреда, степени его тяжести. В таких случаях он отвечает в зависимости от фактически наступивших последствий. В практике неопределенный У. встречается нередко, особенно по делам о преступлениях против жизни и здоровья.

*Побегайло Э.Ф.*

## **Унитарное государство/Унитаризм**

УНИТАРНОЕ ГОСУДАРСТВО/УНИТАРИЗМ (фр. *unitarism* от лат. *unitas* – единство) – одна из двух форм территориальной организации государства. Государство считается унитарным (слитным, простым), если большинство его частей не имеют статуса государственного образования. В составе унитарного государства могут находиться отдельные автономные образования, в том числе имеющие многие атрибуты собственной государственности (например наличие в составе унитарной Украины Республики Крым). Как правило, в унитарном государстве – только одна конституция, одно гражданство, одна система высших органов государственной власти. Составные части имеют статус единиц административно-территориального деления: они управляются на основе законов, принимаемых центральными органами, их территория может быть изменена простым

общегосударственным законом без согласия местных органов и местного населения.

Существуют две разновидности унитарных государств: децентрализованные и централизованные. К числу первых относятся такие государства, в которых региональные органы формируются независимо от центральных органов, поэтому юридически отношения между ними строятся на началах децентрализации (Великобритания, Новая Зеландия, Япония, Испания, Италия). Ко второму типу относятся унитарные государства, в которых подчинение региональных органов центру осуществляется при посредстве должностных лиц, назначаемых из центра (Нидерланды, Казахстан, Узбекистан).

## Унитарное предприятие

УНИТАРНОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ – по гражданскому законодательству РФ коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество. Имущество У.п. является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия. В форме У.п. создаются только государственные и муниципальные предприятия. Имущество У.п. находится соответственно в государственной или муниципальной собственности и принадлежит такому предприятию на праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления. Фирменное наименование У.п. должно содержать указание на собственника его имущества, например "федеральное государственное предприятие", "областное государственное предприятие", "муниципальное предприятие".

Устав – единственный учредительный документ такого юридического лица. Помимо сведений о размере и источниках формирования его уставного капитала в уставе У.п. обязательно должны содержаться сведения о предмете и целях его деятельности (абз. 2 п. 1 ст. 113 ГК РФ), поскольку У.п. – единственный вид коммерческих организаций, имеющих специальную (целевую), а не общую правоспособность (п. 1 ст. 49 ГК РФ). Органом управления У.п. является руководитель, который назначается собственником либо уполномоченным собственником органом и им подотчетен. У.п. отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом и не несет ответственности по обязательствам собственника его имущества. Правовое положение У.п. определяется ГК РФ и законом о государственных и муниципальных У.п. (см. также *Государственное предприятие, Казенное предприятие* ).

## Унификация

УНИФИКАЦИЯ – в современном праве, и особенно международном частном праве (МЧП), процесс выработки единообразных национально-правовых норм, регулирующих отношения, возникающие в сфере международного хозяйственного оборота. В нынешних условиях У. осуществляется преимущественно посредством заключения договоров международно-правового характера, хотя возможны и другие ее формы (например, воспроизведение во внутрисударственном праве положений или принципов, подходов и решений, содержащихся в рекомендательных по своей природе документах, разработанных на международном уровне, – типовых законах, единообразных регламентах, унифицированных правилах, правилах толкования и т. д.). У. материально-правовых и коллизионных гражданско-правовых норм на многостороннем уровне по существу началась с конца XIX в. и главным образом определялась деятельностью Гаагских конференций.

В 1893 г. состоялась первая сессия, на которой был принят ряд конвенций в области брачно-семейных отношений. Столетие Гаагской конференции было отмечено в 1993 г. и ознаменовалось заключением Конвенции о защите детей и сотрудничестве в области иностранного усыновления. В более позднее время процесс У. реализовывался в рамках других международных организаций и органов соответственно характеру, направлениям и сфере их деятельности:

– УНИДРУА (аббревиатура от фр. UNIDROIT) – Римский институт унификации частного права, административные союзы по охране литературной, художественной и промышленной собственности;

– ЮНСИТРАЛ – Комиссия ООН по праву международной торговли, ряд специализированных учреждений ООН;

– ЮНКТАД – Организация ООН по торговле и развитию;

– МОТ – Международная организация труда;

– ВОЗ – Всемирная организация здравоохранения;

– ВОИС – Всемирная организация интеллектуальной собственности;

– Международная морская организация, а также другие межгосударственные или международные неправительственные организации.

У, как метод регулирования МЧП дополняет его традиционный метод – коллизионно-правовой, являясь в некоторых областях если не главенствующим, то весьма значимым в том, что касается целей регулирования – наибольшей простоты и эффективности, а следовательно, и устранения негативных явлений, связанных с действием коллизионных норм. В силу этого У. гражданского права в МЧП, опосредуемая нормами прямого действия, справедливо считается более совершенным методом регулирования.

Наиболее значительными результатами процесса У. последних десятилетий выступают межгосударственные соглашения в области международной торговли: Венская конвенция о договорах международной купли-продажи 1980 г., Протокол об изменении Конвенции об исковой давности в международной купле-продаже товаров 1980 г., Конвенция ЮНСИТРАЛ о представительстве в международной купле-продаже 1983 г., Гагская конвенция о праве, применимом к договорам международной купли-продажи их товаров от 22 декабря 1986 г., Конвенции УНИДРУА о международном финансовом лизинге и международных факторных операциях, подписанные 26 мая 1988 г. в Оттаве, Конвенция ООН о международных простых и международных переводных векселях 1988 г. и др.

*Ануфриева Л.П.*

## **Унифицированные правила**

УНИФИЦИРОВАННЫЕ ПРАВИЛА – широко известны в практике международных экономических, прежде всего торговых или связанных с международной торговлей, отношений. Получившие наибольшее распространение У.п. разработаны неправительственной международной организацией – Международной торговой палатой (МТП). К ним относятся Унифицированные правила: по инкассо 1995 г., по обычаям и документарным аккредитивам 1993 г., вступившие в силу с 1 января 1994 г., для межбанковского рамбурсирования по документарным аккредитивам 1996 г., по договорным гарантиям 1978 г. Применение У.п. является факультативным. Они действуют только в том случае, если стороны по международной сделке согласятся на подчинение конкретным У.п. В то же время ссылки в гражданско-правовом договоре на применение рассматриваемых У.п. не могут отменить действие императивных норм национального права соответствующего государства, подлежащего применению к существу основного обязательства.

*Ануфриева Л.П.*

## **Уничтожение товаров**

УНИЧТОЖЕНИЕ ТОВАРОВ – согласно ст. 102 ТК таможенный режим, при котором иностранные товары уничтожаются под таможенным контролем, включая приведение их в состояние, непригодное для использования, без взимания таможенных пошлин и налогов, а также без применения к товарам мер экономической политики.

Во внешнеторговой практике У.т. используется достаточно часто. Во многих случаях импортер выбирает этот режим, когда его товар после перемещения через государственную

границу утратил свое качество или у него истек срок хранения. В ст. 102 ТК предусмотрено правило, в соответствии с которым У.т. допускается с разрешения таможенного органа РФ, представляемого в порядке, определенном ГТК. Такой режим не предоставляется, если У.т. может причинить существенный вред окружающей природной среде. Кроме того, ГТК предоставлено право устанавливать иные случаи, когда У.т. запрещено (ч. 2 ст. 102 ТК). У.т. в соответствии со ст. 103 ТК производится заинтересованным лицом за собственный счет. Ст. 104 ТК устанавливает, что отходы, образовавшиеся в результате У.т., должны быть помещены под соответствующий таможенный режим как иностранные товары; находящиеся под таможенным контролем.

Под таможенный режим уничтожения могут помещаться:

а) ввозимые иностранные товары и транспортные средства, практически пересекающие таможенную границу РФ;

б) иностранные товары и транспортные средства, ввезенные на таможенную территорию РФ и помещенные под таможенный режим транзита, таможенного склада, магазина беспошлинной торговли, переработки на таможенной территории, переработки под таможенным контролем, временного ввоза, свободной таможенной зоны, свободного склада, реэкспорта, а также условно выпущенные товары и транспортные средства.

Не допускаются под таможенный режим уничтожения:

а) товары и транспортные средства, запрещенные к ввозу в РФ;

б) предметы художественного, исторического, археологического достояния народов РФ и зарубежных стран;

в) животные и растения, виды которых находятся под угрозой исчезновения, их части и дериваты;

г) товары и транспортные средства, принятые таможенными органами в качестве предмета залога;

д) товары и транспортные средства, на которые наложен арест, и др.

В случае возможности помещения товаров или транспортных средств под таможенный режим отказа в пользу государства таможенный орган обязан предложить декларанту воспользоваться этим режимом.

Товары и транспортные средства, помещенные под таможенный режим уничтожения, декларируются путем представления таможенному органу соответствующей грузовой таможенной декларации и заявлений лиц, перемещающих товары и являющихся перевозчиками. Одновременно представляются товаросопроводительные документы (накладные, коносаменты, счета-фактуры и др.). Относительно фактического У.т. и транспортных средств составляется акт, подписываемый уполномоченным представителем лица, перемещающего товары, либо перевозчиком, иными лицами, присутствовавшими при У.т. или транспортных средств, а также должностным лицом таможенного органа.

Специфика правового режима У.т. заключается в особом порядке таможенного оформления остатков (отходов), образовавшихся после уничтожения. Все указанные отходы подлежат таможенному оформлению в качестве иностранных товаров, ввезенных на территорию РФ. В таком состоянии отходы могут быть захоронены или помещены на склад временного хранения. Несоблюдение порядка У.т. согласно ст. 272 ТК влечет наложение штрафа в размере до 10 МРОТ либо от 10 до 100 % стоимости товаров, подлежащих уничтожению.

Лит.: Козырин А. Таможенный режим отказа в пользу государства и уничтожения товара//Хозяйство и право, 1995, № 7. С. 121–128.

Анисимов Л.Н.

## **Уполномоченные банки (УБ)**

УПОЛНОМОЧЕННЫЕ БАНКИ (УБ) – 1) с точки зрения валютного законодательства – кредитные организации, имеющие лицензию на осуществление валютных операций и

являющиеся агентами валютного контроля. Статус УБ как агентов валютного контроля установлен п. 11 ст. 1 Закона РФ от 9 октября 1992 г. № 3615-1 "О валютном регулировании и валютном контроле". УБ – банки и иные кредитные учреждения, получившие лицензии ЦБ на проведение валютных операций. В соответствии с п. 4 ст. 11 указанного Закона УБ признаются агентами валютного контроля, подотчетными ЦБ. Таким образом, статус УБ имеет двойную природу: права, которые предоставляются им в связи с получением лицензии на осуществление валютных операций, взаимосвязаны здесь с обязанностями агента валютного контроля.

Полномочия УБ как агентов валютного контроля сосредоточены в основном в контроле за проведением резидентами валютных операций, в частности контроле за экспортно-импортными операциями; зачислением валютной выручки на транзитные и текущие валютные счета в УБ и т. д.

2) УБ с точки зрения бюджетного законодательства – кредитные организации, в которых открыты счета бюджетов соответствующих уровней и (или) осуществляющие по поручению органов государственной власти либо местного самоуправления банковские операции со средствами бюджета.

Основы правового статуса УБ установлены ФЗ РФ от 3 февраля 1996 г. № 17-ФЗ "О банках и банковской деятельности"; кредитная организация по специально заключаемому на конкурсной основе договору может выполнять отдельные поручения Правительства РФ, органов исполнительной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления, осуществлять операции со средствами федерального бюджета, бюджетов субъектов РФ и местных бюджетов и расчеты с ними, обеспечивать целевое использование бюджетных средств, выделяемых для осуществления федеральных и региональных программ. Соответствующий договор должен содержать взаимные обязательства сторон и предусматривать их ответственность, условия и формы контроля за использованием бюджетных средств.

Договоры должны заключаться на конкурсной основе. Правила заключения договора установлены ст. 447–449 ГК РФ. В то же время ЦБ без взимания комиссионного вознаграждения осуществляет операции с федеральным бюджетом и государственными внебюджетными фондами, с бюджетами субъектов РФ и местными бюджетами, а также операции по обслуживанию государственного долга и операции с золотовалютными резервами РФ. Кроме того, операции со средствами федерального бюджета осуществляет Федеральное казначейство.

*Гузнов А.Г.*

## **Уполномоченный по правам человека**

УПОЛНОМОЧЕННЫЙ ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА – должностное лицо, призванное осуществлять контроль за соблюдением прав и свобод человека в деятельности государственных органов, органов местного самоуправления и должностных лиц и назначаемое ГД. У. по п.ч. – российский аналог омбудсмана. Правовая основа института У. по п.ч. была заложена Декларацией прав и свобод человека и гражданина РФ от 22 ноября 1991 г., которая провозгласила, что Парламентский уполномоченный по правам человека назначается ВС РСФСР сроком на 5 лет, подотчетен ему и обладает такой же неприкосновенностью, что и народный депутат РСФСР. Однако на конституционном уровне институт омбудсмана был закреплен в ст. 103 Конституции РФ. Первым У. по п.ч. в 1994 г. был избран С.А. Ковалев, деятельность которого в этом качестве вскоре была прекращена самой ГД под предлогом отсутствия соответствующего закона. ФКЗ РФ № 1-ФЗ "Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации" был принят 12 февраля 1997 г.

У. по п.ч. рассматривает жалобы граждан РФ и находящихся на территории РФ иностранных граждан и лиц без гражданства на решения или действия (бездействие)

государственных органов, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных служащих, если ранее заявитель обжаловал эти решения или действия (бездействие) в судебном либо административном порядке, но не согласен с решениями, принятыми по его жалобе. У. по п.ч. не рассматривает жалобы на решения ФС и законодательных (представительных) органов государственной власти субъектов РФ.

Жалоба должна быть подана не позднее истечения года со дня нарушения прав и свобод заявителя или с того дня, когда ему стало известно об их нарушении. Жалоба должна содержать фамилию, имя, отчество и адрес заявителя, изложение существа решений или действий (бездействия), нарушивших или нарушающих, по мнению заявителя, его права и свободы, а также сопровождаться копиями решений, принятых по его жалобе.

Жалобы лиц, находящихся в местах принудительного содержания, просмотру администрацией не подлежат и в течение 24 ч направляются У. по п.ч.

Получив жалобу, У. по п.ч. имеет право: принять жалобу к рассмотрению:

– разъяснить заявителю средства, которые тот вправе использовать для защиты своих прав и свобод;

– передать жалобу государственному органу, органу местного самоуправления или должностному лицу, к компетенции которых относится разрешение жалобы по существу;

– отказать в принятии жалобы.

О принятом решении У. по п.ч. в 10-дневный срок уведомляет заявителя. В случае начала рассмотрения жалобы У. по п.ч. информирует также орган или должностное лицо, решения или действия (бездействие) которых обжалуются. Отказ в принятии жалобы к рассмотрению должен быть мотивирован и обжалованию не подлежит.

При наличии информации о массовых или грубых нарушениях прав и свобод граждан либо в случаях, имеющих особое общественное значение или связанных с необходимостью защиты интересов лиц, не способных самостоятельно использовать правовые средства защиты, У. по п.ч. вправе принять по собственной инициативе соответствующие меры в пределах своей компетенции.

О результатах рассмотрения жалобы У. по п.ч. обязан известить заявителя. В случае нарушения прав заявителя он направляет соответствующему органу (должностному лицу) заключение, содержащее рекомендации относительно возможных и необходимых мер восстановления указанных прав и свобод.

По результатам рассмотрения жалобы, У. по п.ч. вправе:

а) обратиться в суд с заявлением в защиту прав и свобод, нарушенных решениями или действиями (бездействием) государственного органа, органа местного самоуправления или должностного лица, а также лично либо через своего представителя участвовать в процессе в установленных законом формах;

б) обратиться в компетентные государственные органы с ходатайством о возбуждении дисциплинарного или административного производства либо уголовного дела в отношении должностного лица, в решениях или действиях (бездействии) которого усматриваются нарушения прав и свобод человека и гражданина;

в) обратиться в суд или прокуратуру с ходатайством о проверке вступившего в законную силу решения, приговора суда, определения или постановления суда либо постановления судьи;

г) изложить свои доводы должностному лицу, которое вправе вносить протесты, а также присутствовать при судебном рассмотрении дела в порядке надзора;

д) обратиться в КС с жалобой на нарушение конституционных прав и свобод граждан законом, примененным или подлежащим применению в конкретном деле.

Периодическое печатное издание, одним из учредителей (соучредителей) которого являются государственные или муниципальные органы, органы местного самоуправления, государственные предприятия, учреждения и организации либо которое финансируется полностью или частично за счет средств федерального бюджета или бюджета субъекта РФ, не вправе отказать в публикации заключений и иных документов У. по п.ч.

По результатам изучения и анализа информации о нарушении прав и свобод граждан, обобщения итогов рассмотрения жалоб У. по п.ч. может:

– направлять государственным органам, органам местного самоуправления и должностным лицам свои замечания и предложения общего характера, относящиеся к обеспечению прав и свобод граждан, совершенствованию административных процедур;

– обращаться к субъектам права законодательной инициативы с предложениями изменить или дополнить ФЗ и законодательство субъектов РФ либо о восполнении пробелов, если У. по п.ч. полагает, что решения или действия (бездействие), нарушающие права и свободы граждан, совершаются на основании и во исполнение такого законодательства либо в силу существующих пробелов в нем.

В случае грубого или массового нарушения прав и свобод граждан У. по п.ч. вправе выступить с докладом на очередном заседании ГД. У. по п.ч. вправе обратиться в ГД с предложением о создании парламентской комиссии по расследованию фактов нарушения прав и свобод граждан и о проведении парламентских слушаний, а также непосредственно либо через своего представителя участвовать в работе указанной комиссии и проводимых слушаниях.

По окончании календарного года У. по п.ч. направляет доклад о своей деятельности Президенту РФ и ГД, Правительству РФ, КС, ВС, ВАС и Генеральному прокурору РФ. По отдельным вопросам соблюдения прав и свобод граждан в РФ У. по п.ч. может направлять в ГД специальные доклады. Ежегодные доклады У. по п.ч. подлежат обязательному официальному опубликованию в "Российской газете"; специальные доклады могут быть опубликованы по решению У. по п.ч. в "Российской газете" и в других изданиях.

Государственный орган, орган местного самоуправления или должностное лицо, получившие заключение У. по п.ч., содержащее его рекомендации, обязаны в месячный срок рассмотреть их и о принятых мерах в письменной форме сообщить У. по п.ч. Деятельность У. по п.ч. не отменяет и не влечет пересмотра компетенции государственных органов, обеспечивающих восстановление и защиту нарушенных прав и свобод. Законом устанавливается возможность учреждения У. по п.ч. в субъектах РФ. Ряд краев и областей РФ уже приняли законы об У. по п.ч. Служба У. по п.ч. не нарушает компетенционного равновесия и выступает дополнительным (субсидиарным) средством правовой защиты по отношению к сложившимся элементам правозащитного механизма. Он действует в пределах своей компетенции и не вмешивается в процесс осуществления полномочий другими органами.

КоАП установлена ответственность административная за воспрепятствование деятельности У. по п.ч. РФ.

**Лит.:**

*Бойцова В.В.* Служба защиты прав человека: мировой опыт. М., 1996;

*Бойцова В.В., Бойцова Л.В.* Комментарий к Федеральному конституционному закону "Об Уполномоченном по правам человека РФ". М., 1997;

*Кикоть В.А.* О необходимости введения должности народного правозащитника//Конституционный вестник, 1991, № 8;

*Хаманева Н.Ю.* Специфика правового статуса Уполномоченного по правам человека в РФ и проблемы законодательного регулирования его деятельности//Государство и право, 1997, № 9;

Конституционное (государственное) право зарубежных стран /Под ред. проф. *Б.А. Страшуна* . М., 1997;

Конституции зарубежных государств: Учебн. пособ. Сост. д.ю.н., проф. *В.В. Маклаков* . М., 1996.

*Бойцова В.В., Бойцова Л.В.*

## **Упущенная выгода**

см. *Возмещение убытков* .

## **Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания**

см. *Освобождение от отбывания наказания* .

## Условное осуждение

УСЛОВНОЕ ОСУЖДЕНИЕ – мера уголовно-правового воздействия, заключающаяся в неприменении назначенного судом наказания, если в испытательный срок осужденный своим поведением докажет, что исправился (ст. 73 и 74 УК). По УК РСФСР У.о. применялось только при назначении судом двух видов наказания: лишения свободы и исправительных работ. УК расширил этот перечень, включив в него также ограничение по военной службе, ограничение свободы, содержание в дисциплинарной воинской части. Если назначив один из перечисленных видов наказания, суд придет к выводу о возможности исправления осужденного без отбывания наказания, он постановляет считать назначенное наказание условным.

При назначении У.о. суд учитывает характер и степень общественной опасности совершенного преступления, личность виновного, в том числе смягчающие и отягчающие обстоятельства. Закон не устанавливает ограничений ни по кругу преступлений, ни по кругу лиц, к которым возможно применить У.о. Однако характер преступления в сочетании с данными о личности виновного и иными обстоятельствами дела должны свидетельствовать о возможности исправиться, не отбывая наказания.

Первое и основное условие У. о; заключается в том, что осужденный в течение установленного судом испытательного срока должен доказать свое исправление. Длительность испытательного срока, его пределы зависят от вида наказания, назначенного судом. В случае назначения лишения свободы на срок до 1 года или более мягкого вида наказания испытательный срок должен быть установлен длительностью не менее 6 месяцев и не более 3 лет, а в случае назначения лишения свободы на срок свыше 1 года – не менее 6 месяцев и не более 5 лет. При У.о. могут быть назначены дополнительные виды наказаний, кроме конфискации имущества.

Вторым условием является то, что суд может возложить на осужденного исполнение определенных обязанностей:

- а) не менять постоянного места жительства, работы, учебы без уведомления специализированного государственного органа;
- б) не посещать определенные места;
- в) пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания, осуществлять материальную поддержку семьи;
- г) других обязанностей, способствующих исправлению (например, возместить причиненный преступлением имущественный ущерб или устранить иной вред, устроиться на работу, возобновить учебу).

Контроль за поведением условно осужденных осуществляется уполномоченным на то специализированным государственным органом, а в отношении военнослужащих – командованием воинских частей и учреждений. По представлению этих органов в течение испытательного срока суд может отменить полностью или частично установленные обязанности либо дополнить их. По истечении испытательного срока судимость погашается при условии, что осужденный выполнил все предписания суда (п. «а» ч. 3 ст. 86 УК). Если он своим поведением доказал исправление еще до истечения испытательного срока, суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, может досрочно постановить об отмене условного осуждения и о снятии судимости. При этом отмена У.о. может иметь место лишь по истечении не менее половины испытательного срока (ч. 1 ст. 74 УК).

Если условно осужденный уклонился от исполнения возложенных на него судом обязанностей или совершил нарушение общественного порядка, за которое на него было возложено административное взыскание, суд по представлению контролирующего органа может продлить испытательный срок, но не более чем на 1 год. В случае систематического



или злостного неисполнения возложенных судом обязанностей (и только этих обязанностей) суд по представлению контролирующего органа может постановить об отмене условного осуждения и реальном исполнении наказания, назначенного приговором суда.

Если в период испытательного срока условно осужденный совершит преступление по неосторожности или умышленное преступление, но небольшой тяжести, суд может отменить У.о. либо сохранить его, учитывая характер и тяжесть содеянного и данные о личности осужденного. Отмена У.о. влечет за собой назначение наказания по совокупности приговоров. Сохранение У.о. ведет к самостоятельному исполнению У.о. и наказания, назначенного по приговору суда за преступление, совершенное в период испытательного срока.

Если же условно осужденный совершил умышленное преступление средней тяжести, умышленное тяжкое или особо тяжкое преступление, суд отменяет У.о. и назначает ему наказание по совокупности приговоров(ст. 70 УК).

*Минская В.С.*

## **Устав**

УСТАВ – в правовой терминологии РФ понятие, означающее основополагающий нормативный акт, которым определяется:

а) правовой статус государственного (область, край и другие виды субъектов РФ) либо муниципального (район, город, муниципальный округ) образования;

б) правовой статус международной организации (например, Устав ООН, Устав СНГ, Устав Союза России и Беларуси) – в этом случае У. является формой или составной частью международного договора;

в) правовой статус конкретных юридических лиц (унитарных предприятий, хозяйственных обществ и товариществ, общественных и религиозных организаций, профсоюзов и т. д.) – в этом случае У. выступает как учредительный документ;

г) организация определенной сферы деятельности Вооруженных сил (воинские уставы). Профессиональная деятельность консулов регулируется Консульским уставом СССР 1975 г. Названия У. в отечественной законодательной практике также носят некоторые кодифицированные акты, утвержденные правительством: УАТ, УВВТ, ТУЖД (обобщенно именуемые транспортными У.).

В юридической литературе РФ широко используется такой иноязычный синоним понятия У. как «статут» (например, когда идет речь о статутах автономных областей в Испании или статуте Международного суда ООН) (см. также *Устав субъекта РФ, Учредительные документы юридического лица* ).

## **Устав ООН**

УСТАВ ООН – многостороннее международное соглашение, разработанное ведущими державами антигитлеровской коалиции (СССР, США, Великобританией, Францией и Китаем) в годы второй мировой войны и единогласно принятое представителями 50 стран на Конференции в Сан-Франциско 25 июня 1945 г. После ратификации большинством подписавших его государств, в том числе и 5 постоянными членами Совета Безопасности, 24 октября 1945 г. У. ООН вступил в силу. Эта дата ежегодно отмечается как День ООН.

У. ООН состоит из преамбулы, 19 глав, 111 статей и Статута Международного суда ООН. В нем сформулированы основные принципы деятельности ООН:

– суверенное равенство всех его членов;  
– единогласие великих держав – постоянных членов Совета Безопасности (СБ) ООН (право вето);

– добросовестное выполнение всеми членами принятых на себя обязательств; мирное разрешение международных споров;

– отказ членом ООН от применения в международных отношениях угрозы силы против территориальной неприкосновенности или политической независимости любого государства;

- оказание помощи ООН в действиях по применению принудительных мер к агрессору;
- невмешательство ООН во внутренние дела государств.

У. ООН регулирует:

- порядок приема и членства в ООН;
- структуру и компетенцию главных органов (Генеральной Ассамблеи, СБ, Экономического и Социального совета, Совета по опеке, Международного суда и Секретариата);
- права на создание вспомогательных органов, которые окажутся необходимыми (ст. 7);
- мирное разрешение международных споров;
- действия Объединенных Наций в случаях угрозы миру, нарушений мира и актов агрессии, правовой статус региональных международных организаций и соглашений и другие вопросы деятельности ООН.

Ст. 103 У. ООН определяет его высшую юридическую силу. "В том случае, – записано в ней, – когда обязательства членом Организации по настоящему Уставу окажутся в противоречии с их обязательствами по какому-либо другому международному соглашению, преимущественную силу имеют обязательства по настоящему Уставу". В целях контроля все члены ООН должны регистрировать в Секретариате все свои международные договоры, заключенные после вступления в ООН.

У. ООН отличается своей стабильностью. Его нормы почти не менялись за более чем полувековую историю. Поэтому в нем есть и устаревшие нормы о вражеских государствах (ст. 107), об исчерпавшем свои функции Совете по опеке и др. У. ООН предусматривает возможность внесения поправок и других изменений. При этом поправки вступают в силу после принятия 2/3, голосов членом Генеральной Ассамблеи и ратификации 2/3, голосовавших государств, включая всех постоянных членом СБ. До настоящего времени были внесены поправки только к четырем пунктам У. В основном они касались расширения состава СБ и Экономического и социального совета.

В целях пересмотра У. ООН может быть созвана Генеральная конференция членом ООН в сроки и в месте, которые должны быть определены 2/3, голосов членом Генеральной Ассамблеи и голосами любых 9 членом СБ. В таком случае любое изменение У. ООН, рекомендованное 2/3, голосов участников Конференции, вступит в силу по ратификации 2/3 членом ООН, включая всех постоянных членом СБ.

*Панов В.П.*

## **Устав субъекта РФ**

УСТАВ СУБЪЕКТА РФ – основной региональный государственно-правовой акт, принимаемый в соответствии с Конституцией РФ самостоятельно субъектом РФ и устанавливающий его экономические и финансовые основы, систему органов власти и управления, административно-территориальное устройство, организацию местного самоуправления, а также ряд других вопросов, отнесенных Конституцией РФ и Федеративным договором к ведению данного вида субъектов РФ. У.с. РФ должен соответствовать Конституции РФ.

Согласно ст. 66 Конституции РФ свой устав могут принимать все виды субъектов РФ (края, области, автономные округа, автономная область, города федерального значения), кроме республик составе РФ, за которыми сохранено принятие собственной конституции. По общему правилу У.с. РФ принимается законодательным органом данного субъекта РФ. При этом законодательная процедура может быть как общей, так и специальной: в некоторых субъектах РФ были приняты законы о порядке принятия и вступления в силу

Устава. В любом случае такая процедура не требует утверждения принятого Устава со стороны каких-либо федеральных органов власти.

## **Уставный капитал**

**УСТАВНЫЙ КАПИТАЛ** – имущество, минимально необходимое для организации и деятельности хозяйственного общества, формируемое за счет вкладов учредителей (участников) общества и служащее гарантии интересов его кредиторов. Аналогом понятия "У.к." для хозяйственных товариществ является понятие "складочный капитал", для государственных и муниципальных предприятий – "уставный фонд". Минимальный размер У.к. открытого АО, юридического лица с участием иностранных инвестиций (совместного предприятия независимо от его организационно-правовой формы), не должен быть менее суммы, равной 1 тыс. МРОТ на дату регистрации общества. Минимальный У.к. закрытых АО, ООО и ОДО должен составлять не менее 100 МРОТ на дату регистрации. Освобождение участников хозяйственных обществ от обязанности внесения вклада в У.к., в том числе путем зачета требований к обществу, не допускается. У.к. хозяйственного общества должен быть на момент его регистрации оплачен не менее чем наполовину. Оставшаяся часть подлежит оплате в течение первого года деятельности общества.

При нарушении этой обязанности общество должно либо объявить об уменьшении своего У.к. и зарегистрировать его уменьшение в установленном порядке, либо прекратить свою деятельность путем ликвидации. Если по окончании второго или каждого последующего финансового года стоимость чистых активов общества окажется меньше У.к., общество обязано объявить об уменьшении своего У.к. и зарегистрировать это в установленном порядке. Если стоимость активов общества становится меньше определенного законом У.к., общество подлежит ликвидации.

Уменьшение У.к. допускается после уведомления всех его кредиторов. Последние в этом случае вправе потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств и возмещения им убытков. Увеличение У.к. общества допускается после внесения всеми его участниками вкладов в полном объеме. Решения об изменении У.к. принимаются высшим органом управления хозяйственного общества, что отражается в уставе общества.

*Белов В.А.*

## **Уставный суд**

**УСТАВНЫЙ СУД** – специальный суд субъекта РФ, осуществляющий судебную власть путем рассмотрения и проверки нормативных актов органов государственной власти соответствующего субъекта РФ, местного самоуправления, распоряжений и постановлений главы администрации (губернатора) и регионального законодательного (представительного) органа на предмет их соответствия Уставу и законам субъекта РФ; официальное толкование Устава субъекта РФ. У.с. представляет собой аналог Конституционного Суда РФ и КС республик в составе РФ.

Согласно ст. 4 ФКЗ РФ от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" У.с., являясь судами субъектов РФ, входят в общую судебную систему РФ.

Создание У.с. предусмотрено уставами лишь немногих субъектов РФ: Воронежской, Кемеровской, Пермской, Свердловской, Томской, Челябинской областей, Краснодарского, Красноярского краев, города Санкт-Петербурга, причем некоторые уставы допускают лишь саму возможность создания У.с. В Новосибирской области и Алтайском крае предусмотрено создание Уставной судебной палаты. В Иркутской области действует Уставная палата, решения которой имеют консультативное значение.

Согласно законодательству субъектов РФ У.с. формируются при участии

законодательного органа и главы администрации субъекта РФ. Устав Кемеровской области предусматривает, что У.с. является постоянно действующим органом, состоящим из 6 судей, назначаемых на паритетных началах областным Советом и Губернатором области сроком на 5 лет. По Уставу Челябинской и Свердловской областей судьи У.с. области назначаются на данную должность законодательным (представительным) органом области по представлению главы администрации (губернатора) области.

К кандидатам на должность судей У.с. предъявляются требования наличия гражданства РФ, достижения определенного возраста (35 лет – в Кемеровской и Новосибирской, 30 лет – в Свердловской и Челябинской областях), наличие стажа работы по юридической специальности (не менее 10 лет в Свердловской области, 5 лет в Кемеровской области), соответствующей юридической квалификации и моральных качеств. В Уставе Кемеровской области установлен ценз оседлости (проживание на территории области не менее 5 лет).

Решения, принятые в пределах компетенции У.с., обязательны для исполнения всеми на территории субъекта РФ, являются окончательными, обжалованию не подлежат.

*Додонов В.Н.*

## **Устность судебного разбирательства**

УСТНОСТЬ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА – один из основных принципов судопроизводства в РФ. В отличие от некоторых других стадий процесса, в которых решения принимаются главным образом на основе письменных материалов дела, судебное разбирательство проводится в устной форме (ст. 146 ГПК, ст. 240 УПК). Подсудимые, потерпевшие, свидетели дают показания устно; эксперты оглашают свои заключения и устно отвечают на вопросы; должны быть оглашены письменные документы. Суд выслушивает устные выступления участников судебных прений и любые заявления участников процесса. У.с.р. неразрывно связана с такими принципами судопроизводства, как непосредственность и состязательность. Она дает возможность непосредственно воспринимать доказательства как для судей, так и для участников процесса, поскольку они слышат все заявления, объяснения, показания, могут принять участие в их исследовании и высказать свое мнение. У.с.р. делает все происходящее в судебном заседании понятным для присутствующих, обеспечивая общественное воздействие процесса.

*Корневский Ю.В.*

## **Устные сделки**

см. *Сделки* .

## **Уступка требования (цессия)**

УСТУПКА ТРЕБОВАНИЯ (цессия) – гражданско-правовая сделка, в результате которой право (требование), принадлежащее кредитору на основании обязательства, переходит к другому лицу. В результате У.т. происходит перемена лиц в обязательстве: место выбывающего кредитора занимает его правопреемник. Кредитор, уступающий свое право, называется цедентом, его правопреемник – цессионарием. Договор цессии является односторонним, на его основании возникает сингулярное (частичное) правопреемство.

Общие правила об У.т. содержатся в гл. 24 ГК РФ "Перемена лиц в обязательстве": в ряде случаев действуют нормы специальных законов (например, об уступке прав на результаты интеллектуальной деятельности). Для У.т. не требуется согласие должника, если иное не предусмотрено законом или договором. На передачу отдельных прав существуют ограничения. Законом закреплено, что личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона, неотчуждаемы и непередаваемы иным способом (п. 1 ст. 150 ГК РФ). Это – запрет общего

характера.

Установлены также специальные запреты для перемены лиц в обязательстве: ст. 383 ГК РФ содержит перечень прав, неразрывно связанных с личностью кредитора (например, требования об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью – перечень открытый), которые не могут переходить к другим лицам. Для У.т. ст. 388 ГК РФ дополнительно закрепляет определенные условия: У.т. не должна противоречить специальным требованиям закона, иных правовых актов или договора; не допускается без согласия должника У.т. по обязательству, в котором личность кредитора имеет для него существенное значение. В качестве примера специальных правил, установленных законом для частного случая У.т., можно привести уступку залогодержателем прав по договору о залоге другому лицу. которая действительна, если тому же лицу уступлены права требования к должнику по основному обязательству, обеспеченному залогом (ч. 2 ст. 355 ГК РФ).

В результате У.т. кредитор передает другому лицу права в том объеме и на тех условиях, которые существовали к моменту перехода права (ст. 384 ГК РФ). Иное может быть предусмотрено законом или договором, но суть У.т. – перемена лиц, а не изменение объема прав и обязанностей сторон.

Закон не требует уведомления должника об У.т., однако при отсутствии письменного уведомления риск вызванных этим неблагоприятных последствий (в частности, исполнения должником обязательства первоначальному кредитору) несет новый кредитор. Должник вправе не исполнять обязательство новому кредитору до предоставления доказательств перехода к нему требования (п. 1 ст. 385 ГК РФ). Обязанность предоставить новому кредитору документы, удостоверяющие право требования, возложена на первоначального кредитора.

Форма У.т. зависит от формы, установленной законом для сделки, на которой основано передаваемое требование. Если сделка совершена в простой письменной или нотариальной форме, то У.т. должна быть совершена в соответствующей форме: если для сделки требовалась государственная регистрация, то и У.т. должна быть зарегистрирована в том же порядке (ст. 389 ГК РФ).

Ответственность кредитора, уступившего требование, перед новым кредитором ограничивается ответственностью за недействительность переданного ему требования (ст. 390 ГК РФ). За неисполнение этого требования должником первоначальный кредитор не отвечает (кроме случаев, когда он принял на себя поручительство за должника). Должник вправе выдвигать против нового кредитора возражения, которые он имел против первоначального кредитора в момент получения уведомления о переходе к нему прав по обязательству (ст. 386 ГК РФ).

От обычного гражданско-правового порядка У.т. (цессии) принято отличать передачу прав по ордерной ценной бумаге, осуществляемую путем совершения на этой бумаге передаточной надписи – индоссамента.

По своей юридической природе много общего с договором цессии имеет договор финансирования под уступку денежного требования.

*Плешанова О.П.*

## **Усыновление (удочерение)**

УСЫНОВЛЕНИЕ (удочерение) – юридический акт, устанавливающий между усыновителем (его родственниками) и усыновленным ребенком (его потомством) правоотношения, аналогичные существующим между кровными родителями и детьми, другими родственниками по происхождению.

В конце XIX – начале XX в. в России право свободно усыновлять имели все сословия. Усыновитель не мог быть моложе 30 лет, разница в возрасте между ним и усыновленным устанавливалась не менее 18 лет. Запрещалось У. лицам, имевшим собственных детей. Усыновитель и усыновляемый должны были быть одного вероисповедания. Для У.

необходимо было получить согласие родителей усыновляемого, супруга усыновителя, самого усыновляемого, если он старше 14 лет. С 1902 г. было разрешено усыновлять своих внебрачных детей независимо от вышеназванных ограничений. У. производилось окружным судом. Усыновленные приобретали права родных детей, за исключением права наследовать родовое имущество, которое переходило только к кровным родственникам. Кроме того, статус родственника они приобретали только по отношению к усыновителю, а не ко всем родственникам.

После Октябрьской революции 1917 г., в соответствии с Кодексом законов об актах гражданского состояния, брачном, семейном и опекунском праве 1918 г., У. было отменено. Это было связано с боязнью эксплуатации детского труда в деревне под видом У. В ст. 183 Кодекса указывалось, что с "момента вступления в силу настоящего Закона не допускается усыновление ни своих родных, ни чужих детей. Всякое такое усыновление, произведенное после указанного в настоящей статье момента, не порождает никаких обязанностей и прав для усыновителей и усыновляемых".

Только в 1926 г. с принятием Кодекса законов о браке, семье и опеке (КЗоБСО) указанный институт был восстановлен. При этом для возникновения соответствующих прав и обязанностей не требовалось никакого последующего оформления. Правовые последствия У. связывались исключительно с фактом У.

Большую роль институт У. играл в годы Великой Отечественной войны, когда многие дети, потерявшие родителей, были взяты на воспитание в семьи. В целях максимального обеспечения их интересов в этот период был принят ряд нормативных актов по вопросам У. Кодекс о браке и семье РСФСР (КоБС) 1969 г. существенных изменений в порядок У. не внес, однако он восполнил ряд пробелов, существовавших в законодательстве по данному вопросу.

СК. принятый в 1996 г., по сравнению с КоБС закрепил ряд положений, ранее отсутствовавших в законодательстве РФ. Введен судебный порядок У., - в соответствии с которым дело об У. возбуждается по заявлению лица, желающего усыновить ребенка, а при У. ребенка супругами – по их совместному заявлению. Заявление подается в суд по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка. Дела об У. суд рассматривает в закрытом судебном заседании с обязательным участием самих усыновителей (усыновителя), представителя органа опеки и попечительства, а также прокурора. Права и обязанности усыновителя и усыновленного возникают со дня вступления в законную силу решения суда об У. ребенка. Суд обязан в течение 3 дней со дня вступления в законную силу решения суда об У. направить выписку из этого решения суда в загс по месту вынесения решения.

У. ребенка подлежит государственной регистрации в порядке, установленном для регистрации актов гражданского состояния.

У. допускается в отношении несовершеннолетних детей и только в их интересах. Не может быть усыновлен ребенок, хотя и не достигший 18 лет, но эмансипированный в порядке, предусмотренном ст. 27 ГК РФ. У. братьев и сестер разными лицами не допускается, за исключением случаев, когда это отвечает интересам детей.

При невозможности устройства ребенка в семью по месту его фактического нахождения в месячный срок со дня установления факта утраты родительского попечения, данные о нем (анкета) направляются органами опеки и попечительства одновременно в орган исполнительной власти субъекта РФ, на территории которого проживает ребенок (в региональный банк данных), и в федеральный орган исполнительной власти, ведущий централизованный учет (в федеральный банк данных). В настоящее время централизованный учет детей, оставшихся без попечения родителей, возложен на Минобрнауки. Незаконная деятельность по У. преследуется в уголовном порядке.

Преимущественным правом на У. детей в РФ обладают граждане РФ, проживающие на ее территории. У. ребенка иностранными гражданами, лицами без гражданства или гражданами РФ, постоянно проживающими за пределами РФ (за исключением родственников ребенка). допускается только в случае невозможности его У. или иной формы

передачи на воспитание гражданам РФ, проживающим на территории РФ. Причем это не может произойти ранее 3 месяцев со дня постановки ребенка на централизованный учет. Минской Конвенцией "О правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам", которая была ратифицирована РФ 4 августа 1994 г., для граждан стран СНГ установлен облегченный порядок У.

Усыновителями могут быть совершеннолетние лица обоего пола, если они не подпадают под ограничения, установленные ст. 127 СК. В соответствии со ст. 128 СК разница в возрасте между усыновителем и усыновляемым должна составлять не менее 16 лет. В виде исключения (при наличии уважительных причин) суд может разрешить У. и при меньшей разнице (привязанность ребенка к усыновителю или заблуждение ребенка, вследствие которого он считает усыновителя своим кровным родителем). Не требуется указанной разницы в возрасте при усыновлении ребенка отчимом (мачехой).

Ребенок может быть усыновлен одним из супругов, но только с согласия другого. Согласия не требуется, если супруги прекратили семейные отношения, не проживают совместно более года и место жительства другого супруга неизвестно. Для У. ребенка требуется согласие его родителей, если таковые имеются и они не лишены родительских прав, не признаны судом безвестно отсутствующими или недееспособными. Не требуется согласие родителей усыновляемого в случае, если они без уважительных причин более 6 месяцев не проживают с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания. Признание указанных причин неуважительными производится судом.

В случае если усыновляется ребенок несовершеннолетних родителей, не достигших 16 лет, необходимо также получить согласие их родителей или опекунов (попечителей), а при отсутствии таковых - согласие органа опеки и попечительства. До вынесения решения суда об У. родители вправе отозвать данное ими согласие. Родители могут дать согласие на У. ребенка конкретным лицом либо без указания такового. Органы опеки и попечительства обязаны представить в суд заключение о соответствии У. интересам ребенка. Такое заключение не требуется в случае У. ребенка его отчимом (мачехой). В случае если родители дают согласие на У. ребенка конкретным лицом, их выбор не может быть изменен ни органом опеки и попечительства, ни любым другим органом, организацией или лицом.

Для У. ребенка, достигшего 10 лет, необходимо его согласие. Исключение возможно в случае, если ребенок, проживающий в семье усыновителя, считает его своим родителем.

При У. за ребенком по общему правилу сохраняются его имя, отчество и фамилия. Однако по просьбе усыновителя ему присваивается фамилия последнего, а также указанное им имя. Отчество усыновленного ребенка в этом случае определяется по имени усыновителя, если усыновитель мужчина, а при У. ребенка женщиной – по ее указанию.

Если фамилии супругов-усыновителей разные, то по соглашению между ними усыновленному ребенку присваивается фамилия одного из них.

При У. ребенка лицом, не состоящим в браке, по его просьбе фамилия, имя и отчество матери (отца) усыновленного записываются в книге записей рождений по указанию этого лица (усыновителя). Изменение фамилии, имени и отчества усыновленного, достигшего возраста 10 лет, может быть произведено только с его согласия, за исключением случаев, когда он проживает в семье усыновителя и считает его своим родителем. Об изменении фамилии, имени и отчества усыновленного указывается в решении суда. Для обеспечения тайны У. по просьбе усыновителя решением суда могут быть изменены дата рождения усыновленного ребенка, но не более чем на 3 месяца и если ребенку нет года, а также место его рождения.

По просьбе усыновителей суд может вынести решение о записи усыновителей в книге записей рождений в качестве родителей усыновленного ими ребенка. В отношении 10-летнего ребенка такая запись производится только с его согласия, кроме случаев, когда ребенок проживает в семье усыновителя и считает его своим родителем.

Правовые последствия У. наступают независимо от записи усыновителей в качестве родителей в актовой записи о его рождении.

Усыновленные дети утрачивают личные неимущественные и имущественные права и освобождаются от обязанностей по отношению к своим родителям (родственникам). При усыновлении ребенка одним лицом личные неимущественные и имущественные права и обязанности могут быть сохранены по желанию матери, если усыновитель – мужчина, или по желанию отца, если усыновитель – женщина.

Если один из родителей усыновленного ребенка умер, то по просьбе родителей умершего (дедушки или бабушки ребенка) могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности по отношению к родственникам умершего родителя, если этого требуют интересы ребенка. О сохранении отношений усыновленного ребенка с одним из родителей или с родственниками умершего ребенка указывается в решении суда об У.

В соответствии со ст. 139 СК тайна У. охраняется законом. За ее разглашение вопреки воле усыновителя к уголовной ответственности (ст. 155 УК) могут быть привлечены лица, обязанные хранить факт У. как служебную или профессиональную тайну, и лица, разгласившие тайну усыновления из корыстных или иных низменных побуждений.

В соответствии со ст. 14 °СК У. может быть отменено в случаях, если усыновители уклоняются от выполнения возложенных на них обязанностей родителей, злоупотребляют родительскими правами, жестоко обращаются с усыновленным, больны хроническим алкоголизмом или наркоманией, а также по другим основаниям, исходя из интересов и с учетом мнения ребенка. У. прекращается со дня вступления в законную силу решения суда об отмене У. Выписка из решения направляется судом в орган загса по месту регистрации У. в течение 3 дней с момента вступления решения в законную силу.

Правом требовать отмены У. обладают: родители ребенка, его усыновители, усыновленный ребенок, достигший возраста 14 лет, орган опеки и попечительства, а также прокурор.

При отмене судом У. взаимные права и обязанности, связывающие ребенка и усыновителей (родственников усыновителей), прекращаются, и восстанавливаются взаимные права и обязанности ребенка и его родителей (его родственников), если этого требуют интересы ребенка, т. е. автоматического восстановления правоотношения ребенка с его кровными родителями не происходит. Суд указывает в своем решении о восстановлении родительских правоотношений. Кроме того, в решении суда определяется форма устройства ребенка после отмены У.

Если ребенок достиг совершеннолетия, отмена У. по общему правилу не допускается. Исключение составляют случаи, когда на такую отмену имеется взаимное согласие усыновителя и усыновленного ребенка, а также кровных родителей усыновленного ребенка, если они живы, не лишены родительских прав или не признаны судом недееспособными.

*Ермаков В.Д.*

## **Участвующее общество**

*см. Зависимое хозяйственное общество .*

## **Учет векселей**

УЧЕТ ВЕКСЕЛЕЙ – 1) покупка банком векселей до наступления срока платежа по ним, осуществляемая по цене, равной их номинальной стоимости, уменьшенной на скидку, размер которой определяется количеством времени, оставшимся до наступления срока платежа и величиной ставки учетного процента;

2) досрочный платеж по векселю. производимый, за ненаступлением срока платежа не в полной сумме, т. е. с вычетом учетного процента;

3) уменьшение вексельной суммы на сумму учетного процента при осуществлении права на досрочный регресс;



4) результат применения простой пролонгации векселя, состоящий в договоренности о том, что платеж по векселю будет производиться несколько позднее следующего срока, но с надбавкой, величина которой определяется ставкой учетного процента и временем пролонгации (отсрочки) платежа;

5) индоссирование векселя любому лицу (не обязательно банку) с заключением соглашения о наличии (отсутствии) права требования от индоссанта обратного выкупа векселя.

*Белов В.А.*

## **Учредительная власть**

**УЧРЕДИТЕЛЬНАЯ ВЛАСТЬ** – согласно конституционной доктрине ряда стран (Франция, Колумбия и др.), независимая и самостоятельная публичная власть, занимающая место в разделении властей наравне с законодательной, исполнительной и судебной. Содержанием У.в. являются полномочия по принятию или существенному изменению конституции государства. У.в. может осуществляться либо самими законодательными органами, либо специальными органами У.в. – учредительными собраниями, либо непосредственно избирательным корпусом (через референдум), совместно двумя из вышеперечисленных субъектов. В исключительных случаях У.в. могут осуществлять главы государств или правительств, что выражается, например, в октроировании конституций (см. *Октроированные конституции* ).

## **Учредительное собрание**

**УЧРЕДИТЕЛЬНОЕ СОБРАНИЕ** – временный высший орган государственной власти, которому принадлежит власть устанавливать основы государственного строя, оформлять основы политических прав народа и т. д., созываемый для выработки и принятия (либо только для выработки) конституции. Наряду с этой "учредительной властью" У.с. в период своей деятельности иногда может осуществлять также обычные функции органа законодательной власти.

Идея У.с. коренится в учении о народном суверенитете и ведет свое происхождение от теории договорного происхождения государства, согласно которому сам народ, которому только и принадлежит власть устанавливать для себя формы государственного устройства, путем договора ограничивает свои естественные права, отчуждая их в пользу государства.

У.с. различаются по способу формирования и своей компетенции. Наиболее часто У.с. формируются путем всеобщих и прямых выборов. В то же время мировой конституционной практике известны У.с., часть членов которых избираются прямыми или непрямыми выборами, а часть назначается или делегируется (такими У.с. были приняты, например, конституции Турции 1982 г., Ганы 1992 г., Уганды и Бирмы 1994 г.). По компетенции У.с. принято делить на суверенные и несуверенные. Суверенным является учредительное собрание, которое не только разрабатывает, но и принимает новую конституцию (У.с. в США 1787 г., Италии 1947 г., Индии 1950 г.). Несуверенное У.с. разрабатывает и принимает проект конституции, но окончательное решение по нему принимается либо избирателями на референдуме (первое и второе У.с. Франции 1946 г.), либо другим государственным органом.

Первым У.с. в истории нового времени был Конгресс представителей английских колоний в Северной Америке в 1776 г., принявший знаменитую Декларацию независимости. Следующим за ним было У.с. в Филадельфии 1787 г. (под названием Конвента), принявшее Конституцию США, действующую и поныне. В Европе первое У.с. появилось с началом Великой французской революции. Оно организовалось из созданных королем Людовиком XVI в 1789 г. Генеральных штатов Франции, сконструированных по обычному тогда сословному принципу. Но под давлением революционной буржуазии ("третьего сословия") Генеральные штаты провозгласили себя У.с. под названием Национального собрания.

Национальное собрание приняло определившую целую эпоху Декларацию прав человека и гражданина и установило первую демократическую конституцию, которая превратила Францию из абсолютной монархии в ограниченную (Конституция 1791 г.).

После свержения монархии в 1792 г. для выработки новой конституции на основе всеобщего избирательного права (с рядом ограничений) было избрано второе У.с. под названием Конвента. Он просуществовал 4 года и выработал две конституции: радикальную якобинскую 1793 г., которая была принята народным голосованием, но в жизнь не была никогда проведена, и вторую, гораздо более умеренную конституцию 1795 г. (Конституция III года). Далее можно указать на У.с. Франции 1848 г. и 1871 г., в Испании – в 1812 г., в Норвегии – в 1814 г., в Бельгии – в 1831 г., немецкое У.с. во Франкфурте-на-Майне – 1848 г. В Новейшей истории это учредительный Сейм в Польше 1919 г., принявший Конституцию Польской Республики, Литовское У.с. 1920 г., Латвийское У.с. 1919 г., Веймарское Национальное собрание в Германии 1919 г., установившее Германскую Республику, Национальное собрание Чехии 1918 г., такое же собрание (Конституанта) Австрии 1918 г., Учредительная скупщина Югославии 1920 г., Великое национальное собрание Турции 1922 г. У.с. созывались также после второй мировой войны для выработки конституций Франции (1946), Италии (1947) и многих других стран. В последние годы в У.с. были разработаны и приняты конституции Болгарии (1990), Румынии (1990), Камбоджи (1993), Бразилии (1988), Колумбии (1991), Эстонии (1992) и др.

В России впервые требование созыва У.с. (Великого собора) выдвинули декабристы. Широкое распространение идея У.с. получила в период первой русской революции 1905–1907 гг. и после победы февральской революции 1917 г. Временное правительство назначило выборы в У.с. на 12(25) ноября 1917 г. Положение о выборах предусматривало всеобщее избирательное право. После Октябрьской революции 1917 г. большевики сразу не решились отменить выборы в У.с. СНК подтвердил дату выборов, которые состоялись в ноябре-декабре 1917 г., а в некоторых отдаленных местах – в январе 1918 г.

Выборы в У.с. принесли победу не большевикам, а центристским партиям. Большинство У.с., собравшегося 5(18) января 1918 г. в Таврическом дворце в Петрограде, отказалось обсуждать предложенную от имени ВЦИК Я.М. Свердловым Декларацию прав трудящегося и эксплуатируемого народа, не признало декреты Советской власти, принятые на Втором Всероссийском съезде Советов рабочих и солдатских депутатов. Не желая передавать власть в руки народных избранников, ВЦИК по докладу Ленина в ночь с 6 (19) на 7 (20) января 1918 г. принял декрет о роспуске У.с.

Идея созыва У.с. в России вновь возникла в 1993 г. в период острого конституционного кризиса. Однако из-за разногласий участников конфликта этот путь принятия новой конституции оказался неосуществимым. Неким подобием У.с. явилось конституционное совещание, открывшееся в Кремле 5 июня 1993 г.

Конституция РФ, принятая 12 декабря 1993 г., предусматривает возможность созыва У.с. в будущем для принятия нового основного закона страны (см. *Конституционное собрание*).

*Додонов В.Н.*

## **Учредительные документы юридического лица**

УЧРЕДИТЕЛЬНЫЕ ДОКУМЕНТЫ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА – юридические документы, которые наряду с законодательством являются правовой основой деятельности юридических лиц, их участия в гражданском обороте. У.д.ю.л. – необходимая предпосылка их возникновения.

В качестве У.д.ю.л. могут выступать устав, учредительный договор, а в случаях, предусмотренных законом, – общее положение об организациях данного вида (только для некоммерческих, организаций).

Состав учредительных документов для разных видов юридических лиц различен.

Пункт 1 ст. 52 ГК РФ выделяет в этой связи три категории таких лиц, действующих на основании:

- а) устава (уставные юридические лица);
- б) учредительного договора и устава (договорно-уставные юридические лица);
- в) только учредительного договора (договорные юридические лица).

Уставные юридические лица: акционерные общества, производственные и потребительские кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия, общественные и религиозные организации (объединения), фонды. К договорно-уставным юридическим лицам относятся общества с ограниченной и дополнительной ответственностью, ассоциации и союзы. Учредители (участники) некоммерческих партнерств и автономных некоммерческих организаций вправе заключить учредительный договор (устав для организаций данного вида обязателен).

На основании только учредительного договора действуют хозяйственные товарищества – полные товарищества и товарищества на вере.

Если юридическое лицо в соответствии с нормами ГК РФ создается одним учредителем, то оно действует на основании устава, утвержденного этим учредителем.

Устав утверждается учредителями (участниками). По своей правовой природе это особый локальный нормативный акт, определяющий правовое положение юридического лица и регулирующий отношения между ним и его участниками. Процедура утверждения устава определена законом: устав производственного кооператива утверждается общим собранием его членов (п. 1 ст. 108 ГК РФ), устав ООО – всеми учредителями (п. 1 ст. 89 ГК РФ), решение об утверждении устава АО принимается учредителями единогласно (ст. 9 ФЗ РФ от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ "Об акционерных обществах"), устав унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, утверждается уполномоченным на то государственным органом или органом местного самоуправления (п. 2 ст. 114 ГК РФ), устав федерального казенного предприятия – Правительством РФ (п. 2 ст. 115 ГК РФ).

Условия, включаемые в У.д.ю.л., определяются законом. Их можно подразделить на три группы:

- а) обязательные для всех юридических лиц (предусмотрены общими императивными положениями ГК РФ, содержащимися в п. 2 ст. 52);
- б) обязательные для организаций определенного вида (предусмотрены специальными императивными нормами);
- в) факультативные, не противоречащие законодательству условия, включение которых в У.д.ю.л. зависит от воли учредителей.

В качестве общеобязательных условий У.д.ю.л. в законодательстве указаны "наименование юридического лица, место его нахождения, порядок управления деятельностью юридического лица", а также предмет и цели деятельности для тех юридических лиц, которые по закону обладают специальной (уставной) правоспособностью (ст. 49 ГК РФ). К таковым относятся некоммерческие организации, унитарные предприятия и в предусмотренных законом случаях другие коммерческие организации. Большинство коммерческих организаций, обладающих общей правоспособностью, предмет и цели своей деятельности определять в У.д.ю.л. не обязаны.

Условия, включения которых в учредительные документы требуют специальные нормы ГК РФ и нормы специальных законов, весьма разнообразны. Так, ФЗ РФ от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ "Об акционерных обществах" обязывает оговаривать в уставе АО вопросы, связанные с акциями и правами акционеров.

Обязанность включения в У.д.ю.л. определенных сведений может зависеть от конкретной ситуации, например представительства и филиалы должны быть указаны в учредительных документах создавшего их юридического лица (ч. 3 п. 3 ст. 55 ГК РФ), однако не всякое лицо их создает.

Для отдельных юридических лиц подзаконными нормативными актами утверждены типовые уставы, например типовой устав казенного завода (утвержден постановлением

Правительства РФ от 12 августа 1994 г. № 908). От типовых уставов следует отличать общие положения об организациях данного вида, на основании которых могут действовать некоммерческие организации в случаях, предусмотренных законом. При наличии такого общего положения разработка индивидуальных У.д.ю.л. не требуется.

Учредительные документы обладают обязательной силой для самого юридического лица и для третьих лиц, вступающих в отношения с этим лицом. Так, если его контрагент, совершая сделку, знал или заведомо должен был знать о том, что полномочия лица или органа этого юридического лица ограничены его учредительными документами, но данное лицо или орган вышли за пределы данных ограничений, сделка может быть признана судом недействительной (ст. 174 ГК РФ). Изменения в У.д.ю.л. вносятся с соблюдением процедуры, предусмотренной законом и самими У.д.ю.л., и подлежат государственной регистрации. В отдельных случаях законом устанавливается уведомительный порядок: например, сообщения об изменениях в уставе АО, связанные с изменениями сведений о его филиалах и представительствах, представляются органу государственной регистрации в уведомительном порядке. Для третьих лиц изменения приобретают силу с момента государственной регистрации либо уведомления о них. Пункт 3 ст. 52 ГК РФ, однако, предусматривает, что юридические лица и их учредители не вправе ссылаться на отсутствие регистрации таких изменений в отношениях с третьими лицами, действовавшими с учетом этих изменений. Данная норма направлена на защиту интересов третьих лиц (см. также *Учредительный договор* ).

*Плешанова О.П.*

## **Учредительный договор**

**УЧРЕДИТЕЛЬНЫЙ ДОГОВОР** – один из учредительных документов юридического лица. У.д. является консенсуальным гражданско-правовым двух- или многосторонним договором, регулирующим отношения учредителей по созданию юридического лица, с одной стороны, и отношения между учредителями и создаваемым юридическим лицом, с другой стороны. У.д. заключается в письменной форме путем составления одного документа и подписывается всеми его участниками – учредителями юридического лица. У.д. действует в течение всего периода существования юридического лица. У.д. обязателен для юридического лица в случаях, предусмотренных законом. Для юридических лиц определенных видов законом предусмотрен только У.д., для других – У.д. наряду с уставом. Для ряда юридических лиц он вообще не требуется.

У.д. должен включать условия, предусмотренные:

- а) для всех учредительных документов (ч. 1 п. 2 ст. 52 ГК РФ);
- б) для всех У.д., (ч. 2, п. 2 ст. 52 ГК РФ);
- в) специальными нормами ГК РФ и других законов для У. д, отдельных юридических лиц.

Помимо обязательных условий, определяемых императивными положениями законов, учредители юридического лица вправе включить в У.д. дополнительные условия, отражающие специфику создаваемого юридического лица. Это особенно актуально для тех юридических лиц, где У.д. является единственным учредительным документом (полное товарищество, товарищество на вере).

У.д. должен содержать общие сведения о юридическом лице, обязанности учредителей и порядок их совместной деятельности по созданию юридического лица, условия надления юридического лица имуществом, порядок распределения между участниками прибыли и убытков, порядок управления деятельностью юридического лица, выхода участников из его состава. В У.д. полного товарищества дополнительно включаются условия о размере и составе складочного капитала товарищества, долях участников в складочном капитале, ответственности участников за выполнение обязанностей по внесению вкладов и др. (ст. 70 ГК РФ). Для У.д. товарищества на вере помимо вышеуказанных добавляется условие о

совокупном размере вкладов, вносимых вкладчиками (ст. 83 ГК РФ).

Для государственной регистрации договорно-уставных юридических лиц У.д. представляется одновременно с уставом, однако роль У.д. для них менее значима, чем для тех юридических лиц, где У.д. является единственным учредительным документом.

От У.д. следует отличать договор о создании АО (п. 1 ст. 98 ГК РФ, ФЗ РФ от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ "Об акционерных обществах"). Договор о создании АО в письменной форме заключают между собой учредители АО. В нем определяются порядок осуществления учредителями совместной деятельности по учреждению АО, их права и обязанности, размер уставного капитала АО, вопросы, связанные с акциями, однако этот договор не является У.д. АО (см. также *Учредительные документы* ).

*Плешанова О.П.*

## Учреждение

УЧРЕЖДЕНИЕ – по гражданскому законодательству РФ организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемая им полностью или частично (ч. 1 ст. 120 ГК РФ). У. - единственный вид некоммерческой организации, не являющейся собственником своего имущества. Как и унитарные предприятия-несобственники, У. представляют собой пережиток прежней экономической системы и не свойственны развитому товарному обороту. Опасность участия в обороте таких субъектов для третьих лиц смягчается правилом о дополнительной ответственности собственника по их долгам. Поэтому ГК РФ сохраняет фигуру учреждения-несобственника не только для государственной и муниципальной собственности.

К числу У. относится большое количество разнообразных некоммерческих организаций: – органы государственного и муниципального управления, У. образования, науки, культуры и спорта, социальной защиты, медицинские и т. д. Учитывая это многообразие. ГК РФ не определяет наименования их учредительных документов: в одних случаях это может быть устав, а в других – общее положение об организациях данного вида (п. 1 ст. 52) либо даже положение о конкретной организации, утвержденное ее собственником. ГК РФ допускает регламентацию их правового статуса как специальными законами, так и подзаконными актами (п. 3 ст. 120). Так, статус образовательных учреждений определен законами об образовании и о высшем и послевузовском профессиональном образовании.

Будучи несобственником. У. обладает весьма ограниченным правом оперативного управления на переданное ему собственником имущество (абз. 2 п. 1 ст. 120, ст. 296 ГК РФ). Оно не предполагает участия такой организации в предпринимательских отношениях, за исключением некоторых случаев, прямо предусмотренных ее учредительными документами. Зато при недостаточности у У. денежных средств для расчетов с кредиторами последние вправе предъявить требования к собственнику-учредителю, который несет субсидиарную ответственность по долгам своего учреждения. С учетом этого обстоятельства закон не предусматривает возможности банкротства У.

Основной источник имущества У.- полученные им по смете от собственника средства. Смета и характеризует их имущественную обособленность в соответствии с п. 1 ст. 48 ГК РФ. Собственник может финансировать свое У. и частично, предоставив ему возможность получать дополнительные доходы от разрешенной предпринимательской деятельности. Однако пределы этого участия оговариваются собственником в учредительных документах У. которое не получает общей правоспособности, как коммерческая организация. Полученные от такой дополнительной деятельности доходы хотя и принадлежат У. на особом вещном праве и учитываются им на отдельном балансе, тем не менее не становятся его собственностью (п. 2 ст. 298 ГК РФ).

## Учреждения и органы, исполняющие наказания

УЧРЕЖДЕНИЯ И ОРГАНЫ, ИСПОЛНЯЮЩИЕ НАКАЗАНИЯ – суд и другие определенные УИК органы;

– наказания в виде штрафа, конфискации имущества, лишения специального, воинского или почетного звания, классного чина и наград, исполняются судом;

– наказания в виде обязательных, работ и исправительных, работ – уголовно-исполнительной инспекцией органа внутренних дел;

– наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью – уголовно-исполнительной инспекцией, исправительным центром, исправительным учреждением или дисциплинарной воинской частью.

Исполнение наказания военнослужащих возлагается на командование воинских формирований, дисциплинарные воинские части и гауптвахты.

Учреждения уголовно-исполнительной системы, куда входят исправительные центры, арестные дома, колонии и тюрьмы, исполняют наказания в виде ограничения свободы, ареста, лишения свободы и смертной казни (ст. 16 УИК).

На учреждения и органы, исполняющие наказания, возложено:

– исполнение приговора суда;

– обеспечение процесса исправления осужденных;

– предупреждение как с их стороны, так и со стороны иных лиц совершения новых преступлений.

Наряду с этим они выполняют и ряд вспомогательных функций (применение к осужденным принудительных мер медицинского характера, взыскание материального ущерба, причиненного преступлениями, и т. д.).

Надзор за лицами, осужденными к ограничению свободы, осуществляется администрацией исправительного центра и состоит в наблюдении и контроле за осужденными по месту жительства и месту работы, а также в нерабочее время.

Уголовно-исполнительные инспекции осуществляют контроль за исполнением наказания в отношении осужденных к обязательным работам или исправительным работам, а также лишенных по приговору суда права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Они ведут учет осужденных, проверяют исполнение требований приговора администрацией организаций, в которых работают осужденные, согласовывают с органами местного самоуправления вопросы о трудовом использовании осужденных.

В соответствии с ФЗ РФ от 21 июля 1997 г. № 118-ФЗ "О судебных приставах" в системе органов Минюста введена служба судебных приставов. На них возлагаются задачи по обеспечению установления порядка деятельности КС, ВС, ВАС, судов общей юрисдикции и арбитражных судов, а также по исполнению судебных актов и актов других органов, предусмотренных ФЗ РФ от 21 июля 1997 г. № 119-ФЗ "Об исполнительном производстве".

Обеспечение процесса исправления осужденных для учреждений, исполняющих наказания, является приоритетной задачей.

Закон РФ от 21 июля 1993 г. № 5473-1 "Об учреждениях и органах, исполняющих наказания в виде лишения свободы" (далее – Закон) наряду с УИК определил основы деятельности этих учреждений, опирающейся на принципы законности, гуманизма и уважения прав человека.

Принцип законности означает точное и неуклонное соблюдение законов учреждениями и органами, исполняющими наказания, персоналом этих учреждений, органами государственной власти и управления, должностными лицами и организациями, взаимодействующими с учреждениями уголовно-исполнительной системы, а также гражданами. Принцип гуманизма отражен в ряде статей УИК. В частности, в ст. 12 указывается: "осужденные не должны подвергаться жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению".

Учреждения, исполняющие наказание в виде лишения свободы, образуют в своей совокупности уголовно-исполнительную систему (далее – система). Решения о создании и ликвидации этих учреждений принимаются правительством РФ по согласованию с органами исполнительной власти субъектов РФ. Руководство системой осуществляет Минюст. Финансируется система из республиканского бюджета. Законом установлено, что доходы от производственной деятельности учреждений и их предприятий после уплаты обязательных платежей в бюджет используются для улучшения содержания осужденных и социальной сферы учреждений. Вместе с тем в Законе подчеркивается: "Интересы исправления осужденных не должны подчиняться цели получения прибыли от их труда".

Охрана объектов, предназначенных для содержания и труда осужденных, осуществляется специальными подразделениями, создаваемыми для этих целей при учреждениях, исполняющих наказания. В соответствии со ст. 13 Закона учреждения, исполняющие наказания, обязаны создавать условия для обеспечения правопорядка, безопасности осужденных, а также персонала, должностных лиц и иных граждан, находящихся на их территориях; оказывать содействие органам милиции, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность; использовать все средства исправления, предусмотренные УИК. Взаимодействие учреждений системы и аппаратов милиции направлено на профилактику и предотвращение преступлений со стороны освобожденных из мест лишения свободы, в первую очередь со стороны рецидивистов и лиц, осужденных за тяжкие преступления, а также тех, кто в период отбывания наказания зарекомендовал себя с отрицательной стороны.

Согласно Закону учреждения, исполняющие наказания, имеют право:

- осуществлять контроль за соблюдением режимных требований на объектах учреждений и территориях, прилегающих к ним;
- требовать от осужденных исполнения ими обязанностей, установленных законодательством РФ и Правилами внутреннего распорядка исправительных учреждений;
- применять по отношению к правонарушителям предусмотренные законом меры воздействия и принуждения;
- производить досмотр и обыск осужденных, иных лиц, их вещей, транспортных средств, находящихся на территориях учреждений, а также изымать запрещенные вещи и документы;
- в установленном законом РФ порядке вводить режим особых условий;
- участвовать в целях обеспечения трудовой занятости осужденных в создании предприятий любых организационно-правовых форм;
- применять и использовать в случаях и порядке, установленных Законом, физическую силу, специальные средства и оружие.

Сотрудники системы выполняют свои обязанности и пользуются в пределах своей компетенции правами, предоставленными учреждениями и органами, исполняющими наказания.

Международные правовые акты в области защиты прав человека и обращения с заключенными подчеркивают, что подбор сотрудников, их обучение, достижение ими тех высоких стандартов, которым должен соответствовать персонал учреждений, исполняющих наказания, являются первоочередными задачами пенитенциарной администрации (см. *Европейские пенитенциарные правила* ).

*Агамов Г.Д.*

## **Ущерб имущественный**

*см. Возмещение вреда .*

## Факторинг

*см. Договор финансирования под уступку денежного требования .*

### Факты юридические

**ФАКТЫ ЮРИДИЧЕСКИЕ** – предусмотренные законом жизненные обстоятельства, которые являются основанием для возникновения(изменения, прекращения) конкретных правоотношений.

Ф.ю. многообразны и Делятся в зависимости от взаимоотношения с волей людей на 3 группы: события, юридические состояния и действия. События – Ф.ю., возникающие независимо от воли участников правоотношения. Они могут быть абсолютными, совсем не связанными с волей и сознанием людей (естественная смерть человека, наводнение или иное стихийное бедствие и т. д.), и относительными, возникающими по воле субъекта, но впоследствии протекающими и развивающимися независимо от его волевой деятельности (рождение ребенка, смерть человека в результате неумышленной аварии, пожар вследствие случайного поджога и т. д.).

Юридические состояния – длящиеся жизненные обстоятельства, служащие основанием для возникновения юридических последствий (нахождение на иждивении, наличие стажа работы для получения пенсии, нахождение в фактических брачных отношениях, родственные отношения, факт распада семьи и невозможность ее восстановления как основание для расторжения брака и т. д.).

Действия – жизненные факты, которые являются волеизъявлениями, т. е. результатом сознательной деятельности людей. Они в свою очередь делятся на правомерные действия (соответствуют предписаниям правовых норм)и неправомерные (противоречат закону).

Среди правомерных действий важное место занимают юридические акты, т. е. действия, которые специально совершаются людьми с намерением вызвать юридические последствия, приобрести либо предоставить конкретные субъективные права или наложить юридические обязанности. Это акты применения права (награждение орденом, призыв на военную службу, приказ о приеме на работу и т. д.), разного рода сделки и соглашения (договоры аренды, купли-продажи и т. д.), заявления и жалобы (заявление о назначении пенсии, кассационная жалоба).

В отличие от юридических актов другой вид правомерных действий – юридические поступки не направлены непосредственно на возникновение(изменение или прекращение) правоотношений, но тем не менее согласно закону влекут определенные правовые последствия. Так, при создании того или иного художественного произведения автоматически возникают соответствующие правоотношения (приобретается авторское право и т. д.). В юридических поступках имеет юридическое значение не намерение лица, совершающего действие, приобрести какие-либо права или обязанности, а объективный результат такого действия (создание сценария, находка и т. д.). Поступки, в отличие от юридических актов, могут совершаться недееспособными лицами и имеют правовые последствия независимо от "пороков воли".

Неправомерные действия также подразделяются на несколько видов. Один из них – это объективно противоправные деяния, которые совершаются в нарушение закона, но не являются виновным деянием; лица, их совершившие, не могут быть привлечены к юридической ответственности. Это поджог дома или производство взрыва малолетним, причинение вреда невменяемым (недееспособным) и т. д. Другой вид неправомерных действий – это правонарушения – виновные противоправные деяния, совершенные деликтоспособным, т. е. вменяемым и достигшим определенного возраста, лицом, способным сознавать значение своих противоправных деяний и нести за них юридическую ответственность. Они в свою очередь подразделяются на преступления, предусмотренные



УК и представляющие собой опасные для общества и отдельного человека деяния, проступки (административные, дисциплинарные, гражданско-правовые, процессуальные), а также принятие незаконных актов. Все правонарушения являются основанием для привлечения виновных к юридической ответственности.

По характеру наступления юридических последствий все Ф.ю. можно подразделить на правообразующие, служащие основанием для возникновения новых правоотношений (регистрация брака, подача искового заявления в суд, заключение гражданско-правового договора и т. д.), правоизменяющие, вносящие коррективы в права и обязанности сторон правоотношения (перевод на другую работу, изменение цены иска в процессе рассмотрения дела судом и т. д.), а также правопрекращающие, которые обуславливают прекращение правоотношения (смерть человека как основание прекращения трудовых, семейных отношений, истечение срока действия договора и т. д.).

Тот или иной Ф.ю. может быть основанием для возникновения(изменения, прекращения) сразу нескольких правоотношений. Так, факт смерти человека прекращает трудовые и брачно-семейные отношения и в то же время создает права наследования имущества, изменяет жилищные отношения и т. д. Часто для возникновения (изменения, прекращения) правоотношения требуется не один Ф.ю., а целая их совокупность (юридический состав). Так, для вступления в брак необходимо достижение определенного возраста, заявление будущих супругов о регистрации брака и акт его регистрации в органах загса.

Для возникновения, юридических последствий в ряде случаев имеют значение не только объективно существующие явления действительности, но и иные жизненные обстоятельства. К их числу относятся:

а) презумпции – закрепленные в законодательстве и юридической практике предположения о наличии или отсутствии фактов, с которыми закон связывает правовые последствия. Презумпции бывают законодательные, т. е. закрепленные в праве (презумпция невиновности, презумпция признания отцом ребенка законного супруга матери и др.), и фактические, выработанные юридической практикой (незнание закона не освобождает от ответственности – лат. *ignorantia legis non est argumentum*, при расхождении общего и специального закона действует специальный – лат. *lex specialis derogat legi general*; и др.);

б) преюдиции – юридические предрешения наличия или отсутствия Ф.ю. (выводы приговора суда являются обязательными для судов, рассматривающих дело о возмещении имущественного ущерба, связанного с преступлением);

в) правовые фикции – факты, признаваемые правовым актом компетентного органа существующими и имеющими юридическое значение, хотя их существование не доказано объективно (признание судом лица умершим, безвестно отсутствующим и т. д.).

*Пиголкин А.С.*

## **Фальшивомонетничество**

**ФАЛЬШИВОМОНЕТНИЧЕСТВО** – употребляемое в юридической литературе и обиходе краткое название преступления, заключающегося в изготовлении или сбыте поддельных денег или ценных бумаг. Ф. - одно из самых древних из преступлений государственного характера. Ф. появилось одновременно с заменой натурального товарообмена денежным. Необходимость международного сотрудничества в преследовании Ф. привела к заключению в 1929 г.

Женевской конвенции о борьбе с подделкой денежных знаков. Государства-участники взяли на себя обязательства, пресекая Ф., не делать различия между подделкой собственных и иностранных денежных знаков и ценных бумаг и с одинаковой строгостью наказывать преступников. Ф. объявлялось экстрадиционным международным уголовным преступлением. Поэтому все страны – участники конвенции должны оказывать помощь заинтересованным странам в розыске и возвращении скрывшегося за границу изготовителя,

сбытчика денежных знаков или их соучастников. С 1931 по 1995 г. в рамках Женевской конвенции проведено 8 международных конференций по координации деятельности государств, крупнейших банков и эмиссионных учреждений в борьбе с этими преступлениями. К денежным знакам Конвенция относит только находящиеся в обращении бумажные деньги и металлические монеты.

Государства-участники договорились строго наказывать:

- а) все обманные действия по изготовлению или изменению денежных знаков, каков бы ни был способ, употребляемый для достижения этого результата;
- б) сбыт поддельных денежных знаков;
- в) действия, направленные на сбыт, ввоз в страну, получение либо добывание для себя поддельных денежных знаков при условии, что их поддельный характер был известен;
- г) покушения на эти правонарушения и действия по умышленному соучастию;
- д) обманные действия по изготовлению, получению или приобретению для себя орудий или иных предметов, предназначенных для изготовления поддельных или изменения подлинных денежных знаков (ст. 3).

К уголовной ответственности привлекаются граждане данной страны и лица, проживающие на ее территории, виновные как в подделке внутренних денежных знаков, так и иностранной валюты.

В соответствии со ст. 12 Конвенции дознание по таким делам ведется в рамках национального уголовного судопроизводства особо созданным Центральным бюро, которое работает в контакте с банковскими учреждениями, полицией и подобными органами других стран. Это позволяет централизовать в масштабе государства все сведения, могущие облегчить розыск, пресечение и профилактику этих преступлений. В настоящее время все вопросы международного сотрудничества в рассматриваемой сфере международных отношений возложены на Интерпол. В то же время целый ряд положений Конвенции устарел, а ее текст требует существенных изменений. В первую очередь это относится к расширению понятия "денежные знаки". Сегодня распространены подделки векселей, аккредитивов, чеков, знаков почтовой оплаты и других ценных бумаг. Однако в Конвенции такие деяния преступными не считаются. То же самое можно сказать о подделке денежных знаков, не находящихся в обращении, и о вывозе фальшивых денег за границу. Эти пробелы Конвенции вынуждены восполнять национальные нормы уголовного законодательства, а также двусторонние соглашения.

РФ – участник Конвенции с 1929 г. УК устанавливает ответственность за изготовление в целях сбыта и сбыт находящихся в обращении поддельных банковских билетов ЦБ, металлической монеты, государственных ценных бумаг или других ценных бумаг в валюте РФ либо иностранной валюты или ценных бумаг в иностранной валюте, а также поддельных кредитных или расчетных карт, иных платежных документов, не являющихся валютой либо ценной бумагой, но удостоверяющих, устанавливающих или предоставляющих имущественные права или обязанности (ст. 179, 180 УК).

*Панов В.П.*

## **ФАО**

*см. Продовольственная и сельскохозяйственная организация ООН.*

## **ФАС**

ФАС – (англ. *FAS* , сокр. от *free alongside ship* – свободно вдоль борта судна) – международный торговый термин, одно из Франко-условий поставки в коммерческих операциях, связанных с поставкой товара морским путем (см. *Инкотермс* ). "Свободно вдоль борта судна" означает, что продавец считается выполнившим свое обязательство по поставке, когда товар размещен вдоль борта судна на причале или на лихтерах в

согласованном пункте отгрузки. С этого момента покупатель должен нести все расходы и риски гибели или повреждения товара. По условиям ФАС на покупателя возлагается обязанность по очистке товара от пошлин для его вывоза. Данный термин не следует применять, когда покупатель прямо или косвенно не в состоянии обеспечить выполнение таможенных формальностей.

Условие ФАС применимо только для транспортировки морским или речным транспортом.

## Фашизм

ФАШИЗМ (ит. *fascismo* от *fascio* – пучок, связка, объединение) – идеология, политическое движение и социальная практика, которые характеризуются следующими признаками и чертами:

- обоснование по расовому признаку превосходства и исключительности одной нации, провозглашаемой в силу этого господствующей;
- нетерпимость и дискриминация по отношению к другим «чужеродным», "враждебным" нациям и национальным меньшинствам;
- отрицание демократии и прав человека;
- насаждение режима, основанного на принципах тоталитарно-корпоративной государственности, однопартийности и вождизма;
- утверждение насилия и террора в целях подавления политического противника и любых форм инакомыслия;
- милитаризация общества, создание военизированных формирований и оправдание войны как средства решения межгосударственных проблем.

Как видно из приведенного в определении перечня, он охватывает и учитывает многие признаки и характерные черты, из совокупности которых складывается наиболее распространенная и адекватная формула Ф. Такой широкий набор признаков объясняется тем, что Ф. – сложное, многомерное социальное явление, отмеченное в разных странах особенностями и отличием в истоках, предпосылках, формах проявления. социально-экономических условиях и национально-политических традициях, способствующих его зарождению и становлению. Ф. в собственном, узком смысле связывают обычно с итальянской его моделью, что этимологически и исторически вполне оправдано.

Первые фашистские организации появились весной 1919 г. в виде военизированных дружин из националистически настроенных бывших фронтовиков. В октябре 1922 г. фашистами, превратившимися в крупную политическую силу, был инсценирован вооруженный "поход на Рим", имевший результатом назначение 31 октября 1922 г. премьер-министром главу фашистов (дуче) Б. Муссолини. В течение последующих 4 лет были постепенно ликвидированы политические свободы, установлено всевластие фашистской партийной верхушки. В 30-х гг. в Италии было завершено создание корпоративного государства. Основу политической системы составила единственно легальная фашистская партия. Парламент был заменен особым органом, в который входили представители различных профессиональных групп и социальных слоев ("корпораций", отсюда название "корпоративное государство"). На место независимых профсоюзов пришли полностью огосударствленные «вертикальные» фашистские профсоюзы. Правительство Муссолини разработало и приняло серию кодексов (уголовный, уголовно-процессуальный, гражданский и др.), ряд которых с изменениями действует и поныне. Фашистское правительство приняло на вооружение уголовно-правовую доктрину "социальной защиты", повело решительную борьбу с мафией, в результате которой впервые в итальянской истории удалось покончить с организованной преступностью.

В широком смысле понятие Ф. распространяют на национал-социализм и другие авторитарно-корпоративные, военные режимы (Салазара в Португалии (1926–1974) и

Франко в Испании (1939–1975).

Применительно к гитлеровской Германии (1933–1945), как правило, используется термин «национал-социализм» ("нацизм"), употребление которого характерно и для послевоенного законодательства этих стран о запрете национал-социализма, нацистских организаций и их деятельности, а также пропаганды идей национал-социализма. И хотя многие политологи справедливо указывают на размытость понятия Ф., представляется правомерным говорить о Ф. в широком смысле, т. е. включая в него национал-социализм, итальянскую, португальскую и другие его разновидности. При этом также следует учитывать, что Генеральная Ассамблея ООН во многих своих резолюциях об угрозе возрождения Ф. и необходимости борьбы с ним использует это понятие именно в широком смысле.

В наиболее концентрированном виде, хотя и в самых крайних своих проявлениях родовые признаки и характерные черты Ф. получили воплощение в нацистской Германии, где расизм, массовый террор и агрессия были обоснованы в идеологии, легализованы в законодательстве и реализованы в преступной политике и практике государства.

1 октября 1946 г. в Нюрнберге завершился первый в истории человечества международный судебный процесс над главными военными преступниками гитлеровской Германии. Международный военный трибунал (МВТ) от имени народов мира осудил руководителей, идеологов, военачальников фашистской Германии за преступления против мира, военные преступления и преступления против человечности. МВТ признал преступными организациями НСДАП, гестапо, СС и СД. Трибунал признал преступными и осудил идеологию нацизма и основанный на ней режим.

За основным Нюрнбергским процессом МВТ последовали 12 судебных процессов, которые провели в Нюрнберге американские военные трибуналы (АВТ). В процессе № 3 АВТ рассматривалось дело по обвинению нацистских судей в совершении военных преступлений и преступлений против человечности. В приговоре Суда была четко определена роль судей и высокопоставленных чиновников юстиции в совершении этих преступлений: "Главное звено обвинения состоит в том, что законы, гитлеровские указы и драконовская, продажная и развращенная национал-социалистская правовая система как таковая в совокупности представляют собой военное преступление и преступление против человечности. Участие в издании и применении таких законов означало преступное соучастие". Само нацистское законодательство Трибунал охарактеризовал как далеко зашедшую деградацию всей правовой системы.

После второй мировой войны остро встал вопрос о создании правовых барьеров на пути возрождения Ф. Анализ законодательства западных стран (Германии, Австрии, Италии, Португалии и др.), в которых Ф. в разные периоды находился у власти или существовал как политическая и государственная реальность, показывает, что пресечение Ф. осуществляется в основном по линии запрета образования и деятельности объединений и партий фашистского, нацистского или неонацистского толка или иных национальных разновидностей Ф., известных в этих странах по их собственному опыту. Так, в Конституции Португалии 1976 г. прямо употребляется термин "Ф.". В п. 4 ст. 46 Конституции о праве граждан на объединение признаются недопустимыми "вооруженные объединения, объединения милитаристского или парамилитаристского характера, а также организации, которые придерживаются идеологии фашизма".

Нарушение запрета и продолжение деятельности запрещенных партий и объединений пронацистской или профашистской ориентации подлежат в этих странах уголовному наказанию, понятие же или определение Ф. как юридической категории, используемой в уголовно-правовом или административно-правовом контексте, как правило, отсутствует. Исключение составляет Португалия. В законе о запрете Ф. 1978 г. отсутствие юридической дефиниции Ф. компенсируется развернутым определением фашистских организаций: "фашистскими считаются организации, которые в своих уставах, манифестах, сообщениях и заявлениях руководящих и ответственных деятелей, а также в своей деятельности открыто

придерживаются, защищают, стремятся распространять и действительно распространяют принципы, учения, установки и методы, присущие известным истории фашистским режимам, а именно: ведут пропаганду войны, насилия как формы политической борьбы, колониализма, расизма, корпоративизма и превозносят видных фашистских деятелей".

В освобожденной от гитлеровской оккупации Австрии временное коалиционное правительство 8 мая 1945 г. приняло конституционный Закон о запрете НСДАП, который действует и в настоящее время. В 1992 г. в него были внесены изменения, ужесточающие уголовную ответственность за любые попытки воссоздать или поддержать деятельность запрещенных нацистских организаций. При этом сохранены верхние границы наказания в виде пожизненного заключения и опущены нижние границы. Закон ужесточил наказание за пропаганду национал-социализма путем распространения публикаций или художественных произведений, а также ввел новый состав преступления, предусматривающий уголовную ответственность за отрицание нацистского геноцида и преступлений против человечности или за апологию национал-социализма.

В ФРГ предусмотрен иной механизм возможного пресечения пронацистской деятельности. В 1952 г. Федеральный конституционный суд признал антиконституционной и запретил Социалистическую имперскую партию как правопреемницу НСДАП; запрет распространяется и на создание заменяющих ее организаций. В УК ФРГ, вступившем в силу 1 января 1975 г., содержится ряд статей, устанавливающих уголовную ответственность за продолжение деятельности запрещенной организации, попытку ее воссоздать либо создать заменяющую ее организацию, за распространение пропагандистских материалов такой организации, а также за использование ее символики. Эти статьи должны применяться к партиям и объединениям нацистской и неонацистской направленности.

В Италии осуждение Ф. и его запрет зафиксированы в переходных и заключительных постановлениях Конституции 1947 г.: "Запрещается восстановление в какой бы то ни было форме распущенной фашистской партии". Статья 13 Конституции запрещает создание тайных обществ и объединений, которые хотя бы косвенно преследуют политические цели посредством организаций военного характера. В ноябре 1947 г. Учредительное собрание Италии приняло закон о запрещении фашистской деятельности, который также предусматривает тюремное заключение за пропаганду Ф. В 1952 г. принят закон о запрете неонацистской деятельности и организаций типа партии Итальянское социальное движение. Впервые он был применен в 1973 г. по делу 40 членов неонацистской организации "Новый порядок", 30 из которых были приговорены к различным срокам лишения свободы. В 1974 г. против членов неонацистской организации "Национальный авангард" было возбуждено более 100 уголовных дел. Борьба с Ф. в Италии основывается и на законодательстве, применяемом судами, и на активном неприятии народом любых проявлений и выступлений неонацистских сил.

УК содержит целый ряд статей, устанавливающих уголовную ответственность за характерные для Ф. действия и позволяющих вести эффективную борьбу с наиболее опасными преступными деяниями профашистской направленности, особенно такими, как: организация массовых беспорядков, сопровождающихся насилием, погромами, поджогами, уничтожением имущества (ст. 212); возбуждение национальной, расовой или религиозной вражды (ст. 282); публичные призывы к развязыванию агрессивной войны (ст. 354); геноцид (ст. 357). Наряду с этим необходимо принять закон о запрещении пропаганды Ф., включая и его оправдание.

*Ледях И.А.*

## **Федерализм**

**ФЕДЕРАЛИЗМ** – принцип, доктрина, положенные в основу политико-территориального и (или) национально-территориального устройства ряда современных государств. По своему назначению Ф. содержит возможности

децентрализовать и распределять власть по вертикали; интегрировать территориальные сообщества в единое целое. Ф. выступает в виде совокупности способов, целей и задач, конституционно-правовых норм и принципов, направленных на установление пределов централизации и децентрализации властных и управленческих функций государства и его субъектов путем разграничения предметов ведения и полномочий между ними, а также между их органами государственной власти.

Ф. является прежде всего способом обеспечения и сохранения единства, территориальной целостности государства, учета и сочетания многообразных интересов государства и его частей, их самоорганизации и саморегулирования, противостояния региональному и этническому обособлению. Мировой опыт показывает, что Ф. в определенных исторических условиях позволяет сочетать национальный фактор с территориальным и иными (например, лингвистическим, конфессиональным), обеспечивает единое демократическое, экономическое, правовое, оборонное и т. п. пространство, взаимный контроль федерации и ее субъектов через различные механизмы (политические, правовые, финансово-бюджетные и т. д.).

Определяющим критерием идентификации Ф. как способа принятия решений в сложном государстве является наличие конституционно установленного разграничения предметов ведения, полномочий между федерацией и ее частями (субъектами).

По своим целям и задачам Ф. не замыкается на принципах устройства государства, поскольку им охватывается значительно более широкий круг общественных связей и отношений, касающихся практики становления и функционирования гражданского общества, политической, экономической, социальной и иных систем. В сущности Ф. отражает стремление территориальных, этнических и иных сообществ к интеграции, взаимовыгодному сотрудничеству.

Существующие в мире модели Ф. основываются на сочетании множества факторов (территориального, исторического, национального характера), на учете их взаимодействия и взаимовлияния в реальной конституционно-правовой и политической практике.

Современный Ф. основывается на различных критериях. Концепция дуалистического Ф. исходит из идеи равноправия между федерацией и ее субъектами, достигаемого наделением целого и его частей самостоятельной компетенцией и определением пределов вмешательства в дела друг друга, а также из двойственности суверенитета, признаваемого как за федерацией, так и ее субъектами (формально такими федерациями были СССР, СФРЮ).

В основу «координированного» Ф. положена идея такого разграничения полномочий между федерацией и ее субъектами, когда они рассматриваются как независимые друг от друга и обладающие в основном одинаковым статусом в пределах конституционной компетенции.

Кооперативный Ф. (ФРГ) исповедует концепцию взаимного дополнения, вертикального и горизонтального сотрудничества федерации и ее составных частей, их взаимодействия и взаимозависимости в процессе осуществления конституционных полномочий.

Конкретные формы Ф. непосредственно связаны с характером федерации, организационным ее построением, способом возникновения и ее структурой (договорная либо конституционная, территориальная – национально-территориальная, асимметричная – симметричная, централизованная (интеграционная) – относительно децентрализованная (деволюционная).

**Лит.:**

Федерализм власти и власть федерализма. М., 1997;

Абдулатипов Р.Г., Болтенкова Л.Ф. Опыты федерализма. М., 1994.

Лучин В.О., Мойсеенко М.Г.

**Федеральная интервенция**

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ ИНТЕРВЕНЦИЯ** (федеральное вмешательство) – в ряде государств с федеральной формой государственного устройства вмешательство федерального правительства в установленном федеральной конституцией или законом порядке в дела субъекта федерации в случае нарушения властями последнего федеральной конституции или федеральных законов, неподчинения законным требованиям федерального правительства, нарушения прав человека, серьезных беспорядков, возникновения угрозы целостности федерального государства и т. д. Применяется в большинстве федераций (США, Аргентине, Бразилии, Венесуэле, Мексике, Индии, ФРГ, Эфиопии).

Обычно конституционный перечень условий для применения Ф.и. является исчерпывающим и не подлежит произвольному расширению. Ф.и. может быть военной, экономической, дипломатической, идеологической. Результатом Ф.и. является установление юридического и политического верховенства федерации над органами ее субъекта. Ф.и. обычно объявляется специальным декретом главы государства и может заключаться в принудительном смещении виновных должностных лиц, назначении на их место представителей центрального правительства, временном роспуске представительных органов субъекта федерации, вводе на его территорию федеральных войск, применении других репрессивных мер.

Президент может принимать решение о введении Ф.и. самостоятельно (в латиноамериканских федерациях, поскольку здесь нет совета или кабинета министров как особого органа) или действовать по совету премьер-министра (в Эфиопии, согласно Конституции 1994 г.). В большинстве государств (в том числе в Венесуэле, Германии, Швейцарии) предусмотрены меры контроля в случаях применения Ф.и. В настоящее время власть редко прибегает к Ф.и., поскольку существуют иные, более демократичные способы разрешения конфликтов в рамках федерации.

В РФ институт Ф.и. отсутствует.

*Бойцова В.В., Бойцова Л.В.*

### **Федеральная нотариальная палата (ФНП)**

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ НОТАРИАЛЬНАЯ ПАЛАТА (ФНП)** – некоммерческая организация, представляющая собой профессиональное объединение нотариальных палат субъектов РФ, Основанное на их обязательном членстве. ФНП была создана согласно Основам законодательства РФ о нотариате на учредительной конференции представителей региональных нотариальных палат 22 сентября 1993 г. в Москве. Местом пребывания руководящих органов ФНП является Москва. Основная задача ФНП состоит в организации выполнения нотариусами, занимающимися частной практикой, своих публичных функций. В рамках решения этой задачи ФНП наделена такими полномочиями, как осуществление координации деятельности региональных нотариальных палат, представление их интересов в органах государственной власти и управления, защита социальных и профессиональных прав нотариусов, представление интересов нотариальных палат в международных организациях. Названные полномочия закреплены как в Основных законодательства РФ о нотариате, так и в Уставе ФНП.

Высший орган палаты – собрание представителей нотариальных палат, к компетенции которого относится решение вопросов об избрании правления, президента и ревизионной комиссии, о внесении изменений в устав, определении размера членских взносов и ряд других. Собрание представителей нотариальных палат проводится не реже 1 раза в год. Руководство текущей деятельностью ФНП осуществляют правление и президент. Вопросы организации хозяйственной деятельности отнесены к компетенции управляющего делами ФНП. ФНП имеет собственное издание – журнал "Нотариальный вестник". 28 мая 1995 г. в Берлине нотариат РФ был принят в члены Международного союза Латинского нотариата, и с этого времени ФНП представляет нотариат РФ в этой организации.

*Тихенко А.И.*

## **Федеральная территория**

ФЕДЕРАЛЬНАЯ ТЕРРИТОРИЯ – одно из территориальных образований (наряду с федеральными округами, федеральными владениями, ассоциированными государствами), не являющееся субъектом федерации, непосредственно подчиненное центральной власти и имеющееся в большинстве федераций (Австралия, Бразилия, Индия, Канада, Пакистан, США и др.). В асимметричных федерациях ее составные части неравноправны. Некоторые из них имеют привилегии, другие занимают иное положение. В прошлом Ф.т. и части федеративного государства, не являющиеся субъектами, имели только вертикальные отношения соподчинения с федерацией, ныне они получают некоторые элементы федерации. В РФ Ф.т. нет.

*Бойцова В.В., Бойцова Л.В.*

## **Федеральное принуждение**

см. *Федеральная интервенция* .

## **Федеральное собрание РФ**

ФЕДЕРАЛЬНОЕ СОБРАНИЕ РФ – согласно ст. 94 Конституции РФ, "Федеральное Собрание – парламент Российской Федерации – является представительным и законодательным органом Российской Федерации". ФС – один из федеральных органов, осуществляющих государственную власть в РФ, это орган законодательной власти (ст. 10–11 Конституции РФ).

В функции парламента входит не только представительство населения и законотворчество, палаты ФС рассматривают и решают многие важные вопросы верховного управления государством, утверждают бюджет государства, участвуют в формировании федеральных государственных органов, по ряду направлений осуществляют парламентский контроль.

ФС состоит из Совета Федерации и Государственной Думы. В СФ входят по два представителя от каждого из 89 субъектов РФ – это их главы органов законодательной (представительной) и исполнительной власти (т. е. всего 178 человек). По отношению к этим лицам Конституция использует понятие "член СФ". Члены СФ не работают в палате на профессиональной постоянной основе, они периодически заседают и выполняют иные функции в Москве: остальное время функционируют в соответствующих субъектах РФ.

ГД состоит из 450 депутатов. Они избираются непосредственно населением РФ. Половина депутатов – 225 человек – избирается в территориальных избирательных округах по мажоритарной избирательной системе относительного большинства, другие 225 депутатов избираются по федеральным спискам партий и движений непропорциональной избирательной системе. Все депутаты ГД работают в ней на профессиональной постоянной основе.

ФС не имеет какой-либо компетенции, которую палаты осуществляли бы на совместных заседаниях. Более того, СФ и ГД заседают раздельно (ст. 100 Конституции РФ). Палаты могут собираться совместно только для заслушивания (не для обсуждения) посланий Президента РФ, КС, выступлений руководителей иностранных государств.

СФ считается верхней, ГД – нижней палатой. Принцип верхней и нижней палаты не означает, что ГД подчинена СФ. Палаты самостоятельны. Само понятие верхней и нижней палат связано с законодательным процессом. Движение законопроекта начинается как бы «снизу» (в ГД) и идет «вверх» (в СФ). У СФ есть право как одобрить, так и не одобрить принятый ГД закон. Однако, если ГД не согласится с мнением СФ, она может принять закон



повторным голосованием, но уже квалифицированным большинством – не менее 2/3, от общего числа депутатов ГД.

Палаты ФС взаимодействуют в процессе осуществления своих задач с Президентом РФ, Правительством РФ, федеральными судами, Генеральным прокурором РФ, государственными органами субъектов РФ.

*Авакьян С.А.*

## **Федеральные конституционные законы РФ (ФКЗ)**

ФЕДЕРАЛЬНЫЕ КОНСТИТУЦИОННЫЕ ЗАКОНЫ РФ (ФКЗ) – один из видов законов, предусмотренных Конституцией РФ. ФКЗ принимаются квалифицированным большинством голосов палат Федерального Собрания РФ, имеют более высокую юридическую силу по сравнению с обычными ФЗ РФ и тем более иными правовыми актами. Для принятия ФКЗ требуется одобрение не менее 3/4 голосов от общего числа членов СФ и не менее 2/3, голосов от общего числа депутатов ГД. Принятый ФКЗ подлежит подписанию в течение 14 дней Президентом РФ и обнародованию (права вето Президента в отличие от порядка принятия простых федеральных законов не предусмотрено).

ФКЗ принимаются согласно Конституции РФ по следующим вопросам:

– о порядке принятия в РФ и образования в ее составе нового субъекта, разрешения иных вопросов, связанных с изменением конституционно-правового статуса субъекта РФ (ч. 2 ст. 65);

– о принятии в состав РФ нового субъекта РФ (ч. 2 ст. 65; ч. 1 ст. 137);

– об образовании в составе РФ нового субъекта РФ (ч. 2 ст. 65; ч. 1 ст. 137);

– об изменении конституционно-правового статуса субъекта РФ (ч. 5 ст. 66; ч. 1 ст. 137);

– о государственных флаге, гербе и гимне РФ, их описании и порядке официального использования (ч. 1 ст. 70);

– о референдуме в РФ (п. «в» ст. 84);

– о режиме военного положения (ч. 3 ст. 87);

– о чрезвычайном положении (ч. 2 ст. 88; ч. 2 ст. 56);

– об Уполномоченном по правам человека (ч. 1 п. «д» ст. 103);

– о порядке деятельности Правительства РФ (ч. 2 ст. 114);

– о судебной системе РФ, об отдельных частях этой системы – об общих судах, арбитражных судах и др. (ч. 3 ст. 118);

– о КС РФ (ч. 3 ст. 128);

– о ВС РФ (ч. 3 ст. 128);

– о ВАС РФ (ч. 3 ст. 128);

– о Конституционном Собрании (ч. 2 ст. 135).

*Авакьян С.А.*

## **Федеральный (столичный) округ**

ФЕДЕРАЛЬНЫЙ (столичный) ОКРУГ – в федеративных государствах особая административно-территориальная или политико-территориальная единица, в которой размещается столица федерации с прилегающими окрестностями: Ф.о. Колумбия, в котором расположена столица Вашингтон (США), столица Бразилиа (Бразилия), Мехико (Мексика), Ф.о. Абуджа (Нигерия), Ф.о. обычно не является частью федерации. Размещение столицы в особом Ф.о. (т. е. как на "ничейной территории") продиктовано стремлением обеспечить независимость федеральных органов власти от любого из субъектов федерации, уравнивать "политический вес" всех субъектов федерации. Режим Ф.о. более строг по сравнению с другими частями государства. Ф.о. может иметь в верхней палате представительство (равное или неодинаковое с субъектами федерации).

Ф.о. Колумбия не представлен в Конгрессе США. Право участия жителей Ф.о. в

выборах президента США было предоставлено лишь в 1961 г. XXIII поправкой к Конституции. Жители Ф. о, Колумбия избирают 3 выборщиков для участия в выборах президента и посылают 1 делегата в палату представителей с правом совещательного голоса. Конгрессу принадлежат законодательные полномочия в отношении округа.

В Бразилии Ф.о., где расположена столица Бразилиа, является, наряду с 26 штатами, субъектом федерации, в отличие от США. Ф.о. посылает в Сенат 3 сенаторов и 2 их заместителей, как и каждый штат. Ф.о. в отличие от штатов не может делиться на муниципии и управляется на основе Органического закона, принимаемого его законодательной палатой 2/3, голосов и 2 голосованиями с промежутком не менее 10 дней. Ему принадлежат законодательные полномочия, сохраняемые за штатами и муниципиями; он формирует свою законодательную и исполнительную власть аналогично штатам, имеет в федеральном парламенте такое же представительство, как и штаты.

В Мексике Ф.о., в котором расположена столица Мехико, наряду со штатами считается составной частью федерации, т. е. не относится к федеральным территориям (острова, островки, рифы, не находящиеся под юрисдикцией штатов).

В РФ существование Ф.о. не предусмотрено, столица – город Москва – является полноправным субъектом Федерации.

*Бойцова. В.В., Бойцова Д.В.*

## **Федеративный договор**

**ФЕДЕРАТИВНЫЙ ДОГОВОР** – договор о разграничении предметов ведения и полномочий между органами государственной власти РФ. Фактически представляет собой 3 договора: Договор "О разграничении предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти РФ и органами власти суверенных республик в составе РФ" Договор "О разграничении предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти РФ и органами власти краев, областей, городов Москвы и Санкт-Петербурга РФ", и Договор "О разграничении предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти РФ и органами власти автономной области, автономных округов в составе РФ". В Ф.д. входят также протоколы к двум первым из перечисленных договоров, причем Протокол ко второму Договору в соответствии с его ч. 2 ст. 7 рассматривается как неотъемлемая часть Ф.д.

Каждый из трех договоров, составляющих Ф.д., содержит исчерпывающее определение предметов ведения федеральных органов государственной власти, а также находящихся в совместном ведении органов государственной власти РФ и субъектов РФ. Ф.д. устанавливается, что все иные вопросы относятся к исключительному ведению субъектов РФ. По своему содержанию Ф.д. не является ни учредительным договором, ни договором о преобразовании в федерацию государства с иным государственно-территориальным устройством, поскольку к моменту его заключения РФ уже сложилась как суверенное федеративное государство. Вместе с тем федеративные отношения на основе принципа разделения предметов ведения и полномочий между федерацией и ее субъектами стали новым шагом в развитии федерализма в России.

Ф.д. юридически закреплял реально существовавшие в то время различные типы субъектов РФ – национально-государственные (суверенные республики в составе РФ), административно-территориальные (края, области, города Москва и Санкт-Петербург) и национально-территориальные (автономная область и автономные округа) образования.

Работа по подготовке Ф.д. началась в 1990 г. 17 июля 1990 г. Президиумом ВС РСФСР было принято постановление о Ф.д., определившее необходимость:

– формирования СФ; разработки и согласования основных принципов государственного устройства РФ;

– обсуждения на очередном Съезде народных депутатов Декларации об основных принципах государственного устройства РФ;

– составления и заключения Ф.д.

Работа над проектом Ф.д. велась совместно с разработкой проекта новой Конституции РФ: договор должен был служить основой для содержания будущей конституции в сфере государственного устройства и федеративных отношений. Проект договора был рассмотрен на III (внеочередном) Съезде народных депутатов РСФСР в марте 1991 г., где было принято решение о его доработке совместно с представителями субъектов РФ и подготовке к подписанию.

Ф.д. был подписан 31 марта 1992 г. в Кремле полномочными представителями субъектов РФ, а от имени Федерации – Председателем ВС РФ Р.И. Хасбулатовым и Президентом РФ Б.Н. Ельциным. Не подписали Ф.д. Республика Татарстан и Чечено-Ингушская Республика. Вместе с тем согласно ч. 2 ст. VII Договора между федеральными органами государственной власти и органами власти суверенных республик в составе РФ регулирование отношений по разграничению полномочий между ними допускалось и в иных, не связанных с подписанием Договора формах, в том числе на двусторонней основе, в соответствии с Конституциями РФ и республики в составе РФ.

10 апреля этого же года VI Съезд народных депутатов РФ одобрил Ф.д. и включил его содержание в текст Конституции РСФСР 1978 г.

Принятие Конституции РФ 1993 г. и одновременное прекращение действия Конституции 1978 г. юридически не означало прекращения действия Ф.д. Частью 3 ст.11 Конституции РФ установлено, что разграничение предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Федерации и ее субъектов осуществляется, помимо Конституции РФ, Федеративным и иными договорами. Положения Ф.д. в этой части, с некоторыми изменениями были включены в текст Конституции РФ. Все остальные положения Ф.д. согласно ч. 4 п. 1 раздела второго Конституции РФ действуют в части, не противоречащей Конституции РФ.

Лит.:

Федеративный договор: Документы. Комментарии. М., 1992;

Конституция (Основной Закон) РФ – России. М., 1992;

Чиркин В.Е. Современный федерализм: Сравнительный анализ. М., 1995;

Федеративное устройство. Реализация Конституции Российской Федерации: Сборник аналитических обзоров и рекомендаций//Ред. кол.: Н.В. Постовой, Б.С. Крылов, Ю.А. Тихомиров. М., 1995;

Комментарий к Конституции РФ/Общ, ред. Ю.В. Кудрявцева. М., 1996;

Лысенко В.Н. Развитие федеративных отношений в современной России. М., 1996.

Парамонов А.Р., Полуян Л.Я.

## Федерация

**ФЕДЕРАЦИЯ** (лат. *Foederatio* – союз, объединение) – форма политико-территориального и(или)национально-государственного устройства, представляющая собой сложное (союзное) государство, состоящее из государственных образований, обладающих юридически определенной политической самостоятельностью. В мире насчитывается 23 Ф., каждой из которых свойственна своя модель территориальной, национально-территориальной организации, отражающая соотношение целого (Ф.) с ее частями – субъектами Ф. (штатами, республиками, кантонами, землями, провинциями, областями и другими единицами).

В отличие от конфедерации – договорного союза независимых государств, которая, по сути, представляет международно-правовое объединение, Ф. - государственно-правовое объединение, единое суверенное государство с развитыми самоорганизацией и самостоятельностью его составных частей, множеством элементов, форм и механизмов саморегулирования (законодательством, системой властных структур и др.).

В сравнении с унитарной формой Ф. в определенных исторических условиях рассматривается как:

– более демократический тип организации и ведения дел, организационно-территориального построения государства и управления им;

– форма выявления и удовлетворения многообразных интересов, стремлений, потребностей самовыражения, идентификации народов;

– средство отражения национального бытия, сознания, традиций народов (гражданских, национально-этнических, конфессиональных и др.).

Основное назначение Ф. - обеспечение сотрудничества субъектов как единого целого, согласования общегосударственных и региональных, национальных и иных интересов населения.

Ф. свойственны такие признаки, как:

– наличие единой территории, состоящей из совокупности территорий ее субъектов, на которые распространяется суверенитет Ф.;

– наличие гарантий статуса и границ субъектов Ф.;

– конституционное либо конституционно-договорное разграничение предметов ведения и полномочий между Ф. и ее субъектами;

– в ряде случаев наличие единого гражданства;

– учреждение и конституирование общего для всей Ф. механизма государственной власти (парламента, правительства, судов);

– наличие федеральной правовой системы, обеспечивающей единое правовое пространство, верховенство конституции и приоритет законов Ф.;

– образование единого экономического и оборонного пространства, создание единой денежной, финансовой, кредитной систем, единых вооруженных сил, установление государственного языка (языков), государственных символов Ф.

На уровне территориальных частей Ф. также создаются основные элементы их государственности – законодательная, исполнительная власть, в ряде случаев собственная судебная власть, правовая система и др.

Большинство Ф. - крупные и средние государства, среди которых США, Германия, РФ, Канада, Австралия, Австрия, Швейцария, Индия, Пакистан, Аргентина, Бразилия, Венесуэла, Мексика, Эфиопия, Нигерия.

По способу возникновения различаются договорные (на основе союза) и конституционные (основанные на автономии) Ф. (Германия, Индия, РСФСР (1918)). В зависимости от значения национального фактора в организации Ф. их классифицируют на территориально-национальные (Индия, Канада, РФ и др.) и чисто территориальные (Германия, Бразилия, Мексика и др.). По структуре и в зависимости от степени равноправия составных частей различают Ф. симметричные – с однопорядковыми субъектами (Австрия, Германия, ОАЕ и др.: юридически таковыми были СССР, СФРЮ, ЧСФР) и асимметричные – с разностатусными и различными видами субъектов (РФ, Швейцария). По степени сочетания централизации и децентрализации, учету спецификации различных составных частей Ф. их принято делить на интегративные (централизованные, например Индия) и деволюционные (относительно централизованные – США, Германия, Швейцария и др.).

По форме правления подавляющее большинство Ф. - республики. Ф.-монархиями являются Австралия, Канада (номинальный глава государства – английская королева), Бельгия, ОАЕ, Малайзия (13 штатов являются султанатами-монархиями, а 4 возглавляются губернаторами, назначаемыми Верховным главой Малайзии, избираемым Советом султанов, сроком на 5 лет), Статус Ф., их субъектов и составных частей (федеральных территорий, округов, ассоциированных государств) определяется конституцией Ф. Суверенитетом обладает само федеративное государство, субъекты иногда декларируют полный суверенитет, хотя им не обладают.

Конституционно-правовой статус Ф. и ее субъектов, характер федеративных отношений во многом предопределяется способами распределения власти – предметов ведения и полномочий – по вертикали. Именно в этом и состоит основное отличие федеративного устройства от унитарного.

В науке и конституционной практике существуют несколько способов разграничения предметов ведения и полномочий Ф. и ее субъектов.

Суть первого состоит в установлении конституцией исключительных полномочий и предметов ведения Ф., а все остальные ею относятся к ведению субъектов Ф. (США, Австрия, Швейцария).

Второй способ – определение полномочий как Ф., так и ее субъектов (Канада, Аргентина, Мексика и др.).

При третьем способе перечисляются три сферы полномочий: Ф., ее субъектов и совместного ведения (ФРГ, Индия).

Четвертый способ состоит в установлении перечня предметов ведения и полномочий Ф. и сферы совместного ведения Ф. и ее субъектов (РФ, Пакистан, Нигерия, Статья 73 Конституции РФ устанавливает при этом, что вне предметов ведения и полномочий РФ по предметам совместного ведения субъекты обладают всей полнотой государственной власти). При этом степень детализации полномочий в разных Ф. неодинакова.

Число субъектов Ф. варьируется от 2 в Танзании до 89 в РФ (в США их 50, ФРГ- 16, Мексике – 31, Пакистане и Микронезии – 4, Эфиопии – 9 и т. д.). Они называются штатами, землями, провинциями, кантонами, эмиратами, республиками, областями, краями, городами и т. д.

По своему правовому положению субъектам ряда Ф. присущи признаки государственности:

– они имеют свою конституцию (штаты США, Мексики, республики в РФ), которую принимают сами и которая не нуждается в утверждении центральных органов;

– создают свои парламенты, издают законы, формируют свои правительства, возглавляемые губернаторами, президентами, главами республик (в РФ), премьер-министрами, главными министрами;

– могут иметь собственную судебную систему, вплоть до верховных судов, действующих параллельно с федеральными судами;

– в некоторых Ф. все ее субъекты или часть из них могут иметь свое гражданство (США, РФ);

– во многих Ф. субъекты вправе иметь свои символы (герб, флаг, столицу), вступать в экономические и культурные отношения с зарубежными государствами, создавать в этих целях свои представительства, иметь своих представителей во второй палате федерального парламента, которая считается органом выражения интересов субъектов Ф. (1 сенатора от каждого штата в США, по 3 – в Бразилии, от 3 до 6 – в ФРГ, от 1 до 34 – в Индии, 2 – в РФ и т. д.).

Исторические судьбы Ф. (старейшими из них являются Швейцария, созданная в 1291 г. и США – 1777 г.), их эволюция, возрастание после второй мировой войны втрое числа федеративных государств – с одной стороны, ликвидация созданных после обретения ими независимости таких Ф., как Индонезия, Ливия, Уганда, распад и реорганизация социалистических Ф. (СССР – в 1991 г., СФРЮ – в 1992 г., ЧСФР – в 1993 г.) – с другой, свидетельствуют об ошибочных в ряде случаев подходах к принципам их построения, переоценке тех или иных характерных черт и начал (например, национального принципа их построения, права на выход из Ф.).

В 90-е гг. XX в. идея федеративного строительства вновь стала активно вос-требоваться, о чем свидетельствует провозглашение Ф. Бельгии (1993), Эфиопии (1994). И это закономерно вытекает как из перспективности федерализма, так и из объективной универсальной тенденции мирового общественного развития к интеграции. Исторический опыт, накопленный Ф., в определенной мере используется такими международными образованиями, как Европейский Союз, Содружество Независимых Государств.

Лит.:

Сравнительное конституционное право/Под ред. В.Е. Чиркина . М., 1996;

Конституционное право/Под ред. А.Е.Козлова . М., 1996;

## Фейербах Ансельм (1775–1833)

ФЕЙЕРБАХ (Feuerbach) Ансельм (1775–1833) – германский криминалист, один из основателей классической школы в уголовном праве. Окончил Иенский университет, получил степени доктора философии и доктора права (1798). Став приват-доцентом и профессором, читал лекции по естественному праву и энциклопедии права, уголовному праву и процессу, гражданскому и римскому праву в университетах Иены, Киля и Ландсхута. В 1804 г. занял крупный пост в Министерстве юстиции королевства Баварии и по поручению правительства приступил к подготовке проекта УК (по прежней терминологии – Уголовного уложения) для Баварии. Проект был готов в 1807 г., но из-за событий международного характера его обсуждение и принятие задержалось до 1812 г. Подготовленный Ф. баварский УК, состоявший из собственно УК и УПК, вступил в силу с 1 октября 1813 г. Ф. подготовил также проект ГК, но тот не был принят. Важная заслуга – подготовка изданного в 1806 г. Закона об отмене пыток в Баварии. С 1814 г. и до конца жизни Ф. занимал высокие судебские должности.

Ф. - автор большого числа работ по уголовному праву. Из них наиболее известными стали: "Пересмотр основных положений и понятий уголовного права" (1799–1800) и "Учебник общего действующего в Германии уголовного права" (1801), который выдержал 11 изданий еще при жизни автора и был переведен на русский язык.

Опираясь на основные положения учения Канта о нравственности и праве, Ф. развил его применительно к проблемам уголовного права и законодательства. Вслед за Кантом отстаивал идею "правового государства", идею превосходства права над государством. Он писал, что уголовный закон является "категорическим императивом", требования которого подлежат беспрекословному выполнению. Ему принадлежит заслуга формулирования основных принципов уголовного права, которые, по его словам, "не подлежат никакому исключению".

Принципам уголовного права, некогда выдвинутым Беккариа, он придал строгую латинскую форму, а именно: лат. *nulla poena sine lege* – "нет наказания без закона", лат. *nulla poena sine crimine* – "нет наказания без преступления" и лат. *nullum crimen sine poena legali* – "нет преступления без законного наказания". Ф. требовал, чтобы наказания назначались только на основании закона, только за предусмотренные законом преступления и чтобы ни одно преступление не оставалось без наказания, предусмотренного законом. Со временем эти формулировки претерпели известную эволюцию, и ныне их обычно сводят к принципу *nullum crimen, nulla poena sine lege*, что в том или ином виде было воспринято законодательством многих стран. Свое историческое значение они сохраняют и поныне.

В качестве решающего и единственного основания для применения к виновному наказания Ф. рассматривал нарушение им уголовного закона. Такая постановка вопроса могла служить не только оправданием уголовной репрессии со стороны государства, но и защитой прав личности по отношению к государству. Теория наказания – важнейшая часть его уголовно-правовой доктрины – была, по существу, теорией устрашения: содержащаяся в законе угроза наказанием должна психологически воздействовать на возможного преступника и тем предотвратить преступление.

В историю науки уголовного права вошел многолетний спор Ф. с его близким другом, германским криминалистом Грольманом (1775–1829) о целях уголовного наказания. Если Ф. придавал решающее значение целям общей превенции и требовал определять размеры наказания исходя лишь из тяжести совершенного деяния, то Грольман считал необходимым соразмерять наказание с опасностью данного преступника, с вероятностью будущего нарушения им правопорядка. Предлагая установить в законе суровые санкции за преступления, Ф. вместе с тем призывал ограничить произвол суда. Грольман, напротив,

стоял за широкие рамки судейского усмотрения, чтобы суд мог свободно, не будучи связан законом, оценить степень опасности каждого преступника. Тем самым теория Грольмана хотя и позволяла проводить более гибкую судебную политику, уничтожала правовые гарантии гражданина перед лицом карательной власти государства. Победу в дискуссии одержал Ф.: именно его идеи нашли отражение в уголовных кодексах, изданных в первой половине XIX в. и признанных «классическими» в истории уголовного права.

В трудах Ф. была создана серьезная основа для разработки в рамках «классической» школы таких важнейших институтов уголовного права, как состав преступления, вина, соучастие, покушение и др., в трактовке которых он отстаивал значение объективных критериев. Некоторые из его положений сохраняют свое значение и поныне.

Свои идеи, и прежде всего требование наказывать лишь за деяние, запрещенное законом, Ф. воплотил в баварском УК 1813 г. Помимо смертной казни за наиболее тяжкие преступления в нем преобладали санкции в виде пожизненного или длительного лишения свободы. Возможности суда при выборе наказания были существенно ограничены. Кодекс отменил в принципе телесные наказания, но сохранил одно из них – порку (она, правда, не применялась к "образованным"). В нем детально изложены многие вопросы Общей части уголовного права (в частности, не только различаются умысел и неосторожность, но и перечисляются 7 видов грубой неосторожности и 4 вида малой неосторожности). Характерно, что баварский УК был снабжен официальным комментарием с запрещением публикации каких-либо иных комментариев "в целях обеспечить единство толкования и применения уголовного закона".

Баварский УК 1813 г., как и другие труды Ф., оказал большое влияние на развитие уголовного законодательства в Германии и ряде иных государств. В России он был использован при подготовке комиссией Сперанского "Законов уголовных" (1833), а затем и Уложения о наказаниях 1845 г.

Лит.:

Пионтковский А.А. Уголовно-правовые воззрения Канта, А.Фейербаха и Фихте. М., 1940;

Решетников Ф.М. «Классическая» школа и антрополого-социологическое направление. М., 1985.

Решетников Ф.М.

## Фелония

ФЕЛОНИЯ (англ. *felony*) – одна из основных категорий преступлений в уголовном праве Великобритании и США, к которой, как правило, относятся более тяжкие преступные деяния. Деление преступлений на Ф. и мисдиминоры возникло в средние века в Англии сначала в рамках норм общего права, а затем стало проводиться и в статутах (актах парламента). Формальным признаком Ф. служили предусмотренные за нее наказания в виде смертной казни и конфискации имущества. После отмены в XIX в. смертной казни за большинство преступлений, а в 1870 г. – и конфискации имущества, отличительным признаком Ф. стало традиционное отнесение того или иного преступления к этой категории либо признание его таковым согласно вновь изданному закону.

Уголовное законодательство большинства государств, которые некогда были английскими колониями или доминионами (Индия, Австралия, Канада, Новая Зеландия и др.) и ныне входят в англосаксонскую правовую систему, не восприняло английского деления преступлений на Ф. и мисдиминоры. Исключение составляет уголовное законодательство США. Как правило, к Ф. относятся преступления, за которые грозит лишение свободы на срок до 1 года или более тяжкое наказание. В УК большинства американских штатов различаются Ф. нескольких классов (А,В,С,Д) и мисдиминоры 2–3 классов (иногда выделяются мелкие мисдиминоры), за совершение которых в Общей части УК предусмотрены соответствующие наказания.

В статьях Особенной части этих кодексов вместо санкций за преступления указано, к какой категории относится то или иное деяние. Эта градация сказывается на определении

подсудности американских судов, включается в описание признаков конкретных преступлений и учитывается при формулировании гарантий прав граждан при разбирательстве уголовных дел.

**Лит.:**

*Кенни К.* Основы уголовного права/Пер. с англ. М.,1949;

*Полянский Н.Н.* Уголовное право и уголовный суд Англии. М., 1969;

*Никифоров В.С., Решетников Ф.М.* Современное американское уголовное право. М.,1990.

*Решетников Ф.М.*

## **Фемида и Немезида**

**ФЕМИДА И НЕМЕЗИДА** – в греч. мифологии Фемида – богиня правосудия, законности, Немезида – богиня возмездия, кары. Они вошли в наше сознание как символы, выражающие идеи справедливости и законности, восстановления нарушенного права, воздаяния за зло. Немезида карает за нарушение установленного порядка, Фемида восстанавливает его. При этом и она может карать, и в этом функции богинь как бы совпадают. Но правосудие не сводится лишь к наказанию виновных, оно рассудит спорящих, тяжущихся, оправдает невиновного, т. е. не только карает, но и судит по праву.

Ф. и Н. лишь по прошествии многих веков стали тем, что можно именовать юридическими символами. Поначалу же образ каждой из них имел философское, моральное значение.

Немезида изображалась с атрибутами равновесия, контроля, наказания и быстроты. Равновесие (умеренность и вообще "мера вещей") обозначалось весами, символом контроля за непокорными и высокомерными была уздечка, атрибутом их наказания – меч или плеть, а быстрота и неотвратимость возмездия символизировались крыльями или колесницей, запряженной грифонами (чудовищами с львиным туловищем и орлиной головой).

Наиболее типичные атрибуты Фемиды – весы в руках (в этом родство богинь) и повязка на глазах. Весы воплощают идею справедливости, повязка на глазах – символ беспристрастия. Иногда Фемида изображалась с рогом изобилия в руках. Этот символ, наполненный глубоким смыслом, сопутствовал многим древнегреческим богам. Рог изобилия в руках богини правосудия, видимо, обозначал, что благополучие граждан, их материальное благосостояние немислимы без законности и правопорядка.

Иногда в руки Фемиды вкладывался факел, освещающий ей путь к истине.

Внешний облик, атрибуты Ф. и Н. не были раз и навсегда предустановленными, строго канонизированными. Многие в их изображении зависело от мировоззрения, творческого кредо того или иного художника, писателя, мыслителя, условий, в которых они трудились, особенностей господствовавшего нравственного и правового сознания и, конечно, от творческой фантазии.

*Алексеев А.И.*

## **Феодальное право**

**ФЕОДАЛЬНОЕ ПРАВО** – исторический тип права, соответствующий экономическим и социально-политическим отношениям феодального общества. При всем многообразии исторических и культурно-цивилизационных вариаций феодализма сущность феодальной системы можно свести к особой форме собственности на землю. Земельные собственники были связаны между собой сложной системой иерархических отношений. На нижней ступени иерархии стояли крестьяне, которые владели землей и обязаны были нести повинности в пользу ее другого, вышестоящего владельца – феодала. Тот мог получить землю в свою очередь от феодала более высокого ранга и был также обязан нести в пользу последнего определенную службу. Во главе этой системы стояли феодальные монархи, считавшие себя верховными собственниками всей земли. От них получали и «держали»



землю феодалы низших рангов. Таким образом, феодальная собственность расчленилась на "верховную собственность" и владение.

Для большинства феодальных обществ в определенный период их развития было характерно также наличие внеэкономических способов принуждения крестьян к труду (серваж, крепостничество), хотя такое принуждение не является обязательным и универсальным признаком феодальной системы.

Важной отличительной чертой Ф.п. являлось открытое закрепление юридического неравенства различных категорий населения, что получило выражение в сословной организации общества. В соответствии с принадлежностью человека к тому или иному сословию определялся объем его прав и обязанностей. Для всех феодальных обществ типичны следующие сословия: дворянство, духовенство, городское население и крестьянство. Господствующее положение в феодальной системе занимали дворянство и духовенство. Оба эти сословия пользовались рядом привилегий – владение землей и крепостными, отправление правосудия, освобождение от налогов, преимущество по государственной службе, право на суд равных и пр. Сословное положение переходило по наследству, и переход из низших сословий в высшие был очень затруднен.

В государственно-правовом развитии феодальное общество в Европе проходило обычно несколько последовательных этапов: раннефеодальная монархия, феодальная раздробленность, сословно-представительная монархия и абсолютизм. Республиканская форма правления встречалась только на уровне городов-государств (Венеция, Флоренция и др.). В Польше существовал своеобразный гибрид монархии и республики. Для феодальных обществ Азии обычной формой правления была деспотия, при которой государство целиком подавляло общество, а власть единоличного правителя (султана, шаха, императора) была безраздельной.

Формирование национальных правовых систем в Европе шло весьма сложным путем. На первых стадиях развития феодального государства Ф.п. отличалось в одной и той же стране пестротой и разнообразием и так называемым партикуляризмом (т. е. местными особенностями), что было обусловлено отсутствием прочных экономических и политических связей, единой государственной воли. Общей чертой была крайне низкая юридическая техника, казуистический характер нормативных актов.

Источниками европейского Ф.п. до периода абсолютизма были главным образом обычаи, соглашения феодалов, а также грамоты монархов, закреплявшие привилегии тех или иных сословий, отдельных лиц, городских общин. Большое значение имела и судебная практика. В Англии на ее почве выросла особая система права – общее право. В раздробленной Германии значительным было «городское» право, базировавшееся на практике городских судов. Право города Магдебурга (см. *Магдебургское право*) оказало влияние и на соседние государства: Польшу, Литву. Закон в период феодальной раздробленности играл крайне незначительную роль. Самостоятельную ветвь европейского Ф.п. составляло каноническое право, которое в первую очередь регулировало вопросы организации и деятельности католической церкви, но вместе с тем содержало ряд положений гражданского права, особенно в области семейных отношений.

В восточных феодальных обществах предписания религиозно-правового характера, традиции и этические учения являлись гораздо более важным регулятором общественной жизни, чем позитивное право, выраженное в законах. Особенно это касалось Японии и Китая, где все законодательство ограничивалось немногочисленными, но крайне суровыми нормами уголовного права.

Развитие экономических связей внутри страны, формирование единого национального рынка, постепенное преодоление феодальной раздробленности и усиление центральной власти вызывают необходимость унификации Ф.п. Среди его источников все большее значение начинают приобретать акты монархов (королевские ордонансы на Западе, царские указы в Московской Руси), отчасти вытесняющие обычаи и другие источники Ф.п. В XVI–XVII вв. в ряде европейских государств начинается кодификация права, издаются единые

законодательные акты, например, свод «Каролина» 1552 г. в Германии, Соборное уложение 1649 г. в Русском государстве и др.

Замена Ф.п. современным правом в большинстве европейских стран происходила достаточно плавно, эволюционно и заняла несколько столетий. Ростки современного права в недрах Ф.п. зародились в западноевропейских городских общинах (отсюда название нового права – "буржуазное") уже задолго до конца средневековья. В процессе трансформации Ф.п. в Западной Европе большую роль сыграла рецепция римского права. В течение нескольких веков институты и нормы Ф.п. тесно соседствуют в европейских правовых системах с элементами нового права, прежде всего гражданского, торгового. Гуманистические реформы эпохи "просвещенного абсолютизма" (XVIII в.) устраняют ряд средневековых принципов и институтов из уголовного права и процесса (запрет пыток, членовредительских наказаний и др.). Буржуазные революции конца XVIII – первой половины XIX в. наносят удар по феодальному государству и феодальной системе земельных отношений. Ко второй половине XIX в. Ф.п. в Западной Европе уже существовало в виде пережитков, некоторые из которых впрочем сохранились и в XX в. Победа нового права была закреплена путем массовой кодификации, причем образцом для большинства европейских наций послужили французские наполеоновские кодексы (гражданский 1804 г., уголовный 1810 г. и др.). Особый путь был характерен для Англии, где Ф.п. сохранило многие свои формы, изменив постепенно их содержание. Это касается прежде всего архаичных институтов государственной власти, сохранения титулов, феодальной собственности в земельной сфере. Внешняя преемственность Ф.п. выражается также в сохранении юридической силы тысяч судебных прецедентов и актов. Достаточно вспомнить, что в современной Великобритании к числу действующих конституционных актов относят Великую хартию вольностей 1215 г.

Гораздо дольше сохранялись институты Ф.п. в странах Восточной Европы и Латинской Америки, особенно в сфере земельных и семейных отношений. Что касается стран Азии и Северной Африки, то здесь демонтаж Ф.п. происходил уже под сильным воздействием передовой европейской правовой культуры. В большинстве случаев европейское «буржуазное» право насаждалось колонизаторами и ограничивалось сферами администрации, уголовного права и процесса, торгового оборота. В области земельных и семейных отношений Ф.п. опять-таки консервировалось и нередко сохраняется по сей день, поскольку освящено религиозной догмой (см. *Мусульманское право*). Совершенно иным путем пошла Япония, где нормативная основа Ф.п. в период реформ «сверху» эпохи Мэйдзи (последняя треть XIX в.) была всего за 20–30 лет заменена самым передовым европейским законодательством. Однако рецепция современного западного права в Японии во многом носила механический, внешний характер: чуждые нормы просто отвергались феодальным правосознанием и традициями.

В России решительный поворот от Ф.п. к современному праву начался только в период буржуазных реформ 1860-х гг.; процесс постепенного изживания Ф.п. был завершён революцией 1917 г.

*Додонов В.Н., Жуковская Н.Ю.*

### **Ферри Энрико (1856–1929)**

ФЕРРИ (Ferri) Энрико (1856–1929) – итальянский криминалист, один из основателей антропологической школы в уголовном праве. Окончил юридический факультет университета в Болонье в 1877 г., затем стажировался в Турине у Ломброзо и преподавал в университетах Турина, Болоньи и Сьенны. С 1886 г. возглавил кафедру уголовного права в Римском университете. Занятия наукой и адвокатскую практику (Ф. был одним из известнейших итальянских адвокатов своего времени) сочетал с многолетней активной политической деятельностью. С 1886 по 1924 г. был депутатом итальянского парламента, где прославился как выдающийся оратор. Сначала примыкал к социалистам, был главным редактором их газеты «Аванти», затем стал независимым депутатом, а в 1921 г. заявил, что

разделяет многие идеи итальянских фашистов, и написал книгу о Муссолини.

Среди первых публикаций Ф. в русле идей антропологической школы наиболее заметной стала небольшая работа "Новые горизонты уголовного права и процесса" (1881). впоследствии значительно расширенная автором и много раз переиздававшаяся под названием "Уголовная социология". Книга была переведена на ряд европейских языков, в том числе на русский: в 1908 г. вышло в свет 2 ее издания в разных переводах С. Познышева и Д. Дриля. В конце жизни Ф. подвел итог своим исследованиям в книге "Принципы уголовного права".

Будучи ближайшим сподвижником Ломброзо, Ф. стал одним из инициаторов проведения и активным участником Международных конгрессов уголовной антропологии (1881–1912). Первым из видных «антропологов» Ф. признал значение не только антропологических, но и «физических» (т. е. географических, климатических и погодных) и особенно социальных факторов преступности, о чем свидетельствует и название его книги. Он выдвинул теорию "заменителей наказания", которыми должны были служить экономические, политические, административные, воспитательные и иные меры. На международных конгрессах получила одобрение предложенная Ф. «биосоциологическая» классификация преступников. Она включала в себя 5 категорий: «прирожденные» преступники, преступники-душевнобольные (их Ф. считал наиболее опасными), преступники по приобретенной привычке, по страсти и случайные. В зависимости от категории Ф. предлагал применять к преступникам либо меры полной изоляции от общества, либо иные меры "социальной гигиены".

Выступая с критикой основных принципов и институтов уголовного права, разработанных «классической» школой, Ф. предлагал заменить понятия «вина» и «наказание», представлявшиеся ему «устаревшими», понятиями "опасное состояние" и «санкция», отказаться от института невменяемости, от различения стадий предварительной преступной деятельности. Он предлагал предоставить судейскому усмотрению широкий простор в выборе санкций. Вместе с тем Ф. подвергал резкой критике существующую систему судебных и карательных учреждений. В частности, критикуя суд присяжных, он требовал ограничить его компетенцию лишь рассмотрением дел о политических преступлениях. Места присяжных, а может быть, и судей по предложению Ф. должны были занять психологи и психиатры. Концепции, выдвигавшиеся Ф., служили как бы связующим звеном между взглядами сторонников антропологической и социологической школы в уголовном праве. Сам он предлагал считать их единой «позитивной» школой.

В 1919 г. Ф. стал во главе правительственной комиссии по реформе УК (в 1920 г. он был министром юстиции Италии). Однако представленный им в 1921 г. "Проект УК Ферри" (Общая часть) не получил одобрения в правительстве и парламенте, хотя и привлек к себе внимание криминалистов во многих странах мира. Впоследствии Ф. входил в состав комиссии, возглавлявшейся министром юстиции Рокко, которая подготовила проект ныне действующего УК Италии 1930 г., но взгляды Ф. оказали лишь незначительное влияние на этот кодекс.

Лит.:

*Ферри Э.* Уголовная социология/Пер. и предисл. Э.Ферри и С.В. Познышева. М., 1908;

*Решетников Ф.М.* «Классическая» школа и антрополого-социологическое направление. М., 1985.

*Решетников Ф.М.*

## **Фетва**

ФЕТВА – заключение, даваемое муфтием. В самом общем смысле Ф. означает оценку какой-либо ситуации в свете шариата и фикха. Она может быть индивидуальным заключением мусульманского правоведа или выражать коллективное мнение группы знатоков шариата и фикха либо особого органа. Ф., как правило, выносятся в ответ на обращение к муфтию – на официальный запрос или по просьбе частного лица. В истории

мусульманского права особую роль играли Ф. муфтиев при шариатских судах, консультировавших кади, при рассмотрении дел и вынесении решений по вопросам, не урегулированным с достаточной полнотой Кораном и сунной. Ф. назывался также жанр мусульманско-правовой литературы – сборники тематически систематизированных норм фикха.

В современных мусульманских странах термин "Ф." используется в различных значениях. Так, Ф. называются доктринальные мнения крупных мусульманских правоведов по различным вопросам фикха. Во многих указанных странах имеются специальные государственные органы, полномочные выносить официальные Ф. Официальный характер носят и Ф. мусульманских религиозных организаций (например, Академии исламских исследований в Египте) в странах, где ислам является государственной религией. Кроме того, Ф. могут выноситься специальными структурами при государственных органах, публичных корпорациях или коммерческих предприятиях (например, при исламских банках) по вопросам их деятельности.

*Сюкияйнен Л.Р.*

### **Физическое или психическое принуждение**

**ФИЗИЧЕСКОЕ ИЛИ ПСИХИЧЕСКОЕ ПРИНУЖДЕНИЕ** – по ст. 40 УК одно из обстоятельств, исключающих преступность деяния. Не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в результате физического принуждения, если вследствие этого лицо не могло руководить своими действиями (бездействием). Вопрос об уголовной ответственности за причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в результате психического принуждения, а также в результате физического принуждения, вследствие которого лицо сохранило возможность руководить своими действиями, решается с учетом положений ст. 39 УК (Крайняя необходимость).

### **Физическое лицо**

**ФИЗИЧЕСКОЕ ЛИЦО** – в гражданском праве человек, признаваемый субъектом гражданских правоотношений. Термин "Ф.л." означает «естественное», "природное" (лат. *physis* – природа) лицо в отличие от юридического лица, которое признается с точки зрения натуралистической теории права образованием искусственным. В действительности и Ф.л. и юридическое лицо в равной мере – порождения правопорядка и вне его существовать не могут. Именно правопорядок придает человеку свойства субъекта права, в гражданском праве – Ф.л., а в государственном праве тот же человек выступает уже как "гражданин".

В гражданском праве Ф.л. наделяется правоспособностью и дееспособностью.

*Залесский В.В.*

### **Фиктивное банкротство**

см. *Банкротство криминальное* .

### **Фикх**

**ФИКХ** (араб. – глубокое понимание, знание) – 1) мусульманско-правовая доктрина – систематизированные знания о правилах поведения, которых должны придерживаться мусульмане при исполнении своих религиозных обязанностей, совершении обрядов, в быту и в светских взаимоотношениях. В этом смысле Ф. является наукой, предмет которой составляет нормативная сторона шариата. В литературе, посвященной мусульманскому праву, Ф. в указанном значении часто называется мусульманской юриспруденцией.

Исторически сложилось несколько школ (толков) Ф.-доктрины, которые отличаются

друг от друга подходами к толкованию Корана и сунны и методами формулирования норм в случае молчания этих источников (иджтихад). Позиция каждого из них изложена в трудах основателя, его учеников и последователей, крупнейших правоведов средневековья. Представители различных школ Ф. и даже последователи одного толка часто придерживаются несовпадающих мнений по сходным вопросам. В настоящее время сохраняются 4 суннитских толка Ф. - ханафитский, маликитский, шафиитский и ханбалитский – и несколько иных школ.

2) Нормы, регулирующие поведение мусульман и сформулированные мусульманскими правоведом в рамках различных школ Ф.-доктрины. В этом отношении Ф.-право сопоставим с нормативной стороной шариата. В той мере, в которой нормы Ф.-права осуществлялись на практике, они становились позитивным правом. Поэтому Ф.-право по своему содержанию близок к понятию мусульманского права, основным источником которого традиционно являлась доктрина.

В большинстве современных исламских стран Ф. продолжает играть роль источника права. Там, где отсутствует семейное и наследственное законодательство, Ф.-доктрина остается ведущим формальным источником права личного статуса мусульман. Принятое в большинстве исламских стран законодательство по этим вопросам основано на закреплении выводов Ф. того или иного толка, выступающего в этом случае материальным (историческим) источником права. Одновременно данное законодательство отводит Ф.-доктрине роль субсидиарного источника, применяемого в случаях, не урегулированных законом. Аналогичный статус Ф. закрепляется и гражданским законодательством ряда исламских стран. В тех из них, где проводится курс на претворение шариата, принимаются меры по включению положений Ф. в уголовное, гражданское, торговое и иное законодательство. Обсуждается возможность и целесообразность кодификации Ф. на уровне не только личного статуса мусульман, но и других правовых институтов и отраслей.

Лит.: Ислам/Энциклопедический словарь. М., 1991. С. 254–259.

*Сюкияйнен Л.Р.*

## **Филиал**

ФИЛИАЛ – по гражданскому законодательству РФ, обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства (ч. 2 ст. 55 ГК РФ). Таким образом, Ф. отличается от представительства более широким кругом полномочий. Ф. некоммерческих организаций, а также унитарных предприятий и некоторых других организаций, на которые распространяется принцип специальной правоспособности юридических лиц, могут выполнять только те функции, которые соответствуют целям деятельности, предусмотренным в учредительных документах юридического лица. В отличие от этого Ф. коммерческой организации, на которую не распространяется принцип специальной правоспособности, могут заниматься любой не запрещенной законом деятельностью, если иное не вытекает из учредительных документов самого юридического лица или его Ф.

Ф. не являются юридическими лицами. Они наделяются имуществом создавшим их юридическим лицом и действуют на основании утвержденных им положений. При этом обособленность имущества Ф. носит относительный характер, поскольку оно продолжает оставаться имуществом самого юридического лица. По данной причине взыскание по долгам юридического лица может быть обращено на имущество, выделенное Ф. независимо от того, связаны долги юридического лица с деятельностью филиала и представительства или нет. Точно так же по долгам, связанным с деятельностью Ф., юридическое лицо несет ответственность всем принадлежащим ему имуществом. У Ф. имущество может находиться лишь на отдельном балансе, который представляет собой часть самостоятельного баланса юридического лица. На практике, однако, встречаются случаи, когда Ф. переводятся на

самостоятельный баланс. Такие Ф. превращаются тем самым в юридические лица, и соответственно ст. 55 ГК РФ к ним применяться не может. Руководители Ф. назначаются юридическим лицом и действуют на основании его доверенности. Ф. должны быть указаны в учредительных документах создавшего их юридического лица.

## Филиация

ФИЛИАЦИЯ – предоставление государством своего гражданства индивиду при его рождении. Общеизвестными нормами международного права установлено, что каждый индивид с момента своего рождения имеет право на гражданство. Положением ст. 1 Конвенции о сокращении безгражданства 1961 г. определено, что "государство предоставляет свое гражданство лицу, рожденному на его территории, которое иначе не имело бы гражданства". Поэтому Ф. следует рассматривать как основную и наиболее распространенную форму предоставления гражданства.

Традиционно Ф. основывается на двух известных принципах: "праве крови" и "праве почвы". Однако в настоящее время юридические доктрины большинства правовых систем предусматривают комбинированное применение названных принципов.

"Право крови" в чистом виде действует только в Скандинавских странах, где "право почвы" применяется исключительно по отношению к детям, родители которых неизвестны. "Право почвы" имеет преобладающее или равное значение с "правом крови" в странах общего права, а также в отдельных латиноамериканских странах (Аргентина).

В то же время необходимое условие возникновения фактической связи между индивидом и единым государственным пространством предопределяет особенности процесса предоставления гражданства. Сочетание в юридических концепциях различных государств двух рассмотренных принципов является следствием того, что их совместное применение наиболее полно соответствует указанному требованию. И хотя государства могут использовать и иные принципы, реальная потребность в этом отсутствует.

В ряде случаев в РФ в области гражданства допускается применение "права почвы". Это возможно, когда Ф. в силу принципа "права крови" не разрешает проблему установления гражданства индивида. Закон РФ от 28 ноября 1991 г. № 1948-1 "О гражданстве Российской Федерации" определяет, что в случае различного гражданства родителей, один из которых является, на момент рождения ребенка, гражданином РФ, и при отсутствии между ними соглашения о гражданстве ребенка ребенок приобретает гражданство РФ, если он родился на территории РФ либо если иначе он стал бы лицом без гражданства. Возможны и другие предпосылки установления гражданства ребенка в соответствии с принципом "права почвы". Например, ребенок, родившийся на территории РФ у родителей, которые состоят в гражданстве других государств, будет признан гражданином РФ, если в соответствии с законодательством этих государств ему не предоставляется гражданство родителей. Однако в данном случае не определено, в каком порядке предоставляется гражданство РФ – в общем или по ходатайству родителей.

Место рождения также будет определяющим при предоставлении гражданства РФ, если родители ребенка, родившегося на территории РФ, являются лицами без гражданства либо оба родителя неизвестны. Эти положения являются традиционными для законодательства большинства государств и направлены на ограничение случаев возникновения апатризма.

Ф. может осуществляться как непосредственно на основе одного из способов предоставления гражданства в силу рождения, так и с соблюдением дополнительных условий. При этом Ф., которая осуществляется в сочетании с дополнительными условиями, в случае соблюдения принципа "права крови" предусматривает введение пространственных и временных ограничений. Ребенок, найденный на территории РФ и родители которого неизвестны, является гражданином РФ. В дальнейшем, при "обнаружении хотя бы одного из родителей, опекуна или попечителя" гражданство этого ребенка может измениться

соответствующим образом. Ребенок, родившийся на территории РФ от лиц без гражданства, является гражданином РФ.

Ранее действовавшее законодательство СССР основывалось на безусловном приобретении гражданства в силу рождения.

Ф. с соблюдением дополнительных условий следует отличать от комплексного сочетания различных способов предоставления гражданства в силу рождения и происхождения. Комбинация принципов "права почвы" и "права крови" осуществляется различными государствами в произвольном порядке, в соответствии с особенностями внутригосударственных правовых доктрин в области гражданства. Подобное сочетание принципов Ф. в конкретном государстве является косвенным закреплением государственного суверенитета и одним из способов обеспечения права граждан на свободу передвижения.

*Власенко И.Б.*

## **Финансирование под уступку денежного требования**

*см. Договор финансирования под уступку денежного требования .*

## **Финансовая аренда**

*см. Договор финансовой аренды .*

## **Финансовое право**

ФИНАНСОВОЕ ПРАВО – отрасль права, совокупность норм права, регулирующих общественные отношения, возникающие в процессе финансовой деятельности государства для обеспечения бесперебойного осуществления его задач и функций в каждый данный период развития.

Ф.п. имеет свой предмет и метод правового регулирования, отличающиеся от других отраслей права. Оно регулирует общественные отношения, складывающиеся в процессе финансовой деятельности государства, а нормы Ф.п. всегда связаны с регулированием отношений по поводу выполняемых в процессе финансовой деятельности государства распределительной, контрольной и стимулирующей функций при распределении общественного продукта и национального дохода в денежной форме.

По методу правового регулирования Ф.п. на первый взгляд полностью совпадает с административным правом. Однако административное право не регулирует финансовых отношений, их специфика определяет необходимость применения финансово-правового метода. Большая часть таких предписаний исходит от финансово-кредитных органов государства, созданных специально для осуществления финансовой деятельности. Они связаны с другими органами государства лишь по линии функциональной финансовой деятельности. Здесь нет подчинения в полном объеме, как при отраслевом управлении. В связи с этим различна и степень императивности норм, есть особенности выражения в них экономических методов руководства.

В нормах Ф.п. жестко закрепляются требования государства в области финансовой деятельности. Причем степень императивности норм почти не снижается на уровне как закона, так и таких подзаконных актов, как инструкции Минфина, налоговых органов, инструктивные указания ЦБ.

Ф.п. не выделилось из других отраслей права, а возникло как самостоятельная отрасль наряду и одновременно с государственным и административным правом. Такие финансовые институты, как налоги и займы, возникли одновременно с государством, так как были объективно необходимы для содержания и функционирования публичной власти.

Финансово-правовой аспект регулирования части этих отношений определяется

следующими обстоятельствами:

- а) они выполняют функцию мобилизации денежных средств;
- б) на основании нормативных актов направляют эти средства на выполнение задач и функций государства;
- в) определяют условия возникновения всех указанных денежных отношений, их изменения и прекращения;
- г) определяют функции органов государства, особенно в кредитно-расчетной сфере по обеспечению повседневного финансового контроля – "контроля рублем" за всей деятельностью государства. Эта область деятельности государства не может быть обеспечена без применения и совершенствования норм Ф.п.

Ф.п. базируется на нормах Конституции РФ, в соответствующих статьях которой закреплены основы финансовой деятельности государства (п. «ж», "з" ст.71; п."и" ст. 72; п. 3 ст.104; п.3, ст. 106 и др.).

Конституционные нормы, устанавливающие компетенцию органов представительной и исполнительной власти в области бюджета, налогов и доходов, государственного кредита, страхования, денежно-кредитной системы, закрепляют общие принципы и положения, относящиеся к финансовой деятельности государства. В Ф.п. они являются отправной базой для конкретизации и развития возникающих в процессе финансовой деятельности отношений. Так, вопросы бюджета и налогов, кредита, денежного обращения, закрепленные в соответствующих статьях Конституции РФ, находят свою конкретизацию и развитие в довольно обширном действующем финансовом законодательстве. Финансово-правовые нормы в той или иной степени выражают всеобщность конституционных принципов государственного и общественного устройства. Финансовая деятельность государства является деятельностью управленческой, и нормы Ф.п., регулирующие эту деятельность, относятся к отраслям права государствоведческим, обеспечивающим реальное осуществление публичной власти как РФ в целом, так и всех ее субъектов.

Ф.п. состоит из двух частей – Общей и Особенной.

К Общей части относятся нормы, регулирующие принципы, правовые формы и методы финансовой деятельности государства, систему органов государства, осуществляющих финансовую деятельность, их правовое положение, а также правовое положение всех субъектов – участников финансовых правоотношений. Сюда же относятся вопросы регулирования финансового контроля в государстве, вопросы зарубежного Ф.п.

Особенная часть включает расположенные в логической последовательности институты Ф.п., связь между которыми объективно обусловлена. Основным, несомненно, является институт бюджетного права, так как в бюджетной системе аккумулируются основные финансовые ресурсы, к ним относятся также централизованные внебюджетные фонды денежных средств. Правовые институты, регулирующие общественные отношения, складывающиеся в данной области, являются ведущими среди других финансово-правовых институтов.

Для нормального функционирования финансовой системы государства необходимо не только аккумулировать доходы в централизованные и децентрализованные фонды, но и верно их направить и израсходовать. Поэтому следом за институтом государственных доходов идет институт расходов. Сюда относится бюджетное финансирование, банковское кредитование, выплаты по государственному долгу и страхованию. Специально следует сказать о банковском кредите, который может рассматриваться одновременно и как институт доходов, и как институт расходов в государстве. Для банковской деятельности очень важен порядок расчетов, поэтому нормы, регулирующие расчеты, также выделяются в отдельный финансово-правовой институт.

Поскольку финансовая деятельность основана на деньгах и денежном обращении, то в систему Ф.п. входит институт денег и денежного обращения, а также валютного законодательства.

В основе финансовой деятельности лежат определенные принципы. Это прежде всего



приоритет в области финансовой деятельности государства представительных органов власти перед исполнительными.

Вторым является принцип федерализма. Он состоит в том, что в государстве теперь принимается не один бюджет, как было раньше, а целая серия законодательных актов о бюджетах различных уровней, которые только по расчетам представляют собой консолидированный бюджет, а в реальной жизни являются почти самостоятельными фондами денежных средств для органов представительной и исполнительной власти территорий всех уровней, вплоть до бюджетов местного самоуправления.

Один из основных принципов финансовой деятельности государства и Ф.п. – общеправовой принцип законности.

Источниками Ф.п. являются законы и иные нормативные акты представительных и исполнительных органов государственной власти, местного самоуправления, органов управления специальной компетенции. В совокупности все эти акты являются финансовым законодательством. Основа всех источников Ф.п. – Конституция РФ, конституции республик, входящих в состав РФ, уставы субъектов РФ. Все эти акты закрепляют правовые основы финансовой деятельности государства и являются базой для развития финансового законодательства в разных областях. Во всех конституционных законах большое внимание уделяется бюджетному праву, так как бюджет является финансовой основой деятельности государства. Кодификация норм Ф.п. только разрабатывается.

Большое значение в регулировании финансовой деятельности государства имеют указы Президента РФ и указы президентов республик, входящих в состав РФ. Необходимость такого регулирования вызвана большой мобильностью и изменчивостью финансово-правовых отношений в условиях рынка, когда необходимо быстро реагировать на изменения в общественной жизни, в частности в области налогов, кредита, государственного внутреннего долга и т. д. Нормы Ф.п. содержатся и в актах органов исполнительной власти, которыми в первую очередь являются постановления Правительства. Немаловажную роль в регулировании финансовой деятельности государства выполняют такие подзаконные акты, как инструкции Минфина, МИС, таможи, письма и телеграммы ЦБ. Эти акты также содержат нормы Ф.п. и подлежат безусловному исполнению.

Нормативными актами являются и соглашения между финансово-кредитными органами по различным финансовым вопросам, в том числе акты, которые регулируют часть отношений, складывающихся на рынке ценных бумаг и вообще на финансовом рынке.

*Горбунова О. Н.*

## **Финансово-промышленная группа (ФПГ)**

ФИНАНСОВО-ПРОМЫШЛЕННАЯ ГРУППА (ФПГ) – совокупность юридических лиц, действующих как основное и дочерние общества либо полностью или частично объединивших свои материальные и нематериальные активы (система участия) на основе договора о создании ФПГ в целях технологической или экономической интеграции для реализации инвестиционных и иных проектов и программ, направленных на повышение конкурентоспособности и расширение рынков сбыта товаров и услуг, повышение эффективности производства, создание новых рабочих мест.

Годом появления в РФ первых ФПГ следует считать 1994 г. – время широкомасштабной приватизации. Необходимость сохранения сложившихся хозяйственных связей, длительного объединения капиталов и трудовых ресурсов для ведения определенной деятельности пересилили тенденцию к формальному разделению организаций, ранее связанных крышей одного производственного объединения или даже одного государственного предприятия.

5 декабря 1993 г. Президент РФ подписал Указ № 2096 "О создании финансово-промышленных групп в Российской Федерации" (в настоящее время утратил силу), которым было утверждено Положение о ФПГ и порядке их создания. Согласно п. 1 и 2

Положения ФПГ признавалась зарегистрированная в соответствии с Положением группа предприятий, учреждений, организаций, кредитно-финансовых учреждений и инвестиционных институтов, объединение капиталов которых произведено в порядке и на условиях, предусмотренных Положением. Участниками ФПГ могли быть любые юридические лица, в том числе и иностранные.

ФПГ могли создаваться:

- в добровольном порядке;
- путем консолидации одним участником группы приобретаемых им пакетов акций других участников;
- по решению Совета Министров – Правительства РФ;
- на основе межправительственных соглашений.

Именно с межправительственных соглашений началось создание и деятельность ФПГ. 28 марта 1994 г. в Москве было подписано Соглашение между Правительством РФ и Правительством Республики Казахстан об основных принципах создания росс. – казахстанских ФПГ; 9 сентября 1994 г. в г. Алма-Аты – Соглашение между Правительством РФ и Правительством Республики Казахстан о создании межгосударственной ФПГ и т. д.

Формирование ФПГ в добровольном порядке или в порядке консолидации пакетов акций производилось путем:

- учреждения участниками группы АО открытого типа в порядке, предусмотренном законодательством РФ;
- передачи участниками группы находящихся в их собственности пакетов акций входящих в группу предприятий и финансово-кредитных учреждений в доверительное управление одному из участников группы;
- приобретения одним из участников группы пакетов акций других предприятий, а также учреждений и организаций, становящихся участниками группы.

Советом Министров – Правительством РФ с учетом антимонопольного законодательства РФ определялась величина пакетов акций, передача в доверительное управление или приобретение которых вели к формированию ФПГ.

Использование в наименовании предприятия, учреждения, организации словосочетания «ФПГ» допускалось только в случаях, когда статус этой группы был подтвержден соответствующей записью в Реестре ФПГ РФ.

Отличительной особенностью данного этапа создания ФПГ явилась возможность внесения экспертного элемента в уведомительный порядок их создания. Несмотря на то что ФПГ являлась по своей природе обычным объединением юридических лиц, возможность создания таковых могла быть поставлена в зависимость от положительного заключения межведомственной экспертной группы, создаваемой Минэкономики РФ, Минфином РФ и ГАК.

ФПГ согласно ФЗ РФ от 30 ноября 1995 г. № 190-ФЗ "О финансово-промышленных группах" могут создаваться только двумя способами – либо приобретением акций (долей) друг друга в таком соотношении, которое приводит к возникновению системы отношений между основными и дочерними обществами, либо созданием особого АО (центральной компании) для руководства ФПГ. В первом случае участниками ФПГ являются основные и дочерние компании, во втором – АО и его учредители. Центральная компания создается и регистрируется до создания ФПГ в общем порядке.

В состав ФПГ могут входить коммерческие и некоммерческие организации, в том числе и иностранные, за исключением общественных и религиозных организаций (объединений). Однако участие юридического лица более чем в одной ФПГ не допускается. Среди участников ФПГ обязательно наличие организаций, действующих в сфере производства товаров и услуг, а также банков или иных кредитных организаций. Дочерние хозяйственные общества и предприятия могут входить в состав ФПГ только вместе со своим основным обществом (унитарным предприятием-учредителем). Участниками ФПГ могут быть инвестиционные институты, негосударственные пенсионные и иные фонды, страховые

организации, участие которых обусловлено их ролью в обеспечении инвестиционного процесса в ФПГ.

Совокупность юридических лиц, образующих ФПГ, приобретает статус таковой по решению Минпрома о ее государственной регистрации. Для государственной регистрации центральная компания ФПГ (а при создании ФПГ путем взаимного участия – участники ФПГ) представляет в полномочный государственный орган следующие документы:

- заявку на создание ФПГ;
- договор о создании ФПГ (за исключением ФПГ, образуемых основным и дочерними обществами);
- нотариально заверенные копии свидетельства о регистрации, учредительных документов, копии реестров акционеров (для АО) каждого из участников, включая центральную компанию ФПГ;
- организационный проект;
- нотариально заверенные и легализованные учредительные документы иностранных участников;
- заключение МАП.

Правительством РФ могут быть установлены дополнительные требования по составу представляемых документов. Решение о государственной регистрации ФПГ принимается на основе экспертизы представленных документов.

Договор о создании ФПГ должен определять:

- наименование ФПГ;
- порядок и условия учреждения центральной компании ФПГ;
- порядок образования, объем полномочий и другие условия деятельности совета управляющих;
- порядок внесения изменений в состав участников ФПГ;
- объем, порядок и условия объединения активов;
- цель объединения участников;
- срок действия договора.

Другие условия устанавливаются участниками исходя из целей и задач ФПГ и соответствия законодательству РФ.

Организационный проект ФПГ – пакет документов, представленный центральной компанией в полномочный государственный орган и содержащий необходимые сведения о целях и задачах, инвестиционных и других проектах и программах, предполагаемых экономическом, социальном и других результатах деятельности ФПГ, а также иные сведения, необходимые для принятия решения о регистрации.

Государственный реестр ФПГ – единый банк данных, содержащий необходимые сведения о государственной регистрации ФПГ. Состав сведений и структура реестра определяются Правительством РФ.

Управление и ведение дел ФПГ осуществляются либо Советом управляющих (при создании ФПГ системой участия), либо центральной компанией. Совет управляющих состоит из представителей всех участников ФПГ. Направление представителя в состав совета осуществляется по решению компетентного органа управления участника ФПГ. Компетенция совета управляющих устанавливается договором о создании ФПГ.

Центральная компания ФПГ принимает решения по вопросам своей компетенции в порядке, установленном законодательством об акционерных обществах.

Участники ФПГ, занятые в сфере производства товаров, услуг, могут быть признаны консолидированной группой налогоплательщиков; они также могут вести сводные (консолидированные) учет, отчетность и баланс ФПГ; по обязательствам центральной компании, возникшим в результате участия в деятельности ФПГ, ее участники несут солидарную ответственность.

ФПГ вправе рассчитывать на государственную поддержку их деятельности по решению Правительства РФ, и именно на:

а) зачет задолженности участника ФПГ, акции которого реализуются на инвестиционных конкурсах (торгах), в объеме предусмотренных условиями инвестиционных конкурсов (торгов) инвестиций для покупателя – центральной компании той же ФПГ;

б) предоставление участникам ФПГ права самостоятельно определять сроки амортизации оборудования и накопления амортизационных отчислений с направлением полученных средств на деятельность ФПГ;

в) передачу в доверительное управление центральной компании ФПГ временно закрепленных за государством пакетов акций участников этой ФПГ;

г) предоставление гарантий для привлечения различного рода инвестиций;

д) предоставление инвестиционных кредитов и иной финансовой поддержки для реализации проектов ФПГ. Органы государственной власти субъектов РФ вправе в пределах своей компетенции предоставлять дополнительные льготы и гарантии ФПГ. ЦБ могут быть предоставлены банкам – участникам ФПГ, осуществляющим в ней инвестиционную деятельность, льготы, предусматривающие снижение норм обязательного резервирования, изменение других нормативов в целях повышения их инвестиционной активности.

ФПГ считается ликвидированной с момента прекращения действия свидетельства о регистрации и исключения ее из реестра.

ФПГ ликвидируется в случаях:

– принятия всеми участниками ФПГ решения о прекращении ее деятельности;

– вступления в законную силу решения суда о признании недействительным договора о создании ФПГ;

– установленного вступившим в законную силу решением суда нарушения законодательства РФ при создании ФПГ;

– истечения срока действия договора о создании ФПГ, если он не продлен участниками ФПГ;

– принятия Правительством РФ решения о прекращении действия свидетельства о регистрации ФПГ в связи с несоответствием ее деятельности условиям договора о ее создании и организационного проекта.

Обязательства участников ФПГ по исполнению договора о создании ФПГ в случае ее ликвидации действуют, поскольку это не противоречит ФЗ и ГК РФ.

*Белов В. А.*

## **Финансовый вексель**

*см. Вексель .*

## **Финляндия (Финляндская Республика)**

ФИНЛЯНДИЯ (Финляндская Республика) – государство, расположенное в Северной Европе. Финляндия – унитарное государство. Страна разделена на 12 губерний – ляни, которые в свою очередь подразделяются на уезды. Местное управление в ляни осуществляется губернатором, назначаемым президентом. Аландские острова (губерния Ахвенанма) обладают частичной автономией – там действует однопалатный парламент (ландстинг), наряду с губернским правлением существует совет с исполнительными функциями.

Ф. - парламентарная республика. 17 июля 1919 г. была принята Конституция ("Акт о форме правления"), действующая с некоторыми изменениями. Конституционными законами считаются также Парламентский устав от 13 января 1928 г. и Регламент работы парламента от 19 декабря 1927 г.

Глава государства – президент, избираемый на 6 лет. Президент вместе с парламентом осуществляет законодательную, а вместе с правительством (Государственным советом) – исполнительную власть. Руководство внешней политикой осуществляет президент.

Парламент – однопалатный, состоит из 2001 депутата, избираемых на 4 года в итоге прямых выборов по системе пропорционального представительства. Правительство Ф. формируется лицом (назначаемым президентом) из представителей одной или нескольких политических партий с учетом результатов очередных парламентских выборов и соотношения сил в парламенте (иногда назначается "неполитическое правительство чиновников").

## **ПРАВОВАЯ СИСТЕМА**

**Общая характеристика.** История Ф. в значительной степени объясняет особенности ее правовой системы, сложившейся к настоящему времени. Начиная с XII в., когда Ф. стала одной из провинций Швеции, и на протяжении последующих 7 веков на ее территории действовали законы, издававшиеся шведскими королями, а также местные правовые обычаи (объявление Ф. в 1581 г. великим княжеством в составе Швеции не внесло изменений в ее правовую систему). Важнейшая роль в правовой истории Ф. принадлежала Закону Шведского государства 1734 г. – фундаментальному своду законов, в составлении проекта которого принимали участие как шведские, так и финские юристы. Он состоял из 9 разделов, в которых подробно излагались многие институты гражданского, торгового и семейного права, а также уголовного права и судопроизводства. Закон 1734 г. представлял собой кодификацию ранее изданных шведских законов, в значительной мере использовавшую и нормы обычного права, однако некоторые правовые институты он регулировал впервые. Закон 1734 г. послужил основой для дальнейшего развития законодательства Швеции и Ф., а в некоторых своих частях продолжает действовать в этих странах и поныне. Законодательные изменения, в частности в Ф., вносились либо непосредственно в текст соответствующих разделов Закона 1734 г., либо путем издания отдельных актов, самостоятельно регулирующих тот или иной правовой институт или целую отрасль.

С 1809 г. после присоединения к России (в результате русско-шведской войны) в Великом княжестве Финляндском в условиях автономии сохраняли силу ранее действовавшие общие шведско-финские законы. После того как в 1863 г. был созван сейм, уполномоченный принимать законы (они подлежали одобрению со стороны российского императора), на протяжении нескольких десятилетий финляндское законодательство было весьма существенно обновлено в самых различных отраслях: издан ряд таких важнейших актов, как Уголовный кодекс (УК), законы о банкротстве, об опеке и др., внесены изменения в законодательство, регулирующее торговлю, банковское дело, наследование. Период 1863–1890 гг., после которого царское правительство резко ограничило автономию Великого княжества, некоторые исследователи называют "золотым веком" в истории финляндского законодательства. После революции 1905 г. трудящимся Ф. удалось добиться издания нескольких законов, частично обеспечивающих их социальные права.

Вслед за признанием советским правительством независимости Ф. (декабрь 1917 г.), поражением рабочей революции (1918) и провозглашением буржуазной Финляндской Республики (1919) начался процесс весьма существенных преобразований финского права. Однако реформы, затронувшие многие его отрасли, все же не привели ни к полной кодификации всей системы законодательства, ни к изданию кодексов, которые регулировали бы целиком какую-либо отрасль права,

Среди актов действующего законодательства важнейшую роль играет Конституционный закон 1919 г., которым регулируются общие вопросы государственного устройства, законотворческого процесса и судостройства, провозглашаются права граждан. Наряду с этим и другими конституционными законами парламент издает и так называемые обычные законы, составляющие основной массив законодательства в стране. Президент республики вправе совместно с Государственным советом издавать декреты по вопросам экономического характера, управления государственным имуществом и организации деятельности государственных учреждений. Эти акты наряду с подзаконными распоряжениями Государственного совета подлежат опубликованию на финском и шведском языках. Обеспечению равноправия языков придается большое значение и в

делопроизводстве, и в деятельности судебных учреждений.

Известную роль в качестве источника права играют и судебные решения. Отчасти это связано с тем, что при отсутствии сплошной кодификации финского законодательства нередко обнаруживаются пробелы в праве. Хотя формально суды не обязаны следовать ранее принятым решениям, на практике нижестоящие суды всегда учитывают позицию, занятую вышестоящими судами при разбирательстве аналогичных дел. Этому служит и регулярная публикация решений Верховного суда (ВС), и освещение в периодической юридической печати важнейших решений апелляционных судов.

Существенное влияние на развитие законодательства Ф. оказало начавшееся с 1870 г. движение в пользу сближения права Северных государств, к которому страна официально присоединилась в 1919 г. (ныне Ф. наряду с Данией, Исландией, Норвегией и Швецией участвует в соответствующем соглашении о сотрудничестве 1962 г.). Проекты законодательных актов, подготовленные комиссиями экспертов-юристов из этих стран, были использованы при издании финских законов в сфере семейного, торгового права, страхования, морского права и др. Однако финский законодатель не всегда следует общему образцу. Например, в отличие от всех других Скандинавских стран, здесь не был принят закон о купле-продаже.

Гражданское право и смежные с ним отрасли права. В настоящее время отдельные отрасли права в Ф. регулируются соответствующими разделами Закона 1734 г. (в действующей редакции) и иными нормативными актами. В сфере гражданского и торгового права большую роль играет Закон о договорах 1929 г., в котором изложены общие правила заключения и признания недействительными сделок.

Правовой статус товариществ, занятых в торговле и производстве, в самой общей форме устанавливается одним из разделов Закона 1734 г. ТОО действуют по нормам Декрета 1864 г., а компании – по Закону о корпорациях 1978 г., подробнейшим образом регулиющему всю их деятельность – членство, органы управления, распределение доходов и др. Столь же важную роль играет Закон о кооперативах 1954 г.

Вопросы обязательственного права решаются в значительной степени по общим правилам Закона 1734 г., где им посвящен самостоятельный раздел. Конкретные виды обязательств изложены в многочисленных актах, изданных за последние десятилетия (например, денежные обязательства – в законах о займах 1947 г., о деньгах 1962 г. и др.). Гражданская ответственность за правонарушения наступает по правилам, изложенным в Законе о причинении ущерба 1974 г. Важнейшее из них – принцип полной компенсации, – который допускает лишь отдельные строго указанные исключения.

Брачное и семейное право также не стало предметом всеобъемлющей кодификации. В этой области действуют отдельные, не всегда связанные между собой законы. В частности, Закон о браке 1929 г. (с дополнениями 1948 г. и др.) регулирует заключение брака, личные и имущественные права супругов, расторжение брака и его имущественные и другие последствия. В 1970-х гг. были изданы Закон об отцовстве (1975), Закон об усыновлении (1979), законы об обеспечении содержания ребенка (1975, 1977), исчерпывающим образом урегулировавшие порядок взыскания алиментов. С 1976 г. родившиеся вне брака дети уравниваются в правах с законнорожденными. В 1987 г. вступил в силу новый Закон об опеке и попечительстве, которым усилен контроль за их осуществлением со стороны муниципальных органов и суда. Закон о наследовании 1965 г. (с дополнениями 1983 г.) определяет правила перехода имущества к наследникам по закону (четыре очереди) и по завещанию. Изменения, внесенные в этот закон в 1983 г., расширили права пережившего супруга, однако он остается наследником второй очереди (после детей умершего).

Большое развитие в Ф. получило законодательство по социальным вопросам. Заработная плата и другие условия труда регулируются коллективными договорами отраслевых объединений работодателей и профсоюзов (законы о коллективных договорах 1946 г., о договорах трудового найма 1970 г. и др.). Система социального страхования, охватывающая весьма широкий круг граждан, предусматривает выплату пенсий по старости

и инвалидности, пособий по болезни, безработице и т. д. за счет средств государства, предпринимателей и самих работников (большинство действующих законов принято в 60-80-х гг.).

В последнее время в Ф. большое внимание уделяется законодательству по охране окружающей среды, хотя и отсутствует закон, регулирующий эти вопросы в комплексе. В 1983 г. учреждено Министерство по делам охраны окружающей среды, которое призвано следить за выполнением законов о сохранении природы (1923), о воде (1961), о лесах (1967), о пестицидах (1969), об охране животных (1971), об обработке и удалении отходов (1978), принятых в 1981–1983 гг. законов о почве, рыболовстве, о борьбе с загрязнением воздуха, о защите растений, об охране некоторых видов птиц, рептилий и земноводных и других актов.

**Уголовное право.** В сфере уголовного права в Ф. на протяжении полутора веков сохраняли свое действие весьма суровые нормы Закона 1734 г. За 68 видов преступлений они предусматривали смертную казнь, чаще всего исполняемую в самых жестоких формах, за остальные преступления – телесные или позорящие наказания либо штраф. Под влиянием идей Беккариа и других европейских просветителей в 1779 г. в Ф., как и во всей тогдашней Швеции, смертная казнь за большинство преступлений была заменена лишением свободы.

В период вхождения Ф. в состав Российской Империи был подготовлен (1863–1884) новый УК, одобренный сеймом и первоначально опубликованный в 1889 г. Его вступление в силу задержалось до 1894 г. из-за споров сейма с российским правительством (в частности, по формулировке понятия государственной измены) и небрежно выполненного перевода на русский язык текста оригинала (на шведском). В УК 1889 г., действующем и сейчас, были выражены идеи классической школы буржуазного уголовного права в ее достаточно либеральном варианте, лишенном внешних атрибутов жестокости. Кодекс отличается известная простота и краткость изложения, отсутствие чисто теоретических общих определений. Он предоставляет судье весьма широкие возможности выбора наказаний, среди которых преобладает лишение свободы, в том числе и в виде каторжных работ. Смертные приговоры за общеуголовные преступления не приводились в исполнение с 1826 г. Смертная казнь за эти преступления была отменена формально в 1949 г., а за все преступления – с 1972 г. В Особой части кодекса, открывающейся разделом о преступлениях против религии, отсутствует строгая систематизация (в ней 35 глав, никак не сгруппированных).

За время действия УК 1889 г. в него неоднократно вносились весьма существенные изменения. В частности, в 1974 г. каторжные работы были заменены «простым» лишением свободы пожизненно или на срок до 12 лет (при совокупности преступлений – до 20 лет). С 1921 г. размеры штрафа устанавливаются в "дневных ставках", учитывающих размеры доходов осужденного. В 1950–1972 гг. допускалось применение кастрации за половые преступления.

Важным дополнением к УК служит Закон об опасных рецидивистах 1932 г. (с последующими изменениями 1953, 1971 гг. и др.), предусматривающий для них резкое усиление наказаний, вплоть до интернирования на неопределенный срок. В 1940 г. издан Закон о несовершеннолетних правонарушителях (они отбывают наказание в учреждениях исправительно-воспитательного характера). Существенную роль в борьбе с преступностью играют также законы об алкоголе 1968 г. и о наркотиках 1972 г.

В 1889 г. одновременно с УК был принят Финляндский закон об исполнении наказаний. Он действует поныне, хотя и с многочисленными изменениями. В частности, в 1976 г. было ограничено применение лишения свободы. В настоящее время в стране ведутся работы по подготовке реформы всей системы уголовного законодательства.

В сфере судостроительства, уголовного и гражданского процесса действуют нормы соответствующего раздела Закона 1734 г., подвергшиеся весьма существенным изменениям, но в принципе сохраняющие силу. Важное значение имеют также нормы Конституционного закона 1919 г. и законов о ВС и Верховном административном суде, принятых в 1918 г. Некоторые процессуальные вопросы решаются в соответствии с правилами, издаваемыми ВС.

Исследования в области права ведутся на юридических факультетах 3 (из 6) университетов (Хельсинки и др.), а также в Исследовательском институте судебной политики, Хельсинкском институте предупреждения преступности, действующем под эгидой ООН.

### **СУДЕБНАЯ СИСТЕМА**

Высшим звеном в системе общих судов в Ф. является ВС, основанный в 1918 г. Он состоит из президента суда и 21 судьи. Суд рассматривает жалобы на постановления апелляционных судов по гражданским и уголовным делам в коллегиях из 5 судей. Наиболее важные вопросы обсуждаются на пленарных заседаниях. Обжалование судебных решений в ВС допускается, как правило, лишь с разрешения ВС, выдаваемого коллегией из 3 судей, в тех случаях, когда этого требуют интересы единства судебной практики, или в целях исправления существенной судебной ошибки. ВС может также давать заключения по законопроектам.

Апелляционные суды, старейший из которых был основан в г. Турку в 1623 г., действуют в 6 больших городах в разных частях страны. Они состоят из президента и постоянных (иногда также временных) членов суда. Апелляционные суды рассматривают жалобы в коллегиях из 3 судей на постановления нижестоящих судов по гражданским и уголовным делам. Наиболее важные дела по указанию президента суда рассматриваются на пленарных заседаниях. В большинстве случаев эти суды выступают в качестве последней инстанции, поскольку в ВС поступает лишь ограниченное число дел. Они рассматривают также в качестве суда первой инстанции уголовные дела о государственной измене и о преступлениях высших должностных лиц. Процедура разбирательства дел в этих судах, кроме рассматриваемых по первой инстанции, носит письменный характер: судьи анализируют представленные документы в отсутствие, как правило, подсудимых, сторон или их представителей, которым впоследствии сообщается о вынесенном решении.

Окружные и городские суды – низовое звено судебной системы Ф. Они рассматривают по первой инстанции все гражданские дела и подавляющее число уголовных дел (кроме указанных выше). Эти же суды могут устанавливать опеку, регистрировать продажу недвижимого имущества и некоторые другие сделки. Окружные суды (их около 150) функционируют в сельской местности и в населенных пунктах, получивших статус города после 1959 г. Городские суды (их 10) действуют в так называемых старых городах. Окружной суд состоит из профессионального судьи и 5–7 непрофессиональных судей (ассессоров). При расхождении позиций судьи и ассессоров решение выносится исходя из мнения всех ассессоров, если они единодушны, но если хотя бы один из них присоединится к мнению судьи-профессионала, то от имени суда выносится решение последнего. Городской суд обычно состоит из 3 профессиональных судей во главе с председателем. Дела рассматриваются в коллегиях из 3 судей и в тех судах больших городов, где судей больше.

При разбирательстве большинства гражданских дел, кроме морских и некоторых других, в окружных и городских судах не проводится предварительная подготовка дела к слушанию, обмен письменными документами между сторонами и т. п. Имеется запрет на обжалование решений по малозначительным гражданским делам.

В дополнение к общим судам в Ф. имеется несколько видов судов специальной юрисдикции. Суды по трудовым делам, созданные в 1946 г., рассматривают споры, возникающие в связи с исполнением коллективных договоров. В состав такого суда входят 3 профессиональных юриста и по 3 представителя от объединений нанимателей и профсоюзов. Решения его не подлежат обжалованию. Споры между работниками и нанимателями рассматриваются в окружных или городских судах. Три суда по водным делам, каждый в составе судьи-председателя и 2 инженеров водного транспорта, рассматривают споры о выдаче разрешений на использование водных путей, а также некоторые гражданские и уголовные дела. Их решения могут быть обжалованы в Апелляционный суд по водным делам, состоящий из юристов и инженеров, а затем и в ВС (в некоторых случаях – в Верховный административный суд). Действуют также 4 суда по земельным спорам, суд по



маркетингу, призванный защищать права потребителей и разбирать дела о нарушениях правил торговли. Суд по страхованию, разбирающий споры о назначении пенсий и т. п. (решения этого последнего суда обжалованию не подлежат). При возникновении споров по торговым делам может быть использована процедура принудительного арбитражного разбирательства, в частности путем обращения в арбитражную комиссию Центральной торговой палаты в Хельсинки.

Наряду с этим в Ф. имеется развитая система административной юстиции. Ее возглавляет Верховный административный суд. Он состоит из президента и 21 судьи. Коллегия из 5 судей рассматривает жалобы на решения нижестоящих административных судов, именуемых судами губерний, а также на решения Государственного совета, распоряжения министров, предписания губернаторов и некоторых других исполнительных органов. При необходимости собирается пленарное заседание Верховного административного суда. Административные суды губерний (их 12 – по числу губерний) разбирают в коллегиях из

3 судей жалобы на решения и действия административных органов. Большинство рассматриваемых ими дел относится к действиям налоговых ведомств. Ни административные, ни какие-либо другие суды не могут входить в оценку конституционности актов, принятых парламентом.

В системе государственных органов Ф. особое место принадлежит канцлеру юстиции. Он назначается президентом пожизненно и следит за соблюдением законов властями (в том числе Государственным советом и министрами), возглавляет систему органов уголовного преследования и выступает в качестве юридического советника президента.

В Ф. учреждена должность парламентского омбудсмана, избираемого на 4 года парламентом и подотчетного ему. Он призван следить от имени парламента за соблюдением законов должностными лицами. Согласно Закону о защите потребителя 1978 г., учреждена и самостоятельная должность омбудсмана потребителей. Ему поручено следить за соблюдением правил торговли, прежде всего на стадии заключения договоров купли-продажи, и иными путями защищать интересы потребителей.

Большинство судей в Ф. занимают свои должности по назначению. Президенты ВС и Верховного административного судов назначаются президентом республики. Он же назначает судей этих, а также апелляционных судов, но уже с учетом рекомендаций данного и вышестоящего (для апелляционного) судов. Профессиональные судьи окружного и городского судов назначаются ВС, ассессоры – муниципальным советом сроком на 4 года. Судьи судов губерний – органов административной юстиции – назначаются президентом республики или Государственным советом. Все профессиональные судьи назначаются пожизненно (в 70 лет они обязаны уйти в отставку) и могут быть смещены лишь по судебному приговору, кроме случаев назначения на вышестоящую судебскую должность с их согласия.

Расследование преступлений проводится, как правило, полицией. В суде первой инстанции низового звена уголовное преследование в городе осуществляется городским прокурором, в сельской местности – начальником окружной полиции или его заместителем, в апелляционном суде – прокурором при этом суде. В системе административных судов могут выступать так называемые государственные представители – их функции напоминают отчасти роль прокурора в общих судах. Все органы обвинения действуют под наблюдением канцлера юстиции. Полиция, прокуроры и суд располагают широкими правами не возбуждать либо прекратить уголовное преследование, в частности если обвиняемый согласен уплатить штраф за малозначительное преступление без судебного разбирательства.

Обвиняемый в уголовном процессе и участник гражданского дела вправе иметь адвоката, хотя они могут и сами защищать свои интересы или направить в суд личного представителя (по малозначительным уголовным делам – даже без явки обвиняемого в судебное заседание). Титул адвоката носят лишь лица, окончившие юридический факультет одного из финляндских университетов и принятые в Финский союз адвокатов после 3-летней

стажировки у опытного адвоката или иной юридической практики. Общее наблюдение за деятельностью адвокатов осуществляет канцлер юстиции. Имеется система бесплатной юридической помощи для лиц, испытывающих финансовые затруднения. Ее оказывают либо адвокаты, либо специально уполномоченные муниципальные советники.

*Решетников Ф.М.*

## **Фирменное наименование**

**ФИРМЕННОЕ НАИМЕНОВАНИЕ** – наименование, под которым коммерческая организация выступает в гражданском обороте и которое позволяет индивидуализировать ее в ряду других участников оборота. Данное определение является научным, поскольку законодательство РФ не дает определения Ф.н., а лишь указывает на его реквизиты.

ГК РФ устанавливает ряд норм общего характера, касающихся Ф.н. (п. 4 ст. 54), содержит требования к Ф.н. отдельных коммерческих организаций (ст. 69, 82, 87, 95, 96 и др.), а также указывает, что Ф.н. включается в понятие интеллектуальной собственности (ст. 138) и входит в состав предприятия как единого имущественного комплекса (ст. 132).

Согласно ст. 54 ГК РФ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь Ф.н. Юридическое лицо, Ф.н. которого зарегистрировано в установленном порядке, имеет исключительное право на его использование. Лицо, неправомерно использующее чужое Ф.н., по требованию обладателя права на Ф.н. обязано прекратить его использование и возместить причиненные убытки. Развернутая правовая регламентация отношений, связанных с регистрацией, использованием и охраной Ф.н., должна быть в соответствии с п. 4 ст. 54 ГК РФ обеспечена специальным законом.

Чтобы обеспечить решение главной задачи фирмы – индивидуализацию отдельных участников гражданского оборота, законодательство предъявляет к Ф.н. ряд требований, которые обычно именуется принципами фирмы.

Во-первых, Ф.н. должно правдиво отражать правовое положение юридического лица и не вводить в заблуждение других участников гражданского оборота. В этой связи ведущим принципом является принцип истинности фирмы. Ф.н. должно содержать соответствующее действительности указание на организационно-правовую форму юридического лица (акционерное общество, кооператив, государственное унитарное предприятие и т. д.), профиль деятельности (например, "юридическое бюро", "научно-внедренческое предприятие", "торговый дом" и т. д.), личность владельца и т. п. Во-вторых, Ф.н. должно обладать отличительными признаками, которые бы не допускали смешения одной фирмы с другой. Из этого вытекает принцип исключительности фирмы, в соответствии с которым Ф.н. должно быть новым и отличным от уже используемых. Однако этот на первый взгляд простой принцип нельзя применять формально.

Как показывает зарубежная и отечественная практика (в том числе судебная), совпадение названий предприятий вполне допустимо, если они действуют в разных сферах и нет опасности ввести в заблуждение потребителей и иных лиц. С другой стороны, суд может запретить использовать даже не тождественное, а лишь сходное по звучанию наименование, если оно выбрано новой хозяйственной структурой с целью вызвать ложные ассоциации с широко известными на данном рынке фирмами. Поэтому вопрос о допустимой или недопустимой степени сходства двух Ф.н. должен решаться каждый раз исходя из фактических обстоятельств.

*Лит.: Сергеев А.П. Право на фирменное наименование и товарный знак. СПб., 1995.*

*Додонов В.Н.*

## **Флаг государственный**

**ФЛАГ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ** – один из основных символов государства, представляющий собой одноцветное или многоцветное полотнище. Описание Ф.г.

устанавливается, как правило, конституцией или другим законодательным актом. Согласно Конституции РФ (ст. 70) Ф.г. РФ, его описание и порядок официального использования устанавливаются ФКЗ. В соответствии с Положением о государственном флаге РФ, утвержденным Указом Президента РФ от 11 декабря 1993 г., Ф.г. представляет собой прямоугольное полотнище из трех равновеликих горизонтальных полос: верхней – белого, средней – синего и нижней – красного цветов. Отношение ширины флага к его длине – 2:3.

Ф.г. РФ поднимается:

– на зданиях ФС, резиденциях Президента РФ, Правительства РФ, КС, ВС, ВАС – постоянно;

– на зданиях центральных органов федеральной исполнительной, других органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, предприятий, учреждений и организаций независимо от форм собственности, а также на жилых домах – в дни праздников и памятных событий;

– на зданиях дипломатических представительств, консульских учреждений и иных официальных представительств РФ за границей или при международных организациях – в соответствии с нормами международного права, правилами дипломатического протокола и традициями страны пребывания;

– на транспортных средствах Президента РФ и Председателя Правительства РФ, руководителей делегаций, глав дипломатических представительств, консульских учреждений РФ за границей, глав постоянных представительств РФ при международных организациях;

– на морских судах, судах внутреннего плавания и других средствах передвижения, на которых в качестве официальных лиц находятся Президент РФ, Председатель Правительства РФ, – в соответствии с морскими традициями и правилами дипломатического протокола;

– на судах, внесенных в Государственный судовой реестр РФ или судовой реестр Государственной речной судоходной инспекции, на которые выдан судовой патент, соответствующее судовое свидетельство или судовой билет.

Изображение Ф.г. РФ может наноситься на ее воздушные суда, зарегистрированные в Государственном реестре гражданских воздушных судов РФ,

Ф.г. РФ может быть поднят при церемониях и во время других торжественных мероприятий, а также в знак траура. Ф.г. не может использоваться в качестве геральдической основы флагов субъектов РФ, предприятий, учреждений, организаций и административно-территориальных образований. При одновременном поднятии Ф.г. РФ и флага ее субъекта, предприятия, учреждения, организации или административно-территориального образования Ф.г. должен быть поднят с левой стороны здания (если стоять лицом к фасаду), а любой другой флаг – с правой стороны; при одновременном поднятии нескольких флагов Ф.г. РФ должен располагаться в центре (а при нечетном числе флагов – левее центра). При этом размер любого другого флага не может быть больше размера Ф.г. РФ. Лица, виновные в надругательстве над Ф.г. РФ, несут уголовную ответственность в соответствии с ее законодательством. Ф.г. имеет каждая республика в составе РФ. Эти флаги являются официальными символами республик, выражающими их самобытность и исторические традиции населяющих их народов.

*Кутафий О.Е.*

## **ФОБ**

ФОБ (франко-борт) (англ. *FOB*, сокр. от *free on board* – "свободно на борту") – международный торговый термин, одно из условий поставки товаров в международной торговле (группа «F» по Инкотермс). "Свободно на борту" означает, что продавец считается выполнившим свое обязательство по поставке с момента перехода товара через поручни судна в порту отгрузки. С этого момента покупатель должен нести все расходы и риски гибели "или повреждения товара. По условиям ФОБ на покупателя возлагаются обязанности

по очистке товара от пошлин для его экспорта. Данный термин может применяться лишь при перевозке товара морским или внутренним водным транспортом. В случаях, когда момент перехода товара через поручни судна не имеет практического значения, например при перевозках в контейнерах, более целесообразно применение термина ФАС.

## **Фонды**

**ФОНДЫ** – в гражданском праве некоммерческие организации, не имеющие членства, учреждаемые гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов. Ф. преследуют социальные, культурные, благотворительные, образовательные или иные общественно полезные цели. Создание и деятельность Ф. регулируются нормами ГК РФ, а также законодательством о некоммерческих организациях.

Ф. пользуется правами юридического лица и является собственником имущества, переданного ему учредителями, а также иными лицами в виде пожертвований. Имущество Ф. должно использоваться для целей, определенных в его уставе, т. е. в соответствии с его специальной правоспособностью. Учредители не несут ответственности по долгам Ф. В случае ликвидации Ф. остаток его имущества (после удовлетворения требований кредиторов) не распределяется между учредителями, а направляется для использования в соответствии с целями ликвидированного Ф. (например, на благотворительные цели в порядке, предусмотренном уставом ликвидированного Ф.).

Ф. может заниматься предпринимательской деятельностью, но при условии, что она соответствует назначению Ф. и необходима для достижения общественно полезных целей, указанных в уставе Ф. Они вправе осуществлять дозволенную предпринимательскую деятельность непосредственно, без образования какой-либо коммерческой организации, но вправе создать и хозяйственное общество или стать участником такового.

Использование имущества Ф. должно находиться под контролем общественности. В связи с этим необходимо публиковать в СМИ, определенных в уставе Ф., отчеты об использовании имущества. Надзор за деятельностью Ф. осуществляет попечительский совет, который в то же время является органом Ф. Закон о некоммерческих организациях указывает, что попечительский совет строит свою деятельность на общественных началах.

Термин "Ф." имеет в гражданском праве и ряд других значений, обозначая, не только организацию с правами юридического лица, но и определенное имущество. Законом об АО предусмотрено создание "резервных Ф." для покрытия убытков общества, погашения его облигаций и выкупа акций при отсутствии иных средств. Термин "Ф." широко используется и другими отраслями права – в трудовом праве "Ф. зарплаты", "поощрительные Ф." и т. д.

*Залесский В.В.*

## **Форма государственного устройства**

**ФОРМА ГОСУДАРСТВЕННОГО УСТРОЙСТВА** – внутреннее строение государства, его деление на составные части – административно-территориальные единицы, автономные политические образования или территориальные образования (субъекты федерации). Она отражает также характер соотношения государства в целом и отдельных его частей.

Существуют две основные разновидности Ф.г.у. Наиболее простая из них – унитарное государство, т. е. единое образование, которое делится лишь на административно-территориальные единицы. Для унитарного государства характерно существование общих для всей страны высших органов государственной власти и управления, единой судебной системы и конституции. Большинство стран мира – унитарные государства. Это – Франция, Италия, Венгрия, Монголия и др.

Более сложная Ф.г.у. – федерация. Федеративное государство состоит из ряда других государств или государственных образований – членов федерации (штатов, кантонов, союзных или автономных республик и др.). Каждое из них имеет свое

административно-территориальное деление. Наряду с существованием и деятельностью общих для всей федерации высших органов власти и управления, на территории каждого из них действуют свои собственные высшие и местные органы. Аналогично обстоит дело с конституцией и другими федеральными законами, с судебными, прокурорскими и иными органами.

Одной из важнейших, хотя и менее распространенной по сравнению с другими Ф.г.у., является конфедерация.

*Марченко М.Н.*

## **Форма правления**

**ФОРМА ПРАВЛЕНИЯ** – порядок организации государственной власти, включающий способ образования высших и местных государственных органов и порядок взаимоотношений их между собой и с населением. В зависимости от того, осуществляется ли власть одним лицом или принадлежит коллективному выборному органу, различаются монархическая и республиканская Ф.п. (см. *Монархия, Республика* ).

При монархической Ф.п. носителем и источником государственной власти, согласно действующим законам, является монарх. При республиканской – выборный орган.

На современном этапе развития общества и государства существуют монархии двух видов – дуалистические и парламентарные. Характерной особенностью дуалистической монархии является формально-юридическое разделение государственной власти между монархом и парламентом. Исполнительная власть находится непосредственно в руках монарха. Законодательная – у парламента. Последний, однако, фактически подчиняется монарху.

Парламентарная монархия отличается тем, что статус монарха формально и фактически ограничен во всех сферах осуществления государственной власти. Законодательная власть полностью принадлежит парламенту. Исполнительная – правительству, которое несет ответственность за свою деятельность перед парламентом. Участие монарха в формировании правительства чисто символично. Примерами парламентарной монархии могут служить Великобритания, Голландия, Швеция и др.

Современные республики можно разделить на два вида: президентские, особенностью которых является соединение в руках президента полномочий главы правительства и государства, и парламентарные, для которых характерна довольно слабая власть президента. Особенностью парламентарной республики является также наличие должности премьер-министра, который выполняет одновременно функции главы правительства и лидера правящей партии или партийной коалиции.

Примерами президентской республики могут служить Аргентина, Бразилия, США, парламентарной, – Греция, Германия.

Промежуточным видом между парламентарной и президентской республикой является полупрезидентская республика (см. *Республика смешанного типа* ). Такая республика существует во Франции, Португалии, Польше и ряде других стран.

РФ – президентская республика. Согласно Конституции РФ президент как глава государства определяет основные направления внутренней и внешней политики страны, решает узловые кадровые проблемы, представляет РФ внутри страны и в международных отношениях, назначает выборы в ГД, распускает ее в случаях и порядке, предусмотренных Конституцией, назначает референдум, обладает правом законодательной инициативы.

*Марченко М.Н.*

## **Формула изобретения**

**ФОРМУЛА ИЗОБРЕТЕНИЯ** – составленная по установленным правилам краткая словесная характеристика, выражающая техническую сущность изобретения. Ф.и. служит

для определения границ прав патентообладателя, поэтому она еще именуется патентной формулой. В большинстве стран Ф.и. является составной частью описания изобретения, приводится обычно в конце описания и не должна ему противоречить. Помимо этого, Ф.и. служит средством, которое помогает отличить объект изобретения от других объектов техники. С помощью Ф.п. также устанавливается факт использования изобретения путем определения сходства существенных признаков материализованного объекта и его описания в патенте. Ф.и. может состоять из одного пункта (однозвенная) и нескольких пунктов (многозвенная формула). В свою очередь в многозвенной Ф.и. выделяют независимые пункты и пункты дополнительные, которые только раскрывают характеристику решения, представленного в независимом пункте. Среди большого структурного разнообразия выделяется немецкая конструкция, Ф.и. которой традиционно придерживается РФ. В соответствии с этой структурой пункт формулы состоит из ограничительной части, в которой представлен известный уровень техники, отличительной части, которая является самостоятельным вкладом в изобретение его автора, и цели изобретения, указывающей, какую практическую задачу решает автор изобретения. Правовое значение Ф.и. состоит в том, что она определяет множество тех объектов, на которые распространяются права патентообладателя.

Лит.:

*Вишневицкий Л.М.* Формула приоритета: возникновение и развитие авторского и патентного права. М., 1990;

*Червова Л.В.* Формула изобретения. Заявка на изобретение. М., 1988.

*Павлов В.П.*

## Формуляр

ФОРМУЛЯР – бланк, подлежащий заполнению. Также шаблонный текст (проформа) договора, используемый крупными фирмами, который может быть принят другой стороной не иначе, как путем присоединения к предложенному договору в целом (см. *Договор присоединения* ). Детально и четко разработанные Ф. договоров учитывают особенности передачи, транспортировки и хранения соответствующих видов товаров, устанавливают требования к порядку их использования, гарантийные сроки, виды сервисных услуг, порядок заявления претензий. Использование Ф. упрощает и ускоряет процесс заключения договоров. Ф. договора, составленный предпринимательской организацией, не является нормативным актом и не носит обязательного характера для других лиц. Однако несогласие стороны с любым из содержащихся в Ф. условий рассматривается как отказ заключить договор присоединения. Договорные Ф. обычно создают преимущества для разработавшей их стороны и ограничивают для контрагентов возможность выражения и закрепления в договоре своих интересов.

Для защиты прав потребителей закон устанавливает, что присоединившаяся к договору сторона вправе потребовать его расторжения или изменения, если Ф. договора хотя и не противоречит закону и иным правовым актам, но лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств либо содержит другие явно обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она исходя из своих разумно понимаемых интересов не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора. В случае когда договор на основе Ф. заключен организацией, осуществляющей предпринимательскую деятельность, подобные требования не удовлетворяются, если сторона знала или должна была знать, на каких условиях она заключает договор.

*Пугинский Б.И.*

## Формы собственности

**ФОРМЫ СОБСТВЕННОСТИ** – обобщенная категория для обозначения принадлежности имущества на праве собственности одному из четырех видов субъектов гражданских правоотношений: гражданину, юридическому лицу (за исключением унитарных предприятий и учреждений, которые финансируются собственником), государственным и муниципальным (публичным) образованиям.

Лит.: Комментарий части первой ГК РФ для предпринимателей. М., 1995. С. 232–233.

## **Форс-мажор**

**ФОРС-МАЖОР** (фр. *force majeure*) – пункт (статья) в договоре, предусматривающий обстоятельства, при возникновении которых стороны освобождаются от ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору. В соответствии с судебной и предпринимательской практикой обстоятельства Ф.-м. должны носить объективный (или всеобщий) и абсолютный характер. Объективность означает их воздействие на всех или значительное число лиц, а не только на должника. Абсолютность обстоятельств Ф.-м. предполагает невозможность исполнения обязательств независимо от усилий должника. В случае когда стороны в договоре указали перечень Ф.-м., суды признают таковыми лишь обстоятельства, отвечающие принципам объективности (всеобщности) и абсолютности.

Различают форс-мажорные обстоятельства:

- а) стихийного характера – наводнения, землетрясения, заносы и т. п.;
- б) юридического характера – решения высших государственных органов о запрете экспорта или импорта, введении валютных ограничений и т. п.;
- в) социального характера – военные действия, государственные перевороты, забастовки и др. К обстоятельствам социального характера относят также эпидемии, связанное с ними введение карантина и т. п.

Не признаются Ф.-м. обстоятельства экономического или хозяйственного характера, например неблагоприятная конъюнктура рынка, изменение цен, валютных курсов. Не допускаются ссылки на положения национального законодательства.

Законодательство РФ устанавливает, что лицо, не исполнившее или ненадлежаще исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, т. е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств (п. 3 ст. 401 ГК РФ).

Под непреодолимой силой в зарубежной и внешнеторговой практике понимают форс-мажорные обстоятельства стихийного характера. Однако, несмотря на использование термина "непреодолимая сила", законодательство РФ предполагает учет любых обстоятельств Ф.-м.

*Пугинский Б.И.*

## **Форфейтинг**

**ФОРФЕЙТИНГ** – операция при продаже в кредит, при которой банк (форфейтор) выкупает векселя (тратты) импортера сразу после поставки товара, обеспечивая экспортеру немедленный платеж стоимости товара за вычетом разницы между стоимостями экспортного и форфейтингового кредитов. Комиссия форфейтора составляет обычно около 1–1,5%. Форфейтор требует от импортера представления банковской гарантии или сам принимает на себя риск за дополнительную плату. Форфейтинговая операция – гарантия экспортера практически от всех валютных рисков.

## **Фракция парламентская**

**ФРАКЦИЯ ПАРЛАМЕНТСКАЯ** – в парламенте или его отдельной палате объединение депутатов, принадлежащих к одной партии, движению. Они либо избраны по их списку на основе пропорциональной избирательной системы, либо выдвинуты (поддержаны) партией, движением по территориальным избирательным округам и избраны там по мажоритарной избирательной системе.

Депутаты, баллотировавшиеся в качестве независимых кандидатов и избранные в парламент, а также депутаты, не пожелавшие войти во Ф.п., могут образовывать депутатские группы. Такая структура существует, в частности, в ГД. Согласно Регламенту ГД фракции и депутатские группы подлежат регистрации и обладают равными правами. Для образования фракции численность депутатов, вошедших в палату от партии, движения, значения не имеет. Что касается депутатских групп, то подлежат регистрации лишь те из них, которые насчитывают не менее 35 депутатов. Депутат ГД вправе состоять лишь в одном депутатском объединении. Для его регистрации во Временный секретариат ГД направляется письменное уведомление о создании фракции или депутатской группы, о ее целях, составе, а также о лицах, уполномоченных выступать от имени фракции или депутатской группы и представлять ее на заседаниях палаты, в государственных органах и общественных объединениях.

После прекращения полномочий Временного секретариата ГД регистрация депутатских объединений осуществляется комитетом по Регламенту и организации работы ГД. С одной стороны, создание Ф.п. позволяет наладить совместную работу депутатов, координацию их усилий, выработку общей тактики и стратегии при прохождении законопроектов и обсуждении других вопросов в ГД. С другой – создание фракции, депутатской группы связано с определенными организационными преимуществами для депутатского объединения.

Оно получает ряд прав:

- выдвигать свои кандидатуры на пост Председателя и заместителей Председателя ГД;
- иметь своего представителя в Совете ГД и тем самым влиять на его решения;
- требовать изменений календаря рассмотрения вопросов на заседаниях ГД;
- участвовать на пропорциональной основе в формировании составов комитетов и комиссий, включая замещение должностей их председателей, заместителей председателей;
- получать слово для выступления от имени данного депутатского объединения при обсуждении вопросов на заседании ГД;
- высказывать свое мнение, предложения и замечания при обсуждении законопроектов в первом и во втором чтениях;
- в исключительных случаях требовать возвращения законопроекта с третьего к процедуре второго чтения;
- получать слово при повторном обсуждении законов, отклоненных Президентом РФ;
- получать слово при обсуждении проекта закона о поправках к Конституции РФ;
- проявлять инициативу в проведении парламентских слушаний;
- использовать еженедельно один день работы ГД специально для своих целей;
- иметь аппарат фракции, депутатской группы.

Этот аппарат формируется после регистрации в установленном порядке депутатского объединения и осуществляет свои функции до момента прекращения его деятельности. Ф.п. и депутатские группы производят подбор и расстановку кадров своего аппарата, руководят им и контролируют его деятельность, а также определяют служебные обязанности сотрудников аппарата в соответствии с заключенными с ними трудовыми договорами (контрактами). Прием на работу и увольнение с работы этих сотрудников оформляются распоряжением руководителя аппарата ГД по представлению руководителя депутатского объединения. Расходы на содержание аппарата депутатского объединения определяются с учетом его численности. Эти расходы предусматриваются в смете ГД. Однако они могут быть увеличены за счет привлечения средств политических партий и других общественных объединений, частных лиц. ГД определяет общий порядок получения и расходования



фракциями и депутатскими группами привлеченных средств.

*Авакьян С.А.*

## **Франко**

**ФРАНКО** – в международной торговле и перевозках означает «свободно», т. е. освобождение покупателя от расходов по доставке товаров в оговоренный пункт в связи с их включением в цену: "свободно у перевозчика" (франко-пере-возчик), "свободно на борту", "свободно вдоль борта судна", "свободно с завода изготовителя", франко-вагон и т. д. В Инкотермс **Ф.** - компонент франко-условий; **Ф.**-завод, **Ф.**-перевозчик, **ФАС** и **ФОБ**.

## **Франчайзинг**

*см. Договор коммерческой концессии .*

## **Франция (Французская Республика)**

**ФРАНЦИЯ** (Французская Республика) – государство, расположенное в Западной Европе. **Ф.** - унитарное государство. Страна разделена на 95 департаментов, департаменты – на коммуны. В департаментах действуют органы самоуправления – генеральные советы, избираемые населением сроком на 6 лет с обновлением состава наполовину каждые 3 года. Центральная власть представлена в лице префектов, назначаемых президентом. В коммунах местная власть осуществляется муниципальными советами, избираемыми населением на 6 лет. Муниципальные советы выбирают мэра.

По форме правления **Ф.** - республика, в которой элементы парламентарной республики сочетаются с элементами президентской. Конституция Французской Республики вступила в силу 5 октября 1958 г. Она утвердила государственный строи, получивший название Пятой республики.

Центральное место в системе государственных органов **Ф.** принадлежит президенту. Он избирается на 7 лет путем всеобщих и прямых выборов. Полномочия президента чрезвычайно обширны. Некоторые из них требуют министерской контрасигнации, однако наиболее важные права осуществляются президентом лично. Статья 5 Конституции закрепляет за ним обязанность обеспечивать "своим арбитражем нормальное функционирование государственных органов, а также преемственность государства". В этой же статье провозглашается, что президент является "гарантом национальной независимости, территориальной целостности, соблюдения соглашений Сообщества и договоров". Он наделен правом законодательной инициативы. Все законы, принятые парламентом, должны быть в течение 15 дней подписаны и обнародованы президентом. Если он не согласен с законом или какими-то его положениями, то может потребовать его повторного обсуждения. После вторичного одобрения законопроекта парламентом президент обязан его подписать. По предложению правительства во время сессий парламента или по предложению палат президент может передать на референдум законопроект, "касающийся организации государственной власти, содержащий одобрение какого-либо соглашения о Сообществе или имеющий целью разрешить ратификацию какого-либо договора" (ст. 11). В случае одобрения законопроекта президент обнародует его в 15-дневный срок. Любой законопроект может быть передан президентом в Конституционный совет для проверки соответствия его Конституции.

Президент имеет право роспуска нижней палаты парламента, однако решение об этом он может принять только после консультации с премьер-министром и председателями палат парламента (ст. 12). В двух случаях – в течение года с момента выборов и в период осуществления президентом чрезвычайных полномочий – роспуск Национального собрания невозможен.

Достаточно широки prerogatives президента и в сфере управления. Он председательствует на заседаниях Совета министров, подписывает обсуждавшиеся на них декреты и постановления, назначает премьер-министра и по его предложению – других членов правительства, принимает отставку премьер-министра и министров, в соответствии со ст. 13 "производит назначения на гражданские и военные должности". Представляет Ф. в отношениях между государствами, заключает договоры, назначает послов Ф., принимает иностранных послов. Является главнокомандующим вооруженными силами. Наконец, президент – "гарант независимой судебной власти", он имеет право решать вопросы о помиловании осужденных. Кроме перечисленных выше обширных прав, осуществляемых президентом в нормальных условиях, ст.16 Конституции предусматривает за ним чрезвычайные полномочия "в случае возникновения для Республики непосредственной угрозы". Решение о введении в действие чрезвычайных полномочий президент принимает после консультации с премьер-министром и информирует об этом население страны. В течение всего срока действия чрезвычайных полномочий в руках президента сосредоточена вся полнота власти.

Законодательный орган Республики – парламент – с установлением Пятой республики играет относительно небольшую роль в политической жизни страны. Парламент состоит из 2 палат – Национального собрания и Сената. Национальное собрание, в состав которого входят 577 депутатов, избирается сроком на 5 лет. По Закону 1985 г. выборы в Национальное собрание проводятся на основе пропорциональной избирательной системы. В Сенат входят представители департаментов, "заморской Ф." и французов, проживающих за границей. В составе Сената – 304 человека, избираемых путем косвенных выборов на 9 лет. Каждые 3 года Сенат обновляется на 1/3. Парламент собирается на очередные сессии 2 раза в год. Каждая палата создает по 6 постоянных комиссий. Основная функция парламента – принятие законов – значительно ограничена Конституцией 1958 г. Прежде всего, ст. 34 точно определяет круг вопросов, по которым парламент имеет право издавать законы. Решение остальных вопросов отнесено к ведению правительства. Если парламент превысит свои полномочия, правительство вправе потребовать у Конституционного совета принять решение о разграничении компетенции. О сужении прав законодательной власти свидетельствует также ограничение депутатов в осуществлении ими законодательной инициативы (ст. 40) и приоритет рассмотрения правительственных законопроектов на заседаниях палат (ст. 42). Права парламента ограничены и в финансовой сфере. Статья 47 устанавливает определенный срок принятия парламентом финансовых законопроектов. В случае нарушения этого срока положения законопроекта могут быть введены в действие путем издания правительством соответствующего акта.

Парламент обладает правом контроля за деятельностью правительства. Статья 49 предоставляет возможность выразить правительству недоверие, приняв резолюцию порицания. С целью производства парламентских расследований палаты могут образовывать комиссии, проверяющие те или иные факты и дающие по ним свои заключения.

Правительство Ф. – Совет министров, согласно ст. 20 Конституции "определяет и ведет политику нации". В состав правительства входят премьер-министр – глава правительства, министры, возглавляющие министерства, и государственные секретари, руководящие подразделениями отдельных министерств. Функции правительства определены в Конституции в самой сжатой форме. Статья 37 устанавливает, что все вопросы, не включенные "в область законодательства, решаются в административном порядке", т. е. в той сфере, которая выходит за пределы действия закона, акт правительства заменяет закон. Кроме того, согласно ст. 38, правительство с разрешения парламента может принимать ордонансы (акты, имеющие силу закона) и в сфере действия закона. Ордонансы должны быть утверждены специально изданным законом "до истечения срока, указанного законом, разрешившим их издание". Правительство ответственно перед Национальным собранием. В случае принятия резолюции порицания абсолютным большинством Национального собрания правительство должно подать в отставку.

В Конституции специально обозначены полномочия премьер-министра. На него возложена ответственность за национальную оборону, он должен обеспечивать исполнение законов, осуществлять нормотворческую деятельность и назначать на некоторые военные и гражданские должности. Премьер-министр обладает правом законодательной инициативы, он может требовать созыва парламента, вправе в любое время выступить в палате парламента, наконец, может требовать передачи правительству законодательных полномочий.

Конституционный совет – особый орган, контролирующий соблюдение Конституции. В его составе 9 человек, назначаемых на 9 лет. Три члена Совета назначаются президентом. 3 – председателем Сената и 3 – председателем Национального собрания. Все законы до обнародования их президентом и регламенты палат до их принятия должны поступать на рассмотрение Конституционного совета, который дает заключение о том, соответствуют ли они Конституции. Если Конституционный совет решит, что тот или иной акт противоречит Конституции, он вправе отменить его. Кроме функции конституционного надзора в полномочия Конституционного совета входит наблюдение за ходом президентских выборов, проведением общенациональных референдумов и рассмотрение споров о правильности избрания депутатов парламента. Решения Конституционного совета окончательны и не подлежат обжалованию.

Экономический и социальный совет – консультативный орган при правительстве. Он дает заключения на законопроекты, относящиеся к сфере его компетенции (в основном это законопроекты экономического и социального характера). Совет вправе и сам участвовать в разработке этих проектов. Он, кроме того, высказывает свое мнение о выполнении экономических планов. Члены совета могут выступать перед делегатами парламента с изложением своих суждений по основным вопросам экономической и социальной политики. Поскольку Экономический и социальный совет-консультативный орган, его заключения не носят обязательного характера.

## **ПРАВОВАЯ СИСТЕМА**

**Общая характеристика**. Правовая система Ф. в своих основных чертах сформировалась в период Великой французской революции 1789–1794 гг. и в первые последовавшие за нею десятилетия, в особенности в годы правления Наполеона I в качестве первого консула, а затем императора (1799–1814). Важнейшими документами этой эпохи, предопределившими становление и дальнейшее развитие правовой системы Ф., являются Декларация прав человека и гражданина 1789 года, ряд конституционных актов периода Революции и кодификация важнейших отраслей права – 5 кодексов, подготовленных под наблюдением, а иногда и при непосредственном участии Наполеона: Гражданский кодекс (ГК) 1804 г., Гражданский процессуальный кодекс (ГПК) 1806 г., Торговый кодекс 1807 г., Уголовно-процессуальный кодекс (УПК) 1808 г. и Уголовный кодекс (УК) 1810 г.

Большинство названных актов сохраняют и поныне свою юридическую силу: Декларация прав человека и гражданина считается составной частью действующей Конституции 1958 г., а из 5 наполеоновских кодексов 3 (ГК, УК и Торговый, кодекс), хотя, и подверглись значительным изменениям, по-прежнему признаются действующими, и лишь 2 процессуальных кодекса заменены новыми: УПК – полностью и ГПК – частично.

В эпоху "старого режима", предшествовавшую буржуазной революции, важнейшую роль среди источников права играли официально издававшиеся с XVI в. собрания правовых обычаев, среди которых насчитывалось около 700 собраний местных и около 60 собраний "общих обычаев", действовавших на территории одной или нескольких провинций, среди которых ведущее место принадлежало "Обычаям Парижа". Правовые обычаи, записи которых сохранились начиная с V в., в свою очередь формировались под сильным влиянием римского права и канонического права (главным образом на юге страны) либо обычного права древнегерманских племен (на севере страны). Со временем они приобрели самостоятельный и весьма противоречивый характер, что и привело к попыткам объединения правовых обычаев в масштабе если не всей Ф., то ее больших исторических

областей.

Наряду с правовыми обычаями известную роль среди источников права в XVII–XVIII вв. стали играть законодательные акты, издававшиеся королевской властью. Среди них особое значение имели ордонансы, подготовленные правительством Кольбера, в том числе: о гражданском процессе (1667), об уголовном процессе (1670), о торговле (1673), а позднее и королевские ордонансы правительства д'Агессо; о договорах дарения (1731), о завещаниях (1735), об урегулировании семейных имущественных споров (1747). Многие положения этих актов в более или менее переработанном виде вошли в Гражданский (ГК), Торговый кодекс и другие наполеоновские кодексы, а ГПК 1806 г. был в значительной мере воспроизведением кольберовского ордонанса 1667 г. Известное, хотя и значительно меньшее влияние на кодификацию оказали нормы обычного права, особенно собранные в "Обычаях Парижа".

Составители наполеоновских кодексов, опираясь на многовековой опыт французского права, предприняли такие революционные преобразования, которые обеспечили максимально свободное развитие капиталистических отношений. При этом найденные ими формы изложения правовых институтов, и прежде всего при составлении ГК 1804 г. (см. *Кодекс Наполеона*), оказались в большинстве случаев настолько адекватными экономике и социальным условиям капитализма, что были воспроизведены в законодательстве многих стран Европы и других континентов либо послужили ориентирами при подготовке там соответствующих кодексов.

В системе источников права центральное место занимают Конституция Французской Республики 1958 г., Декларация прав человека и гражданина 1789 г., а также содержащая развернутое изложение демократических прав и свобод граждан преамбула к Конституции 1946 г., вместе с Декларацией 1789 г. провозглашенная составной частью действующей Конституции страны. Среди законодательных актов, издаваемых парламентом, особую роль играют органические законы, дополняющие важнейшие конституционные положения. Обычные законы – акты парламента – регулируют либо отрасли права, либо отдельные правовые институты. К числу обычных законов относятся и кодексы, соответствующие традиционной наполеоновской схеме законодательства: ГК, УК и другие, изменения в которых также производятся путем издания законов, если законодатель не предписывает иного.

Действующая Конституция 1958 г. допускает широкие возможности правового регулирования путем издания регламентарных актов исполнительной властью – правительством, министрами и уполномоченными на то органами администрации. В ст. 34 Конституции определен перечень областей правового регулирования, находящихся в исключительной компетенции законодательной власти: права и свободы граждан, правила национализации и денационализации предприятий, порядок выборов в парламент и местные органы самоуправления, уголовная ответственность и судопроизводство, а также определение основных принципов, существенных для обороны страны, финансов, образования, для гражданского и торгового права, для трудового права и социального обеспечения.

Все остальные правовые вопросы, не входящие в область законодательства, регулируются регламентарными актами различного уровня. Среди них наиболее значимыми являются ордонансы – акты, принимаемые правительством с разрешения парламента и по заключению Государственного совета в областях, обычно регулируемых законодательством. Ордонансы подлежат утверждению парламентом в течение определенного срока, после чего они приобретают силу закона. Важное место в системе регламентарных актов занимают подписываемые президентом правительственные декреты; некоторые из них могут быть приняты только после заключения Конституционного совета.

Наряду с классическими кодексами, основное содержание которых было определено еще в наполеоновскую эпоху, в XX в. получила распространение практика издания консолидированных законодательных актов по достаточно крупным отраслям правового регулирования. Эти нормативные акты также именуется кодексами, хотя в отличие от

«классических» они могут включать нормы, изданные не только в законодательном порядке, но и посредством регламентарных актов. Ныне насчитывается несколько десятков таких кодексов – о труде, дорожный, сельскохозяйственный, налоговый, таможенный, кодекс здравоохранения и др. Известную роль в качестве источников права играют во Ф. также правовые обычаи, прежде всего в области торговли, и судебная практика, в особенности постановления Кассационного суда. В некоторых случаях эти постановления служат не только общим ориентиром для судебной практики по определенным категориям дел, но и указанием при решении конкретных вопросов, по которым имеются пробелы в законодательстве.

**Гражданское право и смежные с ним отрасли права.** В системе действующего французского законодательства сохраняется введенное во времена наполеоновской кодификации четкое разделение законов применительно к двум отраслям права – гражданскому и торговому праву. При этом решающую роль в таком разделении играет понятие торговой сделки – все связанное с такими сделками признается предметом регулирования Торговым кодексом и соответствующими актами.

ГК 1804 г. (ФГК) занимает центральное место в системе наполеоновских кодексов, поскольку им регулируются важнейшие экономические отношения капиталистического общества.

Торговый кодекс 1807 г. (ФТК) ныне служит хотя и важным, но далеко не единственным источником торгового права. С момента издания этот кодекс, значительно уступающий ФГК по своему объему (648 статей), был признан явно уступающим ему и по совершенству юридической техники, что явилось одной из причин радикальных преобразований, которым он подвергся. Первоначально ФТК состоял из 4 книг: "О торговле вообще", "О морской торговле", "О неторговой юрисдикции". Книга четвертая содержит в основном нормы, относящиеся к судоустройству и процессуальному праву: в ней определяется порядок формирования и компетенция торговых судов, а также регулируются вопросы процедуры судебного разбирательства и правила обжалования принятых решений.

Развитие торгового права осуществлялось не столько путем внесения в текст ФТК изменений и дополнений, сколько путем исключения из него целых разделов и даже книг (книга третья исключена полностью, из книги второй продолжают действовать только две статьи). Взамен них на протяжении десятилетий принимались крупные законодательные акты, регулирующие важнейшие сферы торгового права и, за отдельными исключениями, не включавшиеся в текст ФТК. Наиболее значительные среди этих актов – законы о некоторых видах торговых договоров, декреты по вопросам банков, морской торговли, страхования, несостоятельности, банкротства и АО.

Действующий ныне Закон о торговых товариществах 1966 г. был издан в соответствии с потребностями современного этапа капиталистического развития экономики Ф. С помощью этого закона, а также дополняющего и развивающего его положения Декрета о торговых товариществах 1967 г. ныне осуществляется комплексное регулирование широкого круга вопросов. В этих актах определены порядок создания и правила деятельности АО, ТОО и иных видов торговых товариществ. В них подробно регулируются также вопросы руководства акционерными компаниями, их внутренняя организация и правовой статус выпускаемых ценных бумаг. В Законе о торговых товариществах 1966 г. содержится обширный перечень уголовно наказуемых деяний, состоящих в нарушении правил деятельности АО и иных торговых товариществ. В 70-х и особенно 80-х гг. в развитие названных актов были изданы законы, усилившие контроль за деятельностью АО со стороны и самих акционеров, и государства, а также стимулировавшие приобретение акций работниками соответствующих предприятий. В 1986 г. правительством был принят ордонанс "О свободе установления цен и о свободной конкуренции", определивший санкции за такие действия предпринимателей и коммерсантов, которые ограничивали и искажали принципы свободной конкурентной борьбы.

В самостоятельную отрасль правового регулирования превратилось законодательство о

труде и социальном обеспечении. Отдельные акты по этой тематике издавались еще в XIX в., а первый кодекс о труде и социальном обеспечении был принят в 1910 г. Значительные успехи в этой области были достигнуты при правительстве Народного фронта в 1936 г., а затем непосредственно после второй мировой войны, когда в преамбулу Конституции 1946 г. были включены нормы, провозглашающие право на труд, на создание профсоюзов, на забастовку, на участие работников в коллективном определении условий труда и др. В этой же преамбуле были установлены гарантии социального обеспечения для детей, матерей и престарелых, на случай болезни, инвалидности и безработицы.

В 1973 г. был издан действующий ныне Кодекс законов о труде. Он состоит из 9 книг, каждая из которых регулирует самостоятельный институт трудового права: трудовой договор, коллективный договор, заработную плату, профсоюзы, трудовые конфликты и др. В 1981–1982 гг. многие положения этого кодекса были изложены в новой редакции, при этом существенно расширены права профсоюзов на предприятиях. Отныне предпринимателям предписывается советоваться с делегатами персонала и комитетами предприятий относительно целесообразности повышения цен на продукцию и по многим другим вопросам. В 1982 г. установлена действующая сейчас процедура урегулирования конфликтов, возникающих в связи с заключением и выполнением трудовых договоров между предпринимателями и работниками. Контроль за разрешением этих конфликтов возложен на Национальную комиссию по трудовым договорам.

Система социального обеспечения во Ф. постоянно совершенствуется, охватывая все более широкие категории граждан. Эта система финансируется главным образом за счет взносов предпринимателей и работников, определяемых в процентах от фонда заработной платы, а также за счет дотаций со стороны государства. Кодекс социального обеспечения 1956 г. определяет общие условия формирования фондов и выплаты пенсий и пособий по старости, при трудовом увечье и профессиональной болезни, по случаю потери кормильца, по болезни работника, по беременности и родам, по случаю смерти близкого, а также "семейных пособий", выплачиваемых в процентах к заработной плате на детей в зависимости от их количества (ныне они регулируются Законом о пособиях на детей 1986 г.). Законодательно закреплён принцип, согласно которому размеры пенсий автоматически регулируются каждое полугодие в зависимости от изменений средней национальной заработной платы.

Закреплённый в Кодексе социального страхования 1956 г. возраст выхода на пенсию по старости в 65 лет был снижен Ордонансом 1982 г. и составляет теперь 60 лет – одинаково для мужчин и для женщин, при наличии стажа выплаты страховых взносов в 37,5 лет. При этом наряду с основными предусмотрены и дополнительные пенсии, выплачиваемые целиком за счет предпринимателей. В 1983 г. в рамках начавшейся широкой реформы в области социального страхования был заключен договор о реформе системы дополнительных пенсий между Всеобщей конфедерацией владельцев небольших и средних предприятий и другими объединениями предпринимателей, с одной стороны, и Всеобщей конфедерацией труда и другими объединениями трудящихся – с другой.

За последние десятилетия во Ф. большое развитие получило законодательство в сфере охраны окружающей среды. Этому в значительной мере содействовала принятая в 1970 г. программа, направленная прежде всего на защиту лесов, флоры и фауны, а также иные общегосударственные мероприятия. В их основе лежит экологическая налоговая политика, построенная по принципу "загрязнитель платит". В 1971 г. были созданы Министерство охраны природы и окружающей среды и Совет по управлению территориями и региональному развитию. С 1972 г. во всех департаментах учреждены бюро по охране природы и окружающей среды. Один из важнейших актов законодательства в этой сфере – принятый в 1976 г. закон, которым предусмотрен широкий перечень природных объектов, подлежащих защите под угрозой наказания (в том числе флора, фауна, почва, вода, полезные ископаемые). Закон предусматривает также создание резервных территорий, где запрещается любая деятельность, отрицательно влияющая на окружающую среду. Отдельным законом

1976 г. регулируется порядок размещения и эксплуатации любых предприятий, которые могут представлять угрозу для окружающей среды: они распределены по трем категориям в зависимости от степени такой опасности. Кроме того, в систему природоохранительных актов входят декреты: о радиоактивных отходах 1964 г., об охране воздуха от загрязнения 1974 г., об ограничении уровня шума 1975 г., о региональных заповедниках 1988 г. и другие акты.

**Уголовное право.** В своих определяющих чертах уголовное законодательство, как и вся ныне существующая правовая система Ф., сформировалось после Великой французской революции.

В Декларации Прав Человека и гражданина имеются положения, прямо или косвенно затрагивающие вопросы уголовного права и процесса, обеспечения законности и правосудия. Декларация торжественно объявила о равенстве всех граждан перед законом, "как в тех случаях, когда закон оказывает свое покровительство, так и в тех, когда он карает". Она провозгласила принцип, согласно которому "никто не может подвергнуться обвинению, задержанию или заключению иначе как в случаях, предусмотренных законом, и при соблюдении форм, предписанных законом". Принцип, впоследствии получивший название презумпции невиновности, также четко сформулирован в Декларации: "Каждый предполагается невиновным, пока не установлено обратное".

Для уголовного права особое значение имело требование Декларации, обращенное к будущим законодателям и судьям: "Закон может устанавливать наказания лишь строго и бесспорно необходимые. Никто не может быть наказан иначе как в силу закона, надлежаще примененного, изданного и обнародованного до совершения правонарушения". Эти принципы были развиты и конкретизированы в первом буржуазном УК 1791 г., который отражал идеи просветительно-гуманистического (прогуманистического) направления в уголовном праве, воплощенного в трудах Монтескье, Вольтера и Беккариа. По сравнению с дореволюционным законодательством УК 1791 г., требовавший строгого соблюдения законности и ограничения репрессии пределами необходимости, имел самое прогрессивное значение. С его изданием был значительно сокращен круг уголовно наказуемых деяний за счет религиозных и подобных преступлений, отменялись членовредительские наказания, резко ограничивалось применение смертной казни. не предусматривалось пожизненное заключение. Отличительная особенность УК 1791 г. – система абсолютно определенных санкций, не оставлявших ни малейшего простора для судейского усмотрения(вскоре эта система обнаружила свою несостоятельность и не воспроизводилась в последующем законодательстве ни Ф., ни других государств).

УК 1810 г., пришедший на смену УК 1791 г., служит наиболее типичным и характерным проявлением в законодательстве идей «классической» школы уголовного права. Отражая интересы французской буржуазии, только что получившей власть и нуждавшейся в укреплении своего строя, УК 1810 г. исходил из признания формального равенства всех граждан перед законом и требовал, чтобы вся уголовная репрессия основывалась только на законе. В целом положения УК 1810 г. были направлены на устрашение возможных правонарушителей: более чем по 30 видам преступлений его статьи предусматривали смертную казнь, по 15 видам – бессрочную каторгу, по многим – клеймение и иные позорящие наказания. Кодекс отличала простота и понятность схемы Общей и Особой частей, четкость большинства формулировок и высокий уровень юридической техники. В силу этого и в качестве первого «классического» УК 1810 г. оказал весьма значительное влияние на развитие уголовного законодательства во многих европейских и латиноамериканских государствах, а также в бывших французских колониях в Африке и Азии.

На протяжении XIX в. УК 1810 г. подвергался нескольким реформам, в основном либерального характера: в 1832 г. было отменено клеймение, другие остатки средневековых форм наказания, в 1848 г. – смертная казнь за политические преступления, в 1863 г. понижены санкции за многие преступления, не представлявшие большой опасности.

Исключение составляли принятый в 1885 г. Закон о пожизненной высылке во Французскую Гвиану "неисправимых рецидивистов", даже совершивших мелкие преступления, и ряд других актов, принятых под влиянием идей антрополого-социологического направления в уголовном праве (Ломброзо, Ферри, Гарофало).

В XX в. наиболее существенная реформа УК Ф. проведена на базе Конституции 1958 г. при вторичном приходе к власти де Голля в 1958–1960 гг., когда был пересмотрен текст около 100 статей кодекса, по существу заново изложены разделы, относящиеся к государственным преступлениям и посягательствам на общественный порядок. Крупная реформа была проведена и в 1975 г.: в частности, разрешено судам в качестве основного и единственного наказания по многим преступлениям назначать санкции, прежде бывшие лишь дополнительными (лишение прав, запрещение заниматься определенной деятельностью, конфискация автомобиля и др.). Одновременно была отменена уголовная ответственность за некоторые преступления в сфере семейных отношений, формулировки которых подчеркивали неравенство женщин. В октябре 1981 г., после победы на выборах в парламент представителей левых сил, во Ф. была отменена смертная казнь.

Большинство новелл последних десятилетий, включая и либерализацию режима исполнения наказаний, отражало гуманистические концепции движения "новой социальной защиты", возглавляемого видным юристом Марком Апселем. Вместе с тем был принят ряд актов, направленных на усиление борьбы с наиболее опасными преступлениями, в частности Закон о борьбе с терроризмом 1986 г. и др.

В последние десятилетия предпринимались попытки по возможности уменьшить применение лишения свободы, в особенности краткосрочного, учитывая вредное влияние этой меры на осужденных. Была предусмотрена возможность пребывания осужденных в условиях режима «полусвободы», чередование отбытия в местах заключения с нахождением на свободе и др. Широко использовались также две формы условного осуждения: "простая отсрочка", при которой осужденный остается на свободе при условии несовершения им в течение испытательного срока нового преступления, и "отсрочка с испытанием", связанная с пребыванием под надзором и необходимостью соблюдать установленные в приговоре требования.

С 1983 г. во Ф. введена система "дневных ставок" при определении наказания в виде штрафа, с тем чтобы учитывать имущественное положение осужденного и использовать штраф в качестве ощутимой замены краткосрочного лишения свободы. Количество "дневных ставок" не должно превышать 360, а соответствующая ставка – 2 тыс. франков.

В том же, 1983 г. во Ф. был введен новый вид наказания – "работы в общественных интересах", выполняемые периодически с общей продолжительностью от 20 до 240 ч. Эта мера также применяется для того, чтобы по возможности избежать краткосрочного лишения свободы и его вредных последствий.

В июле 1992 г. во Ф. был принят новый УК, работа над которым велась с 1974 г. За это время было подготовлено и обсуждено несколько проектов УК, но стал законом лишь проект, представленный в парламент по отдельным частям (книгам) в 1988–1991 гг.

В новом УК сохранились многие черты прежнего французского законодательства, в особенности новеллы, включенные в него за последние десятилетия. Вместе с тем ряд преобразований, которым подвергся УК, представляется весьма решительным. Внесены усовершенствованные формулировки большинства институтов Общей части (существенно изменились нормы о соучастии, об обстоятельствах, исключающих уголовную ответственность). Впервые в УК предусмотрена возможность привлечения к уголовной ответственности юридических лиц и перечислены применяемые к ним санкции. Сохранена традиционная 3-членная классификация преступных деяний: деление их на тяжкие преступления, уголовные деликты и проступки. Ответственность за тяжкие преступления и уголовные деликты, как и прежде, устанавливается в УК и иных законодательных актах, а за проступки – в регламентирующих декретах и иных правительственных актах. Однако отныне к тяжким преступлениям отнесены деяния, которые наказываются лишением свободы на



сроки не ниже 10 лет, тогда как в прежнем УК назывался срок свыше 5 лет. К числу проступков, как и прежде, отнесены деяния, которые наказываются арестом на срок до 2 месяцев или только штрафом на сумму до 10 тыс. франков. Тем самым существенно расширен круг уголовных деликтов. Эта классификация преступных деяний имеет решающее значение для определения подсудности уголовных дел, наказуемости покушения и соучастия в преступной деятельности, сроков давности, а также при решении ряда других вопросов, например об обязательности проведения предварительного следствия.

Предусмотренная новым УК система наказаний включает пожизненное лишение свободы и лишение свободы на определенный срок (различаются режимы отбывания этих наказаний для осужденных не только за тяжкие преступления либо за уголовные деликты, но и за общеуголовные либо политические преступления), а также штраф и многообразные виды лишения прав. К числу последних отнесена конфискация автомобилей и других предметов, использовавшихся при совершении преступления, а также имущества, добытого преступлением. В новый УК вошли все те нормы, относящиеся к исполнению наказаний и к условному осуждению, которые появились во французском законодательстве за последние десятилетия.

Существенно изменилась и система Особенной части УК, прежде открывавшаяся разделами о государственных преступлениях. Теперь она начинается с преступлений против личности (к ним отнесен и геноцид), затем следуют посягательства на собственность и лишь заключительные разделы посвящены преступлениям и проступкам против нации, государства и публичного порядка. В текст нового УК включено описание значительного числа преступлений, получивших распространение лишь за последние годы, в том числе связанных с экспериментами над людьми, с использованием компьютеров.

Помимо УК значительное число норм, предусматривающих уголовную ответственность, содержат иного рода законодательные и подзаконные акты, например законы о прессе 1885 г. и о торговле фальсифицированными продуктами питания 1905 г., Ордонанс о правонарушениях несовершеннолетних 1945 г., Кодекс здравоохранения, Дорожный, Земельный, Лесной и другие кодексы, многочисленные правительственные декреты, регламентирующие самые разные вопросы.

**Процессуальное законодательство.** В основе действующего уголовно-процессуального законодательства Ф. лежит УПК 1958 г. Он пришел на смену наполеоновскому УПК 1808 г., подготовленному и вступившему в силу одновременно с УК 1810 г. – с 1 января 1811 г. (первоначально предполагалось издать единый нормативный акт по вопросам уголовного права и процесса, но затем проект был разделен на два самостоятельных кодекса). УПК 1808 г. сыграл важную роль в практическом претворении ряда важнейших положений Декларации прав человека и гражданина 1789 г. Им была установлена смешанная форма уголовного процесса: розыскная, т. е. тайная, письменная процедура на стадиях досудебного прохождения дела (при соблюдении определенных прав обвиняемого) и состязательная процедура судебного разбирательства с присущими ей принципами устности и непосредственности. Как и УК 1810 г., наполеоновский УПК оказал существенное воздействие на законодательство многих стран.

УПК 1958 г. сохранил смешанную форму уголовного процесса, однако значительно усилил гарантии соблюдения законности на досудебных стадиях и непосредственно в судопроизводстве (в частности, путем расширения возможностей судебного контроля за следствием и принесения обвиняемым жалоб на действия следственных органов и др.). В УПК 1958 г. подробно регулируются деятельность органов дознания и предварительного следствия (книга 1), порядок разбирательства уголовных дел о тяжких преступлениях, уголовных деликтах и проступках (книга 2), вопросы кассационного обжалования (книга 3) и особые виды производства, в частности по рассмотрению дел о преступлениях, совершенных во время судебного заседания (книга 4), и, наконец, исполнение приговоров (книга 5).

В УПК включены положения о ряде правовых институтов, традиционно относимых к области уголовного права и пенитенциарии. Именно этот кодекс ввел "отсрочку с

испытанием" как новую форму условного осуждения, предусмотрел правила режима «полусвободы», определил порядок привлечения заключенных к труду и принципы его оплаты. Со времени издания в него не раз вносились изменения, наиболее важные из которых связаны с принятием в начале 1981 г. закона под названием "Безопасность и свобода", расширившего права полиции в борьбе с насильственными преступлениями (в 1983 г. большинство положений этого закона было отменено).

Одновременно с принятием УПК во Ф. началась реформа судоустройства, окончившаяся после принятия ГПК. Первым ее этапом стало издание Ордонанса об организации судебной системы 1958 г., а завершающим – принятие Кодекса судоустройства 1978 г., в котором подробно регулируются состав, компетенция и формы деятельности всех судебных инстанций, рассматривающих гражданские и уголовные дела, а также некоторых специализированных судебных учреждений.

В отличие от УПК реформа гражданского процессуального законодательства не привела к полной замене наполеоновского ГПК 1806 г. В период 1971–1973 гг. были изданы 4 декрета, в каждом из которых содержался раздел будущего ГПК, а в 1975 г. издан объединивший и отчасти дополнивший их закон. В 4 книгах нового ГПК содержатся положения общего характера (книга 1), о каждой из юрисдикции, занятых разбирательством гражданских дел (книга 2), о рассмотрении дел, связанных с конкретными правовыми институтами (книга 3), и об арбитраже (книга 4). Что касается исполнительного производства и некоторых других вопросов, то ГПК 1975 г., несмотря на значительный объем (1507 статей), их пока не регламентирует. Поэтому ныне одновременно действуют соответствующие неотмененные разделы "Гражданского процессуального кодекса" 1806 г. и полный текст "Нового гражданского процессуального кодекса" – таковы их официальные названия.

### **СУДЕБНАЯ СИСТЕМА**

Система общих судов во Ф. включает в себя Кассационный суд, апелляционные суды и суды, рассматривающие различные категории дел по первой инстанции.

Кассационный суд, возглавляющий систему общих судов, – одно из старейших учреждений Ф. Он существовал еще в период, предшествовавший революции

1789 г., а своё нынешнее название получила 1790 г. Кассационный суд находится в Париже. После реформы 1967 г. он включает в себя 6 палат – 5 по гражданским делам и 1 по уголовным. В свою очередь «гражданские» палаты делятся на первую, вторую и третью – по гражданским делам, палату по торговым и финансовым делам и палату по социальным вопросам (она рассматривает дела по социальному страхованию, трудовым соглашениям и др.). Согласно декретам 1982–1983 гг. Кассационный суд состоит из первого председателя, 6 председателей палат, 84 членов суда (их принято именовать советниками), 36 советников-докладчиков различных категорий, а также генерального прокурора при Кассационном суде, первого генерального адвоката и 19 генеральных адвокатов (все они являются не представителями сторон, а помощниками генерального прокурора). Еще одна категория служащих Кассационного суда – аудиторы, которые вместе с советниками-докладчиками, имеющими совещательный голос и более высокий статус, участвуют в подготовке дел к слушанию (их функции определены декретом 1984 г.).

Постановления Кассационного суда выносятся либо одной из палат, либо смешанной палатой, составленной из представителей 3 палат, либо пленумом, в состав которого входят первый председатель суда, председатели и старейшины (дуайены) палат и по 2 других представителя от каждой палаты. Большинство дел рассматривается только в одной из палат. Постановление палаты выносится при участии в ее заседании не менее 5 членов Кассационного суда с решающим голосом, включенных в состав этой палаты. По некоторым вопросам, в частности относительно отклонения явно необоснованных жалоб либо жалоб на постановления обвинительной камеры апелляционного суда, решения могут приниматься коллегией из 3 судей соответствующей палаты. Смешанные палаты созываются в случаях, когда в одной из них голоса разделились поровну либо если рассматривается дело,

затрагивающее компетенцию нескольких палат или вызывающее противоречивые суждения. Пленум Кассационного суда собирается для разбирательства таких дел, которые содержат вопросы принципиального характера, а также при необходимости повторного разбирательства дела в Кассационном суде.

В компетенцию Кассационного суда входит рассмотрение кассационных жалоб на постановления нижестоящих судов, по которым как правило (но не обязательно) исчерпаны возможности обжалования в обычном, апелляционном порядке. При этом суд рассматривает лишь жалобы по вопросам права, а не факта – только на неправильное применение закона и на нарушение процессуальных норм. По уголовным делам Кассационный суд вправе пересматривать приговоры, вступившие в законную силу, по вновь открывшимся обстоятельствам, но только в интересах осужденного, что исключает обжалование оправдательных приговоров кем-либо, кроме самого осужденного. Кассационный суд, отменяя решение или приговор нижестоящего суда, обычно направляет дело на новое рассмотрение в другой суд такого же уровня со своими рекомендациями. Если все фактические обстоятельства дела не вызывают сомнений, Кассационный суд вправе вынести свое собственное окончательное решение. Он выносит постановления только по конкретным делам, однако они существенно влияют на судебную практику и обеспечивают единообразное применение законов в масштабе всей страны, поскольку служат ориентиром при разбирательстве судами аналогичных дел или в трактовке тех или иных правовых институтов. В этом смысле особо значимы постановления палаты по уголовным делам, нередко самостоятельно решающей многие важные вопросы уголовной политики.

Апелляционные суды во Ф. ныне насчитывают: 30 апелляционных судов на континенте, юрисдикция которых распространяется на территорию нескольких департаментов (от 2 до 4), и 5 апелляционных судов, действующих в заморских территориях Ф. Каждый апелляционный суд именуется по названию того города, где он расположен. Возглавляет работу суда его первый председатель. В апелляционных судах имеется, как правило, несколько палат по гражданским и по уголовным делам, а в некоторых выделены также палаты по торговым и социальным вопросам. В Парижском апелляционном суде насчитывается 25 палат, в Лионском – 7, в некоторых апелляционных судах – по 1 палате. Дела рассматриваются в коллегиях в составе не менее 3, а в некоторых случаях разбирательства гражданских дел – 5 судей.

Палаты по уголовным делам в составе председателя палаты и 2 членов суда рассматривают апелляционные жалобы на постановления нижестоящих судов, вынесенные по делам об уголовных деликтах и проступках (приговоры суда присяжных по делам о тяжких преступлениях, апелляционному обжалованию не подлежат). Рассмотрев апелляционную жалобу по уголовному делу, палата от имени апелляционного суда либо оставляет приговор в силе, либо отменяет его и, как правило, сама выносит новое решение по делу. Лишь при необходимости палата направляет дело на новое рассмотрение по существу в нижестоящий суд. В составе каждого апелляционного суда имеется также 1 или больше обвинительных камер, состоящих из председателя камеры и 2 членов суда. Обвинительная камера выступает как орган контроля за предварительным следствием, в частности – за предварительным заключением обвиняемого, а также как орган предания суду.

Палаты по гражданским делам рассматривают апелляционные жалобы на решения, вынесенные не только нижестоящими гражданскими судами общей юрисдикции, но и другими судебными органами (в частности, торговыми трибуналами).

Суды первой инстанции подразделяются применительно к разбирательству гражданских дел на трибуналы большого и трибуналы малого процесса, а применительно к разбирательству уголовных дел – на суды присяжных, исправительные и полицейские трибуналы. Термин «трибунал» в названиях как гражданских, так и уголовных судов указывает не на их чрезвычайный характер, а скорее на ограниченный, по сравнению с судами, объем компетенции.

Трибуналы большого процесса (после реформы 1983 г. их насчитывается 181) имеются как минимум по одному в каждом из 96 департаментов Ф. В их состав входят председатели и различное число судей. В трибунале с числом судей свыше 5 образуются палаты во главе с вице-председателями трибунала. Дела рассматриваются, как правило, в коллегиях не менее чем из 3 судей, и лишь по некоторым категориям дел допускается единоличное судейское разбирательство, да и то при условии согласия на это сторон. В компетенцию трибунала большого процесса входит разбирательство гражданских дел имущественного характера с суммой иска свыше 30 тыс. франков, а также значительного числа четко определенных категорий дел: споры о недвижимости, о браке и разводе, об усыновлении, о гражданстве и др. Если в соответствующем округе отсутствует торговый трибунал, то его функции выполняет трибунал большого процесса.

Трибуналы малого процесса (после реформы 1983 г. их насчитывается 470) были учреждены в 1958 г. взамен мировых судей, избравшихся населением каждого кантона и существовавших во Ф. с 1790 г. Они расположены в главных городах всех департаментов и всех округов, а также в некоторых крупных кантонах. В каждом трибунале малого процесса имеется либо 1 судья, либо достаточно большое их количество, но дела всегда слушаются судьями единолично. В компетенцию этого трибунала входит разбирательство определенных категорий дел, в том числе по искам имущественного характера на сумму до 30 тыс. франков (решения по делам с суммой иска до 13 тыс. франков не подлежат апелляционному обжалованию).

Суды присяжных, в исключительную компетенцию которых входит рассмотрение уголовных дел о тяжких преступлениях, заседают в Париже и в каждом департаменте и носят соответствующие названия. В их состав входят 3 профессиональных судей во главе с председателем (членом апелляционного суда) и 9 присяжных заседателей, призываемых к отправлению этих обязанностей по департаментскому списку избирателей путем жребия после отбора специальными комиссиями. Сессии суда присяжных проводятся ежеквартально, а при необходимости и чаще. С 1808 по 1942 гг. присяжные (их было 12) образовывали самостоятельную коллегию, где решался только вопрос о виновности. Ныне они принимают решение в совещательной комнате вместе с профессиональными судьями по всем вопросам, существенным для приговора, в том числе и о наказании. Решение суда присяжных принимается большинством голосов, однако неблагоприятное для обвиняемого решение, в том числе отказ признать наличие смягчающих обстоятельств, принимается большинством не менее чем в 8 голосов из 12. В отличие от решений всех других судов первой инстанции приговор суда присяжных после его вынесения считается принятым в первой и последней инстанции и обжалованию в апелляционном порядке не подлежит, а оправдательный приговор не может быть обжалован обвинением и в кассационном порядке.

Исправительные трибуналы рассматривают по первой инстанции дела об уголовных деликтах (название «исправительный» связано с тем, что в ст.1 УК наказания за уголовные деликты именуется исправительными). В качестве такового может выступать трибунал большого процесса, попеременно разбирающий то гражданские, то уголовные дела. В тех трибуналах большого процесса, где в связи со значительным объемом работы имеется много судей, образуется одна или несколько палат, специализирующихся на рассмотрении уголовных дел, т. е. постоянно выступающих в качестве исправительного трибунала. Дела в них рассматриваются коллегиями из 3 судей. Некоторые категории уголовных дел, связанных с нарушением правил дорожного движения, охоты, рыболовства и др., могут рассматриваться судьями единолично. В то же время в процессах, рассчитанных на длительное разбирательство, в состав коллегии могут быть назначены запасные судьи, полномочные заменить судью, выбывшего из процесса по болезни или по другим причинам. В некоторых трибуналах большого процесса в 1975 г. созданы коллегии судей, специализирующихся на разбирательстве особенно сложных дел об уголовных деликтах экономического и финансового характера.

Полицейские трибуналы рассматривают по первой инстанции дела о наименее

значительных уголовных деяниях – проступках, за которые может быть назначен штраф на сумму до 10 тыс. франков либо же, в ограниченном числе случаев, арест на срок от 1 дня до 2 месяцев; (название «полицейский» связано с тем, что в ст. 1 УК Ф. наказания за проступки именуется полицейскими наказаниями). Дела в них рассматриваются единоличными судьями трибунала малого процесса, нередко разбирающими попеременно то гражданские, то уголовные дела (в некоторых случаях создаются трибуналы малого процесса, специализирующиеся исключительно на разбирательстве уголовных дел, т. е. выступающие лишь в качестве полицейских трибуналов).

В систему общих судов в качестве специализированных подразделений входят учреждения юстиции по делам несовершеннолетних. Суд присяжных по таким делам рассматривает обвинения в тяжких преступлениях, предъявленные несовершеннолетним в возрасте от 16 до 18 лет. Он состоит из 3 профессиональных судей и 9 присяжных. Дела об уголовных деликтах и о наиболее серьезных проступках несовершеннолетних в возрасте от 13 до 18 лет, а также тяжких преступлениях подростков 13–15 лет рассматриваются трибуналами, создаваемыми в округах трибуналов большого процесса. Они состоят из судьи по делам несовершеннолетних и из 2 заседателей (ассессоров), назначаемых министром юстиции из лиц, проявивших интерес к проблемам воспитания молодежи. Судьей по делам несовершеннолетних назначается на 3 года один из судей трибунала большого процесса. Он может рассматривать и единолично дела об уголовных деликтах и проступках, но в этом случае он вправе применять к ним лишь меры воспитательного и надзорного характера. Решения судьи и трибунала по делам несовершеннолетних могут быть обжалованы в специальную палату апелляционного суда.

Отличительная особенность французской системы уголовной юстиции – наличие в ней фигуры судьи по исполнению наказаний, который, согласно полномочиям, предоставленным ему УПК 1958 г. и последующими законами, вправе активно вмешиваться в процесс отбывания осужденными наказания, в том числе лишения свободы. Он организует надзор за осужденными, получившими "отсрочку с испытанием", решает вопрос об изменении режима содержания осужденных к лишению свободы, о предоставлении им отпусков, ходатайствует об их условном досрочном освобождении и т. д. Обязанности судьи по исполнению наказаний на 3-летний срок возлагаются на одного из судей трибунала большого процесса.

К системе общих судов, прежде всего на уровне трибунала малого процесса, примыкает ряд судебных учреждений, специализирующихся на разбирательстве определенных категорий дел. К их числу относятся торговые трибуналы, советы прюдомов, комиссии по социальному страхованию, паритетные трибуналы по земельной аренде, трибуналы по морской торговле и др. Из них наибольшее значение имеют торговые трибуналы и советы прюдомов.

Торговые трибуналы (их насчитывается 227) состоят из 3 судей-консулов, которые избираются на 2–3 года по весьма сложной системе из лиц, занимающихся коммерческой деятельностью либо представляющих промышленные или торговые компании. Торговые трибуналы имеются в большинстве относительно крупных городов Ф. Они рассматривают споры, возникающие между участниками любых торговых сделок, между членами товариществ, споры по обязательствам коммерсантов, предпринимателей и банкиров, дела, связанные с ликвидацией предприятий, и др.

Советы прюдомов (т. е. безукоризненно честных людей) призваны примирять или разрешать конфликты, связанные с заключением, исполнением и расторжением индивидуальных трудовых договоров. Советы прюдомов имеются как минимум по одному в каждом департаменте (всего их насчитывается 282). Они состоят из советников – представителей предпринимателей и работников, избираемых по весьма сложной системе. Советы прюдомов рассматривают дела в коллегиях из 2 или 4 представителей каждой из сторон под председательством судьи трибунала малого процесса. В 1985 г. учрежден Высший совет прюдомов – консультативный орган при-министре юстиции и министре труда.

Совершенно особое место, вне системы общих судов, занимает Высокий суд правосудия, который избирается обеими палатами парламента в равном количестве из их членов (по 12 судей и по 6 их заместителей). В соответствии с Конституцией 1958 г. Высокий суд правосудия создается для рассмотрения уголовных дел по обвинению президента страны в государственной измене, а также министров в совершении тяжких преступлений и уголовных деликтов при исполнении служебных обязанностей. Расследование этих обвинений и предание обвиняемых Высокому суду правосудия осуществляется только по решению обеих палат парламента. В период с 1963 по 1981 г. в качестве чрезвычайного органа существовал Суд государственной безопасности, который рассматривал дела обо всех преступлениях против внутренней и внешней безопасности государства. Ныне эти дела переданы в компетенцию общих судов.

Независимо от системы общих судов, возглавляемых Кассационным судом, существует самостоятельная система органов административной юстиции.

В них рассматриваются жалобы на действия и акты органов государственного управления, затрагивающие права и интересы частных лиц. Возглавляет систему административной юстиции Государственный совет, который одновременно является органом государственного управления – консультативным учреждением при правительстве. В составе Государственного совета имеется секция по рассмотрению споров (в ней около 30 членов Совета), в свою очередь состоящая из 9 подсекций. В них от имени Совета рассматриваются кассационные и апелляциянные жалобы на решения нижестоящих органов административной юстиции. Секция Совета рассматривает по первой инстанции жалобы на президентские и правительственные декреты, на акты, изданные министрами либо исходящие от организаций общенационального значения, в том числе профсоюзов.

Основную массу жалоб на действия и акты органов управления и должностных лиц по первой инстанции рассматривают административные трибуналы (их насчитывается 25), округа которых охватывают территории нескольких департаментов (от 2 до 7). Административный трибунал состоит из председателя и 3–4 членов. В 1987 г. было создано 5 административных апелляциянных судов (с большими округами, разделившими всю территорию страны) в качестве промежуточной инстанции, куда отныне поступают апелляциянные жалобы на решения административных трибуналов, за исключением некоторых категорий дел. по-прежнему обжалуемых непосредственно в Государственный совет. Решения административных апелляциянных судов обжалуются (в кассационном порядке) в Государственный совет.

Судьи системы общих судов назначаются на свои должности декретом президента: – должностные лица Кассационного суда и первые председатели апелляциянных судов – на основании рекомендации Высшего совета магистратуры; остальные судьи – по представлению министра юстиции с положительным заключением Высшего совета магистратуры. Судьи административных трибуналов назначаются правительственными декретами по представлению министра внутренних дел. согласованному с министром юстиции. Как правило, судьи общей компетенции назначаются после конкурсного отбора и окончания Национальной школы магистратуры, для поступления в которую необходимо иметь высшее юридическое образование. Судьи административных судов назначаются из числа выпускников Национальной административной школы. Для назначения в состав Кассационного суда установлены повышенные требования (опыт судейской работы на достаточно высокой должности или работа в качестве профессора университета и др.). Конституция провозглашает принцип несменяемости судей общей компетенции. Судью может сместить лишь Высший совет магистратуры в связи с совершением серьезного проступка или тяжелым заболеванием. Судья не может быть перемещен со своей должности без его согласия, даже если речь идет о продвижении по службе. Судьи уходят в отставку по достижении ими 65 лет, а судьи Кассационного суда и его первый председатель – соответственно в возрасте 66 и 68 лет.

Высший совет магистратуры возглавляется президентом Республики и в качестве его

заместителя министром юстиции. В состав его входят, кроме того, 9 членов, назначаемых на 4 года президентом из числа судей (в том числе 3 членов Кассационного суда) и других государственных служащих. Высший совет магистратуры, помимо участия в назначении судей, рассматривает дела об их дисциплинарных проступках, но уже в отсутствие президента Ф. и министра юстиции.

Расследование большинства преступлений осуществляется судебной полицией, офицеры которой имеют право на проведение самостоятельного предварительного дознания, а агенты и иные должностные лица – на проведение лишь отдельных процессуальных действий. Особенно велики полномочия офицеров судебной полиции при проведении расследования в отношении так называемых явных преступлений непосредственно вслед за их совершением. Предварительное следствие, осуществляемое обычно после полицейского дознания, проводится следственным судьей. Оно обязательно по делам о тяжких преступлениях, может быть проведено по делам об уголовных деликтах и лишь в исключительных случаях – по делам о проступках. Следственные судьи назначаются на свои должности на 3 года из числа судей трибунала большого процесса. В период осуществления своих функций они остаются в составе судей этого трибунала и вправе даже участвовать в рассмотрении судебных дел, кроме тех, что были расследованы ими самими.

Уголовное преследование в суде, как правило, осуществляется прокуратурой, которая пользуется весьма широкими правами, в том числе правом по своему усмотрению отказаться от передачи дела в суд. В полицейских трибуналах обвинение в проступках, за которые не может быть назначено более 10 дней ареста, поддерживают полицейские комиссары.

Прокуратура во Ф. представляет собой централизованную систему органов, находящуюся под руководством министра юстиции. При каждом апелляционном суде имеется генеральный прокурор со своими помощниками, главный из которых носит звание генерального адвоката. Генеральный прокурор находится в непосредственном подчинении министра юстиции и в свою очередь вправе давать указания всем должностным лицам прокуратуры в районе компетенции апелляционного суда. Под его надзором находятся и все должностные лица судебной полиции. Генеральный прокурор лично или через своих заместителей поддерживает обвинение в апелляционном суде и в суде присяжных, учрежденном в месте нахождения апелляционного суда. Республиканские прокуроры (так во Ф. называются прокуроры низшей инстанции, но обладающие широкими полномочиями) находятся при исправительных трибуналах и осуществляют уголовное преследование по всем уголовным делам в районе действия этих трибуналов. Они лично или через своих заместителей поддерживают обвинение в большинстве судов присяжных, в исправительных трибуналах, а также, при необходимости, в полицейских трибуналах. Представители прокуратуры официально участвуют в гражданском процессе в судах любой инстанции, когда этого требуют "интересы общества".

Генеральный прокурор при Кассационном суде со своим аппаратом занимает особое место в системе органов прокуратуры, поскольку его функции ограничены выступлениями в этом суде.

Должностные лица прокуратуры весьма близки к судейскому корпусу (те и другие именуются магистратами), так как они получают одинаковую подготовку и нередко переходят из прокуроров в судьи и обратно.

Защищать обвиняемого в уголовном процессе и представлять интересы сторон в гражданском и административном процессах могут адвокаты. До 1971 г. во Ф. различались юридические профессии адвоката, поверенного при трибунале большого процесса и поверенного при торговом трибунале. Ныне они слиты в единую новую профессию адвоката. При каждом трибунале большого процесса имеются коллегии адвокатов, возглавляемые советом и старейшиной. Для того чтобы быть принятым в коллегию адвокатов и тем самым получить право выступать в судах, необходимо иметь высшее юридическое образование, сдать экзамены для поступления в один из центров профессиональной подготовки, пройти там годичный курс обучения и получить сертификат о профессиональной пригодности.

Адвокаты могут заниматься индивидуальной практикой либо создавать совместные адвокатские конторы. Правом выступления в Кассационном суде и Государственном совете обладают только адвокаты, принятые в состав коллегии (из 60 адвокатов) при Кассационном суде.

*Решетников Ф.М.*

## **Французский гражданский кодекс 1804 г**

см. *Кодекс Наполеона* .

### **Фрахт**

**ФРАХТ** – плата владельцу транспортных средств (в основном морских) за предоставленные им услуги по перевозке пассажиров или грузов, а также – в зависимости от условий договора чартера – плата за погрузку, выгрузку и укладку последних. Чаще плательщиком выступает фрахтователь, т. е. лицо, заключившее договор о перевозке с владельцем транспортных средств (фрахтовщиком).

### **Фьючерсные сделки**

**ФЬЮЧЕРСНЫЕ СДЕЛКИ** – стандартный договор, прекращение прав и обязанностей по которому происходит зачетом встречных однородных требований в течение определенного периода или исполнением в будущий срок (срок исполнения) по цене, которая устанавливается исходя из внутренних биржевых регламентов. По поставочной Ф.с. продавец обязуется в срок исполнения предоставить покупателю базисный продукт (актив), а покупатель обязуется принять его и уплатить цену исполнения. По расчетной Ф.с. продавец (покупатель) обязуется в срок исполнения уплатить покупателю (продавцу) разницу между кассовой ценой базисного продукта (актива) и ценой исполнения, если значение разницы положительно (отрицательно).

Цена исполнения "есть фьючерсный курс базисного продукта(актива) в день, указанный в условиях сделки (например, в последний день торговли соответствующим видом фьючерсного контракта или в срок его исполнения). Кассовая цена представляет собой спот-курс базисного продукта(актива) в день, установленный в условиях сделки. За данный показатель могут приниматься различные величины: цена открытия, закрытия или единый курс биржевого кассового рынка, могут существовать и иные методы вычисления. Срок исполнения есть день или период времени, когда обязательства сторон по Ф.с. подлежат исполнению; во фьючерсной торговле часто обозначается месяц поставки. В отличие от этого последний торговый день означает временный предел перемены лиц в обязательствах по Ф.с.

Ф.с. представляют собой разновидность простых (также "твердых") срочных сделок, правовую сущность которых составляет: оформление биржевой операции как единого договора, возникновение прав и обязанностей в момент заключения сделки, наличие определенного фиксированного срока исполнения и безусловный характер исполнения обязательств. Последние два обстоятельства и обосновывают применение термина «твердый» к указанным сделкам; в противоположность этому существуют «условные» срочные сделки. Другим наиболее распространенным видом простых срочных сделок являются форвардные сделки.

Стороны по форвардной сделке – клиринговые (расчетные) члены, которые выступают от своего имени (за свой счет или за счет клиентов) и приобретают возникающие из них права и обязанности. Клиринговая палата вступает в – правоотношения по форвардной сделке с момента выдачи (подписания) биржевых свидетельств (клиринговых листов), составляемых на основе реестра сделок (протоколов биржевых сессий). Клиринговая палата



осуществляет учет, зачет обязательств участников фьючерсной торговли и иное расчетное обслуживание: выставляет требования о внесении залоговых средств, в случае исполнения фьючерсных контрактов назначает соответствующих контрагентов, управляет страховыми фондами и иными средствами. Правовая форма организации клиринговой палаты может быть различной (структурное подразделение биржи или самостоятельное юридическое лицо), равно как и правовой статус клиринговых членов: генеральный, простой клиринговый член, торговый член и пр. Сказанное обуславливает характер договорных отношений между биржей, клиринговой палатой и клиринговыми членами (см. *Клиринговая деятельность* ).

*Шеленкова Н.Б.*

## "Х"

### Хабеас корпу

ХАБЕАС КОРПУС (лат. *habeas corpus* ) – институт английского уголовно-процессуального права, предоставляющий (в некоторых случаях) заинтересованным лицам право требовать доставки в суд задержанного или заключенного для проверки оснований лишения свободы. Х.к. рассматривается английскими юристами как важнейшее средство защиты свободы и неприкосновенности личности. Свое название этот акт получил от латинской фразы, имеющейся в тексте приказа судьи: "*Habeas corpus ad subjiciendum* ", т. е. "ты должен доставить (в суд) личность (*corpus* ) заключенного" (до 1731 г. в английском судопроизводстве употреблялся латинский язык).

Первое официальное закрепление практики Х.к. (известной английскому судопроизводству с XII в.) имело место в 1679 г., когда парламент издал закон (*Habeas Corpus Act* ) о процедуре проверки судом законности и обоснованности арестов. Этим законом был установлен следующий порядок: сам заключенный, его поверенный или любой подданный, убежденный в незаконности чьего-либо ареста, имеют право требовать у ВС приказа Х.к. Суд (или судья единолично) выдает приказ, предписывающий тюремным властям доставить арестованного с объяснением причин его ареста. Тюремные власти обязаны в течение 3-20 дней (смотря по расстоянию от места заключения до Лондона) доставить арестованного с копией приказа о задержании.

Суд немедленно по доставлении заключенного проверяет законность причины его ареста, допрашивает свидетелей, знакомится с относящимися к делу документами и постановляет:

- а) или об обратном возвращении арестованного в тюрьму;
- б) или об освобождении его на поруки либо под залог;
- в) или же, наконец, о полном его освобождении.

В случае признания судом незаконности задержания потерпевший имеет право иска к тому, по чьей вине он был лишен свободы.

Закон о введении Х.к. в английских колониях издан в 1862 г., в Ирландии – в 1781 г. В США. процедура Х.к., применявшаяся уже в колониальный период, после провозглашения независимости была закреплена конституцией федерации (IV поправка) и конституциями штатов. К настоящему времени институт Х.к. получил широкое распространение во всех частях света (прежде всего в странах англосаксонской правовой системы и в Латинской Америке) в качестве наиболее надежной конституционной гарантии права на свободу и личную неприкосновенность.

*Додонов В.Н.*

### Хакер

ХАКЕР (англ. *hacker* ) – пользователь вычислительной системы (чаще сети),

занимающийся поиском незаконных способов получения несанкционированного (самовольного) доступа к средствам компьютерной техники и данным в совокупности с их неправомерным использованием в корыстных целях. Иногда в литературе и СМИ таких лиц называют "компьютерными пиратами", "компьютерными мошенниками", "компьютерными ворами", "электронными бандитами", "одержимыми программистами", "ворами с электронными отмычками" и т. д. К Х. относятся увлеченные компьютерной техникой лица, преимущественно из числа молодежи – школьники и студенты, совершенствующиеся на взломах различных защитных средств компьютерных систем и сетей.

Имеются разновидности Х.:

– *фрикеры*, знающие, как управляться с телефонной станцией на расстоянии, или ломающие сотовые телефоны;

– *крекеры*, которые взламывают программы с защитой, продающиеся в магазинах (например, игры), и, наконец,

– *кардеры*, живущие за счет чужих кредитных карточек.

По имеющимся данным, Х. в РФ объединены в региональные группы, издают свои электронные СМИ (газеты, журналы, электронные доски со срочными объявлениями), проводят электронные конференции, имеют жаргонный словарь, который постоянно пополняется и распространяется с помощью компьютерных бюллетеней, где имеются все необходимые сведения для повышения мастерства начинающего Х. - методики проникновения в конкретные системы и взлома систем защиты. Российские Х. нередко используют организованные преступные группы для проникновения в зарубежные и отечественные компьютерные системы и сети. Они принимают участие в подготовке преступлений в кредитно-финансовой сфере, на фондовом рынке. С помощью Х. ведется контроль за информацией, накапливаемой в информационно-справочных и учетных компьютерных системах правоохранительных органов. Предметом преступного посягательства все чаще становится информация, обрабатываемая в автоматизированных информационных системах органов исполнительной власти (см. Компьютерные преступления).

Лит.:

*Борковский А.Б.* Англо-русский словарь по программированию и информатике (с толкованиями). М., 1992;

О законе против «хеккеров» (Проблемы преступности в капиталистических странах. М., 1990, № 7;

*Вехов В.Б.* Компьютерные преступления: Способы совершения и раскрытия. М., 1996.

*Скоромников К.С.*

## Халатность

**ХАЛАТНОСТЬ** – преступление против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления, заключающееся в неисполнении или ненадлежащем исполнении должностным лицом своих обязанностей вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе, если это повлекло существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства (ст. 295 УК). Если Х. повлекла по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия, то виновному может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок до 5 лет.

Статья УК о Х. является общей нормой, по отношению к которой некоторые другие статьи, например ст. 143 "Нарушение правил охраны труда" или ст. 219 "Нарушение правил пожарной безопасности", считаются специальными. При конкуренции общей и специальной норм применяется последняя.

За Х. несут ответственность только должностные лица. Поэтому если, к примеру, в результате грубой небрежности врача или иных медицинских работников наступила смерть пациента, указанные лица будут привлечены к уголовной ответственности не за Х., а за причинение смерти по неосторожности вследствие ненадлежащего исполнения своих

профессиональных обязанностей (ст. 109 УК).

*Янн П.С.*

## **Хаммурапи законы**

ХАММУРАПИ ЗАКОНЫ – свод законов рабовладельческого государства, названный по имени царя Вавилонии в 1792–1750 гг. до н. э. Хаммурапи, который, придавая большое значение законодательной деятельности, приступил к ней в самом начале своего правления. Первая кодификация была предпринята на 2-м году правления, когда царь "установил право стране". Но она не сохранилась. Известные Х.з. относятся к концу его царствования. Они были выбиты на большом черном базальтовом столбе. Наверху изображен царь, стоящий перед богом Солнца Шамашем – покровителем суда. Под рельефом начертан текст законов, заполняющий обе стороны столба.

Текст состоит из 3 частей. Первой является обширное введение, в котором Хаммурапи провозглашает, что боги передали ему царство для того, "чтобы сильный не притеснял слабого". После введения следуют статьи законов, которые в свою очередь заканчиваются обстоятельным заключением. Всего памятник насчитывает 282 статьи. В его основу было положено старое обычное право, шумерийские судебники, новое законодательство. Законы неполны и чересчур категоричны. Тексты составлены в основном в казуистической форме. Х.з. не содержат общих принципов, нет системы в изложении, хотя известная логика присутствует.

Х.з. в отличие от других восточных кодификаций не содержат религиозного и морализующего элемента. Своим законодательством Хаммурапи пытался закрепить общественный строй государства, господствующей силой в котором должны были явиться мелкие и средние рабовладельцы. Это первый известный сборник законов, освещавший рабовладельческий строй, частную собственность. Законы содержат пережитки родового строя, это проявляется в суровости наказаний, сохранении принципа талиона (см. *Талиона закон* ).

Во времена правления Хаммурапи частная собственность достигла полного развития. В Вавилоне существовали различные виды земельной собственности: были земли царские, храмовые, общинные, частные. И царским и храмовым хозяйством управлял царь, это был важнейший источник дохода. Царская земля раздавалась в пользование издольщикам. Значение царского хозяйства было велико также в области торговли и обмена. Развитию частной собственности на землю способствовало расширение царем сети каналов. Частное землевладение было различным по своему объему; крупные землевладельцы использовали труд рабов и наемных рабочих, мелкие – сами обрабатывали свою землю. Развитие частной собственности на землю вело к сокращению общинных земель, упадку общины. Земли свободно могли продаваться, сдаваться в аренду, передаваться по наследству, о каких-либо ограничениях со стороны общины источники не упоминают. Особый правовой режим существовал в отношении имущества воинов (имущество илку).

В Х.з. имеется ряд статей, регулирующих аренду земли, игравшую, очевидно, большую роль в земельных отношениях того времени. Плата за арендованное поле равнялась обычно одной трети урожая. При аренде на условиях отдачи половины урожая арендодатель обязывался участвовать в расходах или в работе по обработке поля. Сад, который давал больше дохода, сдавался за две трети урожая. Аренда была краткосрочной (на 1 или 2 года), на более длительный срок в аренду сдавалась еще не освоенная земля. Законодательство, определяющее отношения между хозяином земли и арендатором, способствовало развитию хозяйства. Если арендатор не обрабатывал взятую землю, то должен был уплатить хозяину поля исходя из объема урожая, выращенного соседями.

Кроме аренды поля, сада Х.з. упоминают о различных видах имущественного найма: помещения, домашних животных, судов, повозок, рабов. Законы устанавливали не только плату за наем вещей, но и ответственность в случае потери или гибели нанятого имущества.

Широко был распространен договор личного найма. Кроме сельскохозяйственных рабочих, нанимали врачей, ветеринаров, строителей. Законы определяют порядок оплаты труда этих лиц, а также ответственность за результаты труда (например, врача в случае смерти больного). Довольно подробно Х.з. регулировали договор займа.

Характерной чертой Х.з. в этом вопросе является стремление оградить должника от кредитора и предотвратить долговое рабство. Об этом свидетельствуют положения, ограничивающие срок отработки долга (3 года), проценты, взимаемые ростовщиком как с денежного, так и с натурального займа, ответственность кредитора в случае смерти должника в результате дурного обращения с ним. В условиях частной собственности как на движимое, так и недвижимое имущество большое развитие получил договор купли-продажи. Продажа наиболее ценных предметов (земли, построек, рабов, скота) осуществлялась в письменной форме (на глиняных табличках) при свидетелях. Продавцом мог быть только собственник вещи. Продажа имущества, изъятого из оборота (например, имущества илку), считалась недействительной. Кроме названных Х.з. знает договоры хранения (поклажи), товарищества, мены, поручения. Х.з. были известны обязательства из причинения вреда. Ответственность несет тот, кто причинит смерть рабу (хозяину следует отдать раба за раба). Корабельщик, потопивший корабль вместе с вверенным ему для перевозки имуществом, обязан возместить стоимость всего погибшего.

Брак был действительным только при наличии письменного договора, заключенного между будущим мужем и отцом невесты. Семейные отношения строились на главенстве мужа. Жена за неверность подвергалась суровому наказанию. Если она была бесплодна, муж мог иметь побочную жену. Однако замужняя женщина не была бесправна. Она могла иметь свое имущество, сохраняла право на приданое, имела возможность развода, могла наследовать после мужа вместе с детьми. Довольно сильная власть отца над детьми проявлялась в возможности продавать детей, отдавать в качестве заложников за долги: за злословие на родителей – отрезать язык. Тем не менее закон ограничивал эту власть. Так, отец не имел права лишить наследства сына, не совершившего преступления. Х.з. признают усыновление детей. Наследование по завещанию уже имеет силу, но с известными ограничениями. Преимущественный способ наследования – по закону. В качестве наследников выступали: дети, в том числе усыновленные, внуки, дети от рабыни-наложницы, если отец признавал их своими.

Как и другие древние кодификации, Х.з. не дают общего понятия преступления и перечня всех тех деяний, которые признаются преступными. Ничего не говорится в Законах о государственных и религиозных преступлениях, всегда караемых смертью. Из содержания кодификации можно выделить лишь три вида преступлений: против личности, имущественные и против семьи. Среди преступлений против личности Х.з. называют неосторожное убийство (об умышленном ничего не говорится); к таким преступлениям относятся, например, действия построившего дом, который обвалился и причинил смерть хозяину. Таким же образом должен отвечать врач, причинивший смерть человеку в результате операции. Довольно подробно в Х.з. говорится о различного рода членовредительствах: о повреждении глаза, зуба, кости. Во всех случаях при определении наказания действует принцип талиона: виновного постигает та же участь, что и потерпевшего. В случае причинения побоев с преступника взимается определенный штраф. К имущественным преступлениям, указанным в Х.з., следует отнести кражу скота, рабов. Как преступные действия Законы называют укрывательство рабов и снятие клейма с рабов. Х.з. различают такие преступления, как кража и грабеж.

За все имущественные преступления устанавливалось суровое наказание. Это была либо смертная казнь, либо членовредительство (отрубание руки), либо огромный штраф, многократно превышающий стоимость украденного. В случае неуплаты такого штрафа предусматривалась смерть. Среди преступлений, подрывающих устои семьи, Х.з. называют прелюбодеяние (причем только со стороны жены), кровосмешение (например, связь матери с сыном, отца с дочерью). Названы преступлениями действия, подрывающие отцовскую

власть (сын, ударивший своего отца, лишается руки). Виды наказаний, установленные Х.з., определяются их целью – возмездием. Поэтому при определении меры наказания законодатель довольно часто руководствуется принципом талиона.

Основные виды наказаний:

- смертная казнь в самых различных вариантах;
- сожжение, утопление, посадка на кол;
- членовредительские наказания;
- отрубание руки, отрезание пальцев, языка и т. п.;
- штрафы, изгнание.

Процесс был одинаков как по уголовным, так и по гражданским делам. Дело начиналось с заявления потерпевшей стороны. Средствами доказывания служили свидетельские показания, клятвы, ордалий (Х.з. упоминают испытание водой). Нормы процессуального права требовали от судей лично "исследовать дело". Судья не мог изменить свое решение. Если он это делал, то платил штраф в 12-кратном размере от суммы иска и лишался своего места без права судить когда-либо.

*Филиппова Т.П.*

## Хартия

**ХАРТИЯ** (лат. *charta* – письмо, сочинение) – документ публично-правового и политического характера в средние века (Х. городов и коммун, Великая хартия вольностей 1215 г. и др.) и Новое время (Народная Х. 1838 г., включившая в себя политические требования, которые составляли сущность «чартистского» (от англ. *charter* – хартия) движения в Англии 1837–1848 гг., Конституционная Х. 1814 г. во Франции и др.).

В международном праве Х. именуются некоторые международно-правовые акты (договоры или декларации). В XX в. такое название носили договоры древнерусских князей с Византией. В настоящее время известны Европейская хартия местного самоуправления, принятая Советом Европы 15 октября 1985 г., Парижская хартия для новой Европы от 21 ноября 1990 г. (итоговый документ Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе, состоявшегося в Париже), Хартия социальных прав и гарантий граждан независимых государств, принятая Межпарламентской Ассамблеей государств – участников СНГ 29 октября 1994 г., Горная хартия государств – участников СНГ от 27 марта 1997 г. (посвящена сотрудничеству в освоении недр).

## Хищение

**ХИЩЕНИЕ** – совершенное с корыстной целью противоправное безвозмездное изъятие и (или) обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц, причинившие ущерб собственнику или иному владельцу имущества (примечание к ст. 158 УК).

Объектом Х. (как и других преступлений против собственности) являются отношения собственности – установившиеся в обществе связи по поводу распределения материальных благ. Это понятие объекта Х. предполагает, что переход имущества к другому лицу возможен только на основании волеизъявления собственника. Такое понимание объекта Х. является господствующим в теории уголовного права.

Ответственность за преступление против собственности не зависит от установленных государством форм собственности на имущество, которое выступает как предмет преступного посягательства.

Х. чужого имущества – разновидность корыстных преступлений, для которых характерно неправомерное извлечение имущественной выгоды. Общественная опасность Х. заключается в том, что они нарушают нормальное функционирование экономики, ведут к незаконному обогащению виновных за счет законных собственников или владельцев.

В законодательном определении понятия Х. кроме обобщенной характеристики

специфических особенностей действия содержится указание на предмет Х. - имущество. Однако не всякое имущество может быть предметом Х., а лишь то, которое является частью материального мира. т. е. имеет признаки вещи. Охрану интеллектуальной собственности законодатель осуществляет путем установления запрета на нарушение авторских и смежных прав (ст. 146 УК) и изобретательских и патентных прав (ст.147 УК).

Экономический признак предмета Х. заключается в том, что им может быть не любая вещь, а лишь имеющая экономическую ценность, которая выражается в денежном эквиваленте. Не могут быть предметом Х. объекты природы, не подвергшиеся обработке с приложением труда человека, вещи, утратившие экономическую ценность, ни документы, которые не являются непосредственно носителями стоимости, а лишь содержат право на получение имущества (квитанция).

Юридический признак предмета Х. состоит в том, что это имущество должно быть чужим для виновного, т. е. не принадлежащим ему ни на праве собственности, ни на ином вещном праве. Имущество, обладающее всеми этими признаками предмета Х., может быть как движимым, так и недвижимым; как находящимся в гражданском обороте, так и изъятым из него, за исключением тех видов, оборот которых представляет угрозу общественной безопасности или здоровью населения.

Совершение Х. характеризуется действием, которое заключается в изъятии и (или) обращении чужого имущества в пользу виновного или другого лица. При этом не имеет значения, изымается ли имущество из фондов, которыми обладает собственник или лица, в ведении или под охраной которых оно находится, либо имущество фактически уже находится в обладании виновного и виновный обращает его в свою пользу путем его присвоения. Обращение имущества в свою пользу или пользу других лиц означает фактическое обладание имуществом, но не установление права собственности на него. Право собственности на похищенное имущество сохраняется за потерпевшим. От Х. следует отличать временное корыстное использование чужой вещи (ст. 165, 166 УК). Х. считается оконченным с момента, когда имущество обращено в пользу виновного или иных лиц. т. е. когда эти лица незаконно приобретают реальную возможность распоряжаться и пользоваться чужим имуществом как собственным. Иначе решается вопрос о моменте окончания лишь такой формы Х., как разбой, посягающий одновременно на два объекта – на собственность и на здоровье человека.

УК не устанавливает минимального размера причиненного ущерба. Однако, исходя из содержания ст. 49 КоАП, признающей мелким Х. государственного или общественного имущества, совершенное путем кражи, мошенничества, присвоения или растраты на сумму, не превышающую МРОТ, можно заключить, что при этих формах Х. уголовно наказуемыми следует считать Х. государственного или общественного имущества, причинившие ущерб, превышающий МРОТ.

Субъективная оценка потерпевшим факта причинения ущерба и его размера не влияет на решение вопроса о привлечении виновного к уголовной ответственности, так как "дела о преступлениях против чужой, в том числе государственной собственности, являются делами публичного обвинения, возбуждение которых не требует согласия собственника или иного владельца имущества, ставшего объектом преступного посягательства".

Противоправность изъятия имущества имеет место при сочетании двух характеристик: запрещенности законом примененного способа Х. и отсутствия у виновного права на это имущество. Безвозмездность означает изъятие без возмещения действительной стоимости имущества. Если одновременно с изъятием имущества собственнику предоставляется эквивалентное возмещение, такое завладение не причиняет ему имущественного ущерба, без чего не может быть Х.

Для субъективной стороны любого Х. характерен прямой умысел и корыстная цель. Субъектом Х. является вменяемое физическое лицо, достигшее к моменту совершения Х. возраста уголовной ответственности: 14 лет – за кражу, грабеж и разбой и 16 лет – за мошенничество, присвоение и растрату, а также Х. предметов, имеющих особую ценность.

Исходя из способа совершения преступления, УК дифференцирует Х. на кражу (ст. 158 УК), мошенничество (ст. 159 УК), присвоение (ст. 160 УК), растрату (ст. 160 УК), грабеж (ст. 161 УК), разбой (ст. 162 УК). Независимо от способа хищения установлена уголовная ответственность за хищение предметов, представляющих особую ценность (ст. 164 УК).

*Минская В. С.*

## **Хищение ядерного материала**

ХИЩЕНИЕ ЯДЕРНОГО МАТЕРИАЛА – преступление международного характера, установлено Конвенцией о физической защите ядерного материала от 3 марта 1980 г.

В Конвенции определены объект преступного посягательства и некоторые другие элементы состава преступления, порядок привлечения виновных к ответственности и их выдачи. Государства объявили правонарушением, влекущим наказание, любое из следующих умышленно совершенных действий без соответствующего разрешения:

а) получение, владение, использование, передача, видоизменение, уничтожение или распыление ядерного материала, которое влечет или может повлечь смерть любого лица или причинить серьезное увечье либо причинить существенный ущерб собственности;

б) кража ядерного материала или его захват путем грабежа;

в) присвоение или получение обманным путем ядерного материала. понуждение к выдаче его путем угрозы силой или другой формы запугивания;

г) угроза использовать ядерный материал, совершить его хищение путем шантажа государства, его юридических или физических лиц.

Х.я.м. считается также акт покушения и все виды соучастия. При этом каждое государство-участник принимает соответствующие меры наказания за совершенные правонарушения с учетом степени их общественной опасности и тяжести наступивших последствий. Учитывая, что ядерный материал, используемый в военных целях, находится под строгой охраной и физической защитой, правила Конвенции распространяются только на Х.я.м., используемого в мирных целях и находящегося в процессе международной перевозки.

Данное преступление является экс-традиционным, и государства могут рассматривать Конвенцию о защите ядерного материала в качестве юридической основы для выдачи преступников.

УК содержит ст. 207 и 208, в которых преступлениями признается незаконное приобретение, хранение или разрушение радиоактивных материалов, а также их хищение или вымогательство. В этих нормах под уголовно-правовой защитой находится любой ядерный материал, в том числе принадлежащий другим странам.

*Панов В.Л.*

## **Ходатайство**

ХОДАТАЙСТВО – 1) официальная просьба или представление, адресованное государственным органам или вышестоящей общественной организации. Х. рассматривается как одна из форм обращений граждан (наряду с заявлениями, петициями). Так, Закон города Москвы от 18 июня 1997 г. "Об обращениях граждан" определяет Х. как письменное обращение лица с просьбой о признании за ним определенного статуса, прав, гарантий и льгот с предоставлением документов, их подтверждающих. Примерами являются Х. о приеме в гражданство РФ или выходе из гражданства РФ, о регистрации инициативной группы по проведению референдума, Х. о признании лица беженцем или вынужденным переселенцем.

2) В судопроизводстве официальная просьба участника процесса о совершении процессуальных действий или принятии решений, обращенная к органу дознания, следователю, прокурору, судье или суду. Право на заявление Х. предоставлено

подозреваемому, обвиняемому, их законным представителям, защитнику, потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, их представителям, прокурору, общественному обвинителю (общественному защитнику) – в уголовном процессе, истцу, ответчику, третьим лицам, заявителю и другим участникам процесса, их представителям, прокурору, уполномоченным органов государственного управления, профсоюзов, других организаций, а также отдельным гражданам, обратившимся в суд за защитой прав и охраняемых законом интересов других лиц, – в гражданском, процессе. Х. об опротестовании приговоров, решений, определений и постановлений суда, вступивших в законную силу, в порядке судебного надзора могут быть поданы любым физическим лицом или организацией. Осужденный вправе подать Х. о помиловании. Такое Х. может быть также возбуждено в отношении положительно характеризующихся осужденных администрацией исправительного учреждения.

Х. является одной из форм обращения в Конституционный Суд РФ наряду с запросом и жалобой. По Х. уполномоченных на то Конституцией РФ субъектов КС рассматривает споры о компетенции. Кроме того, участники конституционного процесса могут заявлять Х. о совершении различных процессуальных действий. В форме Х. возбуждается производство в арбитражном суде по делам о несостоятельности (банкротстве).

При рассмотрении дел об административных правонарушениях, правом заявлять Х. наделено лицо, привлекаемое к административной ответственности, потерпевший, адвокат, эксперт.

## **Хозяйственные товарищества и общества**

**ХОЗЯЙСТВЕННЫЕ ТОВАРИЩЕСТВА И ОБЩЕСТВА** – корпоративные. т. е. построенные на началах членства коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом (п. 1 ст. 66 ГК РФ). В европейском континентальном праве они называются компаниями, или фирмами. а в американском – корпорациями. В действующем законодательстве РФ к числу Х.т. и о. отнесены полные и коммандитные товарищества, общества с ограниченной и с дополнительной ответственностью и акционерные общества.

Законодательство РФ, следуя известной европейской (германской) традиции, различает товарищества как объединения лиц (предпринимателей, коммерсантов) и общества как объединения капиталов. Объединения лиц помимо имущественных вкладов предполагают личное участие в делах товарищества, т. е. в предпринимательской деятельности, поэтому их участниками могут быть либо индивидуальные предприниматели, либо коммерческие организации (абз. 1 п. 4 ст. 66 ГК РФ), причем конкретный предприниматель или коммерческая организация одновременно может быть участником лишь одного товарищества (если только он не выступает в качестве коммандитиста) (п. 2 ст. 69, п. 3 ст. 82 ГК РФ). Участники товарищества, действуя от его имени, не нуждаются в специальных исполнительных (волеизъявляющих) органах этого юридического лица, а структура управления им всегда проста и не требует специального закрепления в уставе. Единственным учредительным документом товарищества является учредительный договор. Отношения между полными товарищами носят лично-доверительный характер.

Общества как объединения капиталов не предполагают (хотя и не исключают) обязательного личного участия учредителей (участников) в своих делах. Поэтому одно лицо может одновременно быть участником нескольких обществ, в том числе и занимающихся однородной деятельностью. Участниками обществ могут быть любые субъекты гражданского права, кроме государственных и Муниципальных органов, для которых такая возможность должна прямо предусматриваться федеральным законом (п. 4 ст. 66 ГК РФ). В обществах исключаются какие-либо доверительные отношения участников, но необходимо создание специальных исполнительных (волеизъявляющих) органов, подчиняющихся воле общего собрания участников. Это требует более сложной (многозвенной) структуры



управления, закрепляемой в уставе, который становится необходимым учредительным документом (в обществах с ограниченной и с дополнительной ответственностью – наряду с учредительным договором). В обществах отсутствует личная ответственность их участников по долгам компании (за исключением обществ с дополнительной ответственностью).

В немецком праве к объединениям лиц (нем. *Personengesellschaften*) относятся полные и коммандитные товарищества (формально не признаваемые юридическими лицами): они называются также "договорными объединениями". Им противопоставляются объединения капиталов (*Kapitalgesellschaften*), к которым относятся общества с ограниченной ответственностью и акционерные, называемые также "уставными объединениями". В англо-американском праве различаются товарищества (англ. *partnership* и *limited partnership*, примерно соответствующие полному и коммандитному товариществам) и корпорации, или компании (англ. *stock corporation* и *close corporation*, *private company* и *limited liability company*, примерно соответствующие европейским континентальным понятиям АО и ООО).

Суханов Е.А.

## **Хозяйственный договор**

**ХОЗЯЙСТВЕННЫЙ ДОГОВОР** – устаревшая правовая категория, использовавшаяся в социалистическом гражданском праве для обозначения плановых договоров между организациями, опосредующих процессы расширенного воспроизводства основных фондов, сбыта и снабжения предприятий продукцией, оборудованием, сырьем и товарами, а также денежными средствами, результатами работ и услуг.

## **Холдинговая компания**

**ХОЛДИНГОВАЯ КОМПАНИЯ** (англ. *to hold* – держать, иметь) – юридическое лицо, основной деятельностью которого является владение акциями (обычно контрольным пакетом) другой компании или компаний и управление этими компаниями. Таким образом, активы Х.к. практически полностью представлены акциями другого юридического лица.

Х.к. в качестве своей исключительной деятельности имеет не только владение акциями другой компании, но и управление деятельностью этой компанией, поскольку, как правило, во владении Х.к. находится контрольный пакет (более 20 % – в РФ (ст. 106 ГК РФ), 80 % – в США и Англии). Контроль осуществляется через механизм корпоративных (акционерных) полномочий. Как правило, Х.к. представлены и в руководящих органах своих дочерних компаний (совет директоров, административный совет и т. д.).

Законодательное начало деятельности Х.к. в РФ положено Указом Президента РФ от 16 ноября 1992 г. № 1392 "О мерах по реализации промышленной политики при приватизации государственных предприятий". Согласно Временному положению о холдинговых компаниях (утвержденному этим Указом) под Х.к. понимается "предприятие, независимо от его организационно-правовой формы, в состав активов которого входят контрольные пакеты акций других предприятий". "Контрольным пакетом" является любая форма участия в капитале предприятия, обеспечивающая безусловное право принятия или отклонения определенных решений на его общем собрании.

Поскольку Временное положение направлено на скорейшее осуществление приватизации, возможность возникновения Х.к. обеспечена тремя способами: преобразованием, объединением и учреждением. В первых двух случаях юридически самостоятельные предприятия могут либо выделить из своего состава подразделения в качестве дочерних предприятий, либо объединить пакеты своих акций. В последнем случае – при учреждении Х.к. – одним из учредителей должен быть соответствующий государственный комитет по управлению имуществом.

Введенные Временным положением ограничения касаются в основном возможности участия дочерних предприятий в капитале Х.к., видов деятельности холдинга,

монополизации рынка при создании Х.к., а также прав Х.к. либо ее дочерних предприятий передать третьим лицам права на сбыт какой-либо продукции. Временное положение ввело в законодательство РФ понятие финансовой Х.к., которая представляет собой Х.к., более 50 % капитала которой составляют ценные бумаги других эмитентов и иные финансовые активы (к примеру, кредиты). При этом финансовая Х.к., будучи ограниченной в праве руководить деятельностью своих дочерних предприятий по сути, является полным аналогом обыкновенной инвестиционной компании.

В мировой практике типичны следующие цели создания Х.к.:

а) получение контроля над значительной частью рынка путем приобретения акций преобладающей компании с сетью дочерних структур;

б) руководство деятельностью нескольких компаний, связанных между собой единым технологическим процессом;

в) законное сокращение налоговых платежей и обход валютных ограничений на трансграничное движение капитала;

г) сокращение «страховых» рисков в определенных сделках (например, заемных).

*Мельник Д.Ю.*

## **Холопство**

ХОЛОПСТВО – особая форма феодальной зависимости в России X – начала XVIII в., по своим общим характеристикам близкая к рабству.

В XI–XII вв. термин «холопы» употреблялся для обозначения различных категорий зависимого населения, но прежде всего – лиц мужского пола, социально-экономический и правовой статус которых определялся особым состоянием личной крепости. Холоп являлся собственностью своего господина и мог быть продан, отдан за долги, убит.

Существовало несколько путей обращения в Х.:

– пленение иноземцев;

– за совершенное преступление;

– за неуплату долгов; рождение от холопа;

– самопродажа;

– вступление в брак с холопом;

– по заключенному договору – «ряду» (рядовичи);

– поступление на княжескую службу тиуном или ключником ("обельное Х.").

Понятие служилого Х. получает наибольшее распространение в конце XVI в., а в конце XVII в. появляется категория холопов, наделенных землей и выплачивающих феодальную ренту (оброк). В 1722–1724 гг. часть Х., входившая ранее в состав дворовых людей, была обложена подушной податью и также слилась с общей массой крепостного населения.

**Лит.:**

*Лучицкий И.* Русские рабы и рабство в Русильоне в XIV–XV вв. Киев, 1886;

Великая реформа 1861-19 февраля 1911. М., 1911;

Зимин А.А. Холопы на Руси. М., 1973;

Рогов В.А. История государства и права России IX – начала XX в. М., 1994.

*Жуковская Н.Ю.*

## **Хранение**

*см. Договор хранения .*

### **Хранение в банковском сейфе**

ХРАНЕНИЕ В БАНКОВСКОМ СЕЙФЕ – правоотношение, вытекающее из договора хранения, сторонами которого выступают банк и поклажедержатель, передающий банку на

хранение свои ценности. Они хранятся либо в индивидуальном банковском сейфе, охраняемом банком, либо с использованием индивидуального банковского сейфа. Договор Х. в б.с. подчиняется общим правилам о договоре хранения с исключениями, установленными ст. 922 ГК РФ.

По договору хранения ценностей в индивидуальном банковском сейфе (первая разновидность договора Х. в б.с.) клиенту предоставляется право самому, действуя вне банковского контроля, помещать и изымать ценности, для чего ему должны быть выданы ключ от сейфа, карточка, позволяющая идентифицировать клиента, либо иной знак или документ, удостоверяющие право клиента на доступ к сейфу и его содержимому. Условиями договора может быть предусмотрено право клиента работать в банке с ценностями, хранимыми в индивидуальном сейфе.

Для предотвращения несанкционированного доступа к сейфу со стороны третьих лиц, завладевших ключом, находящимся у клиента, в договорах Х. в б.с. данного типа предусматривается такое устройство сейфа, которое позволяло бы запирать его на два замка с различными ключами. Один из этих ключей выдается клиенту, другой – хранится в банке. Клиент, желающий получить доступ к сейфу, обязан предъявить уполномоченному банковскому сотруднику идентификационную карту. Сотрудник, удостоверившись в личности клиента, открывает один из замков сейфа и оставляет клиента одного. Покидая банк, клиент обязан уведомить об этом полномочного служащего банка. Служащий вместе с клиентом следует к сейфу, убеждается в том, что клиент закрыл его собственным ключом на соответствующий замок, после чего закрывает второй замок.

Банк обязан осуществлять контроль за доступом в помещение, где находится предоставленный клиенту сейф. Если договором Х. в б.с. с предоставлением клиенту индивидуального банковского сейфа не предусмотрено иное, банк освобождается от ответственности за несохранность содержимого Х. в б.с., если докажет, что по условиям хранения доступ кого-либо к сейфу без ведома клиента был невозможен либо стал возможным вследствие непреодолимой силы. Однако в договоре может быть установлено и то, что в части ответственности банка за ущерб, причиненный клиенту несанкционированным доступом к его сейфу, применяются правила об ответственности арендодателя за ущерб, причиненный арендатору предметом договора аренды. Такой договор Х. в б.с. называется договором о предоставлении банковского сейфа в пользование без ответственности банка за содержимое.

По договору с использованием клиентом индивидуального банковского сейфа (вторая разновидность договора) банк принимает от клиента ценности, которые должны храниться в сейфе, осуществляет контроль за их помещением клиентом в сейф и изъятием из сейфа и после изъятия возвращает их клиенту. Здесь ценности принимаются и выдаются под контролем банка по описи, составляемой в двух экземплярах и заверяемой подписями обеих сторон договора. В данном договоре ответственность банка может строиться только по принципам ответственности, присущим профессиональному хранению (т. е. ответственности за все, кроме умысла клиента и непреодолимой силы).

Вышеописанные правила применяются не только к договорам, предметом которых является предоставление сейфа, но и к договорам, в которых хранение предполагается осуществлять в отделении (ячейке) сейфа или в изолированном помещении в банке.

*Белов В.А.*

## **Хулиганство**

ХУЛИГАНСТВО – преступление против общественного порядка, заключающееся в грубом нарушении общественного порядка, выражающем явное неуважение к обществу, сопровождающемся применением насилия к гражданам либо угрозой его применения, а равно уничтожением или повреждением чужого имущества, предусмотренное ст. 213 УК. «Хулиган» и "Х." – слова английского происхождения. Как отмечают многие исследователи.

*Hooligan* – фамилия знаменитой семьи преступников, проживавшей в XVIII в. в Ирландии и «прославившейся» беспрецедентными дебошами.

Х. - одно из наиболее распространенных преступлений. Его особая опасность состоит в том, что зачастую Х. приводит к совершению других тяжких преступлений. Основной непосредственный объект преступления – общественный порядок. Дополнительными непосредственными объектами Х. выступают безопасность здоровья человека, а также отношения собственности.

Грубое нарушение общественного порядка – это нарушение, являющееся по своему характеру значительным, причиняющее существенный вред правопорядку, правам и интересам граждан. Выражается оно в разнообразных формах: в дебошах, буйстве, учинении скандалов или драк, срыве культурно-массовых мероприятий, нарушении общественного спокойствия и нормального отдыха граждан, унижении чести и достоинства граждан, надругательстве над ними, причинении им побоев, телесных повреждений, уничтожении или повреждении имущества и т. п.

Грубое нарушение общественного порядка становится уголовно наказуемым Х. лишь тогда, когда оно выражает явное неуважение к обществу, под которым понимается открыто выраженное, показное, демонстративное, очевидное пренебрежительное отношение к элементарным правилам поведения и морали, вызывающее противопоставление виновным своей личности обществу. Образующие объективную сторону Х. действия, грубо нарушающие общественный порядок и выражающие явное неуважение к обществу, сопровождаются применением или угрозой применения насилия либо уничтожением или повреждением чужого имущества. Именно этот признак позволяет отграничить уголовно наказуемое Х. от административно наказуемого мелкого Х., ответственность за которое предусмотрена ст. 158 КоАП.

Мелкое Х. обычно выражается в нецензурной брани в общественных местах, оскорбительном приставании к гражданам, различного рода угрозах, создании шума, сутолоки, давки, непристойных выкриках, свисте в общественных местах, срывании рекламных афиш, плакатов и газет, нецензурных и оскорбительных надписях и рисунках на домах, заборах, неприличных телодвижениях, демонстративном отпавлении естественных надобностей вне отведенных для этого мест, повреждении малоценного имущества и других действиях, нарушающих общественный порядок и спокойствие граждан. Различие между уголовно наказуемым и мелким Х. заключается, таким образом, в степени нарушения общественного порядка.

Под насилием в составе Х. понимается нанесение ударов, побоев, причинение легкого вреда здоровью потерпевшего. Причинение вреда средней тяжести или тяжкого вреда здоровью не охватывается составом Х. и нуждается в дополнительной квалификации соответственно по ст. 112 или 111 УК.

Угроза применения насилия выражается в запугивании убийством, причинением легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью потерпевшего.

Уничтожение или повреждение чужого имущества означает приведение его в полную непригодность для дальнейшего использования по назначению либо в частичную непригодность.

С субъективной стороны Х. характеризуется умышленной виной (прямой умысел) и хулиганским мотивом.

Оконченный состав Х. образует сам факт грубого нарушения общественного порядка, выражающего явное неуважение к обществу, а наступившие последствия хулиганских действий лежат за пределами этого состава.

Что же касается хулиганских мотивов, то они представляют собой гамму сложных по своей структуре побуждений и выражаются в стремлении открыто противопоставить свое поведение общественному порядку, общественным интересам, продемонстрировать пренебрежение к окружающим и явное неуважение к обществу в целом, проявить цинизм, дерзость, учинить буйство и бесчинство, демонстративно показать грубую силу, пьяную

«удаль» и нарочитую жестокость, отомстить кому-либо по явно незначительному поводу либо осуществить подобные действия вообще без повода.

Как Х. следует квалифицировать и те случаи, когда виновный на почве личных побуждений (из мести, ревности и т. д.) учиняет в общественном месте драку и тому подобные действия и при этом сознает, что избранные им способ, место и время действий неизбежно сопряжены с грубым нарушением общественного порядка.

Разумеется, решающим для признания действий лица Х. является не место их совершения и присутствие граждан, а содержание и направленность умысла и характер побуждений виновного. В законодательном определении Х. нет указаний на признак публичности или на определенное место совершения этого преступления.

Субъектом преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 213 УК, является лицо, достигшее 16 лет. Ответственность за злостное и особо злостное Х., предусмотренное ч. 2 и 3 ст. 213 УК, наступает с 14-летнего возраста.

Квалифицированный вид Х. или так называемое злостное Х. (ч. 2 ст. 213 УК) имеет место, если рассматриваемое преступление совершено:

– группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

– с сопротивлением представителю власти или иному лицу, исполняющему обязанности по охране общественного порядка или пресекающему нарушение общественного порядка;

– лицом, ранее судимым за Х.

Особо квалифицированный вид Х. или особо злостное Х. (ч. 3 ст. 213 УК) означает действия, предусмотренные ч. 1 и 2 ст. 213 УК, которые совершены с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия. Момент окончания данного преступления – фактическое применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия. Наступление при этом последствий в виде вреда здоровью или жизни не требуется. Убийство, причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, совершенные из хулиганских побуждений, следует квалифицировать только по ст. 105, 111 или 112 УК. Если имеет место реальная совокупность названных преступлений и Х., содеянное квалифицируется совокупности этих деяний.

*Побегайло Э.Ф.*

**"Ц"**

**Цедент**

*см. Уступка требования .*

### **Целевое использование земель**

**ЦЕЛЕВОЕ ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ЗЕМЕЛЬ** – один из принципов земельного права, который состоит в том, что земля, в чьем бы владении она ни находилась, должна использоваться в соответствии с тем ее назначением, которое установлено земельным законодательством именно для этой категории земель (для целей сельскохозяйственного производства, промышленности, транспорта, иного несельскохозяйственного назначения, размещения городов, поселков и других поселений, государственного лесного фонда). Пользователи земель не вправе изменять их целевое назначение без согласия органов государственной власти, в том числе при совершении сделок. Порядок определения целевого назначения земель и их правового режима устанавливается ФЗ и законами субъектов РФ, поскольку вопросы владения, пользования и распоряжения землей согласно ст. 72 Конституции РФ находятся в совместном ведении РФ и ее субъектов. Целевое назначение

земельных участков, находящихся во владении тех или иных пользователей, их правовой режим и принадлежность отражаются в земельном кадастре, Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним, землеустроительной и градостроительной документации.

*Жариков Ю.Г.*

## **Цель преступления**

**ЦЕЛЬ ПРЕСТУПЛЕНИЯ** – мысленная модель (идеальный образ) будущего результата, представление о результате, к достижению которого стремится лицо, совершая преступление. Это те фактические результаты, которых желает достичь виновный посредством совершения преступления. Ц.п. определяет направленность криминального деяния. Ц.п. в зависимости от их содержания могут быть различными: цель наживы, причинения материального, физического или морального вреда личности, обществу или государству и т.д. Между мотивом преступления и Ц.п. существует внутренняя, органическая связь. Процесс мотивации, т.е. формирование мотива лица, предполагает и постановку определенной цели. Будучи реализована, Ц.п. объективируется в наступивших общественно опасных последствиях. Однако они не всегда совпадают ("недовыполненная" или, наоборот, «перевыполненная» Ц.п.).

*Побегайло Э.Ф.*

## **Цена**

**ЦЕНА** – денежная сумма, в которой оплачивается исполнение договора, а также денежное выражение стоимости-товара, работ, услуг.

В соответствии с принципом свободы договора законодательство РФ устанавливает, что исполнение договора оплачивается по Ц., определенной соглашением сторон. В предусмотренных случаях применяются Ц. (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые уполномоченными на то государственными органами. Сфера государственного регулирования Ц. в РФ весьма ограничена.

Гражданское законодательство ориентирует участников имущественного оборота на установление одинаковой для всех потребителей Ц. товаров, работ и услуг, за исключением случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей. При заключении договоров на торгах выигравшим на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую Ц.

В договорах купли-продажи различают Ц. оптовую, которая уплачивается организацией розничной торговли производителю или оптовому посреднику, и Ц. розничную, по которой товар продается населению. В аукционных торгах различают отправную Ц., ниже которой владелец выставленной на аукцион вещи не разрешает ее продавать, и низшую Ц., с которой продавец разрешает начать торги. Понятия отправной и низшей Ц. используются также в комиссионной торговле. Контрактной Ц. называют определяемую в договоре Ц. купли-продажи товара с учетом всей совокупности условий договора и всех предоставляемых покупателю скидок. Условие о конкретной Ц. обычно признается коммерческой тайной. Чистой Ц. называют сумму, которую покупатель платит за вычетом всех предусмотренных скидок.

ГК РФ исключил Ц. из числа существенных условий договора. В случае, когда в возмездном договоре Ц. не предусмотрена и не может быть определена исходя из условий договора, исполнение договора должно быть оплачено по Ц., которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги.

Вместе с тем для отдельных видов договоров Ц. согласно закону признается существенным условием. Так, договор продажи недвижимости должен предусматривать ее Ц. При отсутствии в договоре согласованной сторонами в письменной форме Ц. договор

считается незаключенным. Документ о Ц. (стоимости) предприятия является необходимой частью договора продажи предприятия.

Арендная плата, т. е. Ц. по договору проката, устанавливается в виде определенных в твердой сумме платежей, вносимых периодически или единовременно. Договор аренды здания или сооружения должен предусматривать размер арендной платы, иначе он будет признан незаключенным. Выданные товарным складом простое или двойное складские свидетельства не признаются таковыми при отсутствии в них размера вознаграждения за хранение либо тарифов, по которым он исчисляется.

Практика свидетельствует о целесообразности определения сторонами Ц. в любых возмездных договорах для предупреждения споров в процессе исполнения обязательств.

С учетом инфляционных процессов закон предусматривает возможность установления оплаты в рублях, но в размере, эквивалентном определенной сумме иностранной валюты или условных денежных единиц (евро, СДР и др.). В этом случае подлежащая уплате в рублях сумма определяется по официальному курсу соответствующей валюты или условных денежных единиц на день платежа, если иной курс или иная дата его определения не установлены законом или соглашением сторон (п. 2 ст. 317 ГК РФ). Для учета инфляционных изменений в договоре может предусматриваться скользящая Ц., отражающая разницу издержек продавца в момент заключения договора и в момент передачи товара.

*Пугинский Б.И.*

## Ценз пола

ЦЕНЗ ПОЛА – законодательное ограничение избирательного права (активного или пассивного) по признаку пола, а именно отказ в избирательном праве женщинам. В XIX и начале XX в. существовал повсеместно. Отменен в Новой Зеландии в 1893 г., в Финляндии в 1906 г., в Великобритании и России в 1918 г., в США в 1920 г., во Франции в 1944 г., в Японии в 1945 г., в Швейцарии в 1971 г., в Лихтенштейне в 1976 г. В настоящее время Ц.п. сохраняется в некоторых государствах, например, в Кувейте.

## Цензура

ЦЕНЗУРА (лат. *censura*) – система государственного контроля (в классическом варианте – в предшествующей обнародованию стадии) содержания печатных изданий, театральных и эстрадных постановок, кинофильмов, радио- и телепередач и т. д. Цель такого контроля – не допустить опубликования того или иного творческого произведения, которое представляется вредным и опасным, а поэтому нежелательным с точки зрения государства или лиц, выступающих от его имени. Если такое произведение уже обнародовано, специально уполномоченные на то должностные лица государства (цензоры) предпринимают меры, чтобы изъять его из публичного обращения. Институт Ц. известен с древнейших времен.

Закон РФ от 27 декабря 1991 г. № 2124-1 "О средствах массовой информации", запрещающий Ц. массовой информации, определяет ее юридическое содержание как "требование от редакции СМИ со стороны должностных лиц, госорганов, организаций, учреждений или общественных объединений предварительно согласовывать сообщения и материалы (кроме случаев, когда должностное лицо является автором или интервьюируемым), а равно наложение запрета на распространение сообщений и материалов, их отдельных частей".

С принятием 12 декабря 1993 г. Конституции РФ запрет Ц. приобрел высший конституционный характер (ч. 5 ст. 29 Конституции РФ)..

**Лит.:**

*Батурин Ю.М.* Цензура против гласности, от Ивана Грозного до 1917 г. // Советское государство и право, 1989, № 3.;

*Блюм А.В.* За кулисами "министерства правды". Тайная история советской цензуры 1917–1929. СПб., 1994.

## Ценные бумаги

**ЦЕННЫЕ БУМАГИ** – документы, удостоверяющие субъективное гражданское имущественное право, осуществление или передача которого возможны только при условии предъявления или передачи самих этих документов. Ц.б. – оборотоспособные документы, т. е. документы, подчиненные правовому режиму вещей.

Общие положения о Ц.б. содержатся в ст. 142–149 ГК РФ. Ц.б., согласно п. 1 ст.142, является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении. С передачей Ц.б. переходят все удостоверяемые ею права в совокупности.

К Ц.б. относятся: государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные Ц.б. и другие документы, которые законами о ценных бумагах или в установленном ими порядке отнесены к числу Ц.б. Позднее ГК РФ отнес к числу Ц.б. также и складские свидетельства, а ФКЦБ – опционные свидетельства.

Виды прав, которые удостоверяются Ц.б., обязательные реквизиты, требования к форме и другие необходимые условия определяются законом или в установленном им порядке. Отсутствие обязательных реквизитов Ц.б. или несоответствие Ц. б, установленной для нее форме влечет ее ничтожность.

Права, удостоверенные Ц.б., могут принадлежать:

а) предъявителю Ц.б. (Ц.б. на предъявителя);

б) названному в ней лицу (именная Ц.б.);

в) названному в ней лицу, которое может само осуществить эти права или назначить своим распоряжением (приказом) другое управомоченное лицо (ордерная Ц.б.).

Законом может быть исключена возможность выпуска Ц.б. определенного вида в качестве именных, ордерных либо в качестве бумаг на предъявителя. Для передачи другому лицу прав, удостоверенных Ц.б. на предъявителя, достаточно вручения Ц.б. этому лицу.

Права, удостоверенные именной Ц.б., передаются в порядке, установленном для уступки требования, (цессии). В соответствии со ст. 390 ГК РФ лицо, передающее право по Ц.б., несет ответственность за недействительность соответствующего требования, но не за его неисполнение. Статья 386 ГК РФ – о праве должника заявлять против требований нового кредитора возражения, имевшиеся у него по отношению к предшественнику кредитора, – может применяться к отношениям из именных Ц.б. только до тех пор, пока должник не получил уведомления о состоявшейся уступке права требования по именной бумаге и не внес об этом соответствующие изменения в реестр собственников именных Ц.б.

Права по ордерной Ц.б. (точнее – право собственности на ордерную Ц.б.) передаются путем совершения на этой бумаге передаточной надписи – индоссамента. Индоссант в вексельном и чековом индоссаментах несет ответственность не только за существование права, но и за его осуществление. Индоссамент, совершенный на Ц.б., переносит все права, удостоверенные Ц.б., на лицо (индоссата), которому или приказу которого передаются права по Ц.б. Индоссамент может быть бланковым (без указания лица, которому должно быть произведено исполнение) или ордерным (с указанием лица, которому или по приказу которого должно быть произведено исполнение). Индоссамент может быть ограничен только поручением осуществлять права, удостоверенные Ц.б., без передачи этих прав индоссату (препоручительный индоссамент). В этом случае индоссат выступает в качестве представителя.

Лицо, выдавшее вексель или чек, и все лица, индоссировавшие таковые, отвечают перед законным владельцем Ц.б. солидарно. В случае удовлетворения требования законного владельца Ц.б. об исполнении удостоверенного ею обязательства одним или несколькими



лицами из числа обязавшихся до него по Ц.б. они приобретают право обратного требования (регресса) к остальным лицам, обязавшимся по Ц.б.

Отказ от исполнения обязательства, удостоверенного Ц.б., со ссылкой на отсутствие основания обязательства либо на его недействительность не допускается. Это называется свойством публичной достоверности Ц.б. и касается только добросовестных держателей Ц.б. Лицо, приобретшее заведомо неосновательную Ц.б. или предъявляющее требование из заведомо неосновательной Ц.б. (действующее сознательно в ущерб должнику), не является добросовестным, и поэтому к нему должник может заявлять любые возражения, в том числе из основания Ц.б. Владелец Ц.б., обнаруживший ее подлог или подделку, вправе предъявить к лицу, передавшему ему бумагу, требование о надлежащем исполнении обязательства, удостоверенного Ц.б., и о возмещении убытков.

Восстановление прав по утраченным Ц.б. на предъявителя и ордерным Ц.б. производится судом в порядке, предусмотренном процессуальным законом.

**Лит.:**

*Агарков М.М.* Учение о ценных бумагах. М., 1927 (переиздано в 1993 и 1994 гг.);

*Агарков М.М.* Ценные бумаги на предъявителя. М., 1926;

*Белов В.А.* Ценные бумаги в российском гражданском праве. М., 1996;

*Крашенинников Е.А.* Ценные бумаги на предъявителя. Ярославль, 1995;

*Нерсесов Н.И.* О бумагах на предъявителя с точки зрения гражданского права. М., 1889.

*Белов В.А.*

## **Ценные бумаги в иностранной валюте**

**ЦЕННЫЕ БУМАГИ В ИНОСТРАННОЙ ВАЛЮТЕ** – денежные ценные бумаги, сумма обязательства по которым выражена и должна быть уплачена в валюте иностранной. По общему правилу таковыми являются все ценные бумаги с номиналом в иностранной валюте, не содержащие оговорки о платеже в рублевом эквиваленте, за исключением векселя. Вексель для того, чтобы быть признанным Ц.б. в и.в. должен содержать оговорку о платеже в валюте.

Так называемую "эффективную Оговорку", без которой вексель признается подлежащим оплате в валюте национальной места платежа. Операции с Ц.б. в и.в. относятся российским валютным законодательством к разряду связанных с движением капитала и требуют получения лицензии ЦБ.

*Белов В.А.*

## **Центральная избирательная комиссия РФ (ЦИК)**

**ЦЕНТРАЛЬНАЯ ИЗБИРАТЕЛЬНАЯ КОМИССИЯ РФ (ЦИК)** – главный избирательный орган РФ, который обеспечивает подготовку и проведение выборов депутатов ГД ФС, Президента РФ, иных федеральных органов, избираемых непосредственно гражданами, а также проведение референдумов РФ. ЦИК осуществляет руководство деятельностью всех других избирательных комиссий.

На выборах 1993 г. ЦИК формировалась в составе председателя и 20 членов ЦИК. Председатель назначался Президентом РФ, а заместитель председателя и члены ЦИК – также Президентом по представлению председателя ЦИК.

В ФЗ РФ от 6 декабря 1994 г. № 56-ФЗ "Об основных гарантиях избирательных прав граждан Российской Федерации" определено, что ЦИК состоит из 15 членов, 5 из которых назначаются ГД из числа кандидатов, предлагаемых депутатскими объединениями; 5 – СФ из числа кандидатур, предлагаемых (сообща) законодательными (представительными) и исполнительными органами государственной власти субъектов РФ; 5 – Президентом РФ.

Председателя ЦИК, заместителя Председателя и секретаря члены ЦИК избирают из своего состава тайным голосованием. Все члены ЦИК должны иметь высшее юридическое

образование. Срок полномочий ЦИК-4 года. Она является юридическим лицом и постоянно действующим органом.

Избирательные объединения, блоки, зарегистрировавшие свои федеральные списки кандидатов в депутаты ГД, кандидатов на должность Президента РФ, вправе назначить по одному члену ЦИК с правом совещательного голоса.

Члены ЦИК осуществляют свою деятельность в пределах срока полномочий комиссии. Досрочно их полномочия прекращаются по решению данной комиссии в случаях подачи заявления о сложении полномочий, вступления в законную силу обвинительного приговора суда в отношении члена ЦИК и других обстоятельств, указанных в Законе. Полномочия членов ЦИК с правом совещательного голоса действуют до окончания регистрации кандидатов при выборах депутатов ГД следующего созыва, если избирательное объединение, блок, кандидат в депутаты, назначившие этих членов, выиграли выборы, т. е. получили депутатские мандаты. Для остальных полномочия прекращаются через 30 дней после опубликования общих итогов выборов.

ЦИК совместно с избирательными комиссиями субъектов РФ:

- а) осуществляет контроль за соблюдением избирательных прав граждан;
- б) организует общегосударственную систему регистрации избирателей;
- в) разрабатывает стандарты технологического оборудования, необходимого для работы И.к., и осуществляет контроль за их соблюдением;
- г) осуществляет меры по организации единообразной системы подведения итогов голосования и установления результатов выборов в РФ;
- д) распределяет выделенные из федерального бюджета средства на финансовое обеспечение подготовки и проведения выборов, контролирует их целевое использование.

ЦИК вправе издавать инструкции по вопросам применения избирательных законов, обязательные для всех избирательных комиссий в РФ. ЦИК издает нормативные акты по вопросам, касающимся порядка сбора подписей в поддержку избирательных объединений и блоков, кандидатов, использования финансовых средств, распределения эфирного времени и др.

Одна из важнейших групп полномочий ЦИК при избрании депутатов ГД связана с выборами по федеральному округу (см. *Избирательные округа*). Списки кандидатов в депутаты по этому округу выдвигают избирательные объединения и избирательные блоки. Избирательные объединения регистрируются в Минюсте. Однако если они создают свой блок, его регистрирует ЦИК. Она же регистрирует федеральные списки кандидатов и списки кандидатов, выдвинутых избирательными объединениями и блоками по одномандатным округам, а также доверенных лиц избирательных объединений, блоков; выдает кандидатам из федерального списка и всем доверенным лицам удостоверения установленного образца. Списки лиц, избранных в ГД, составляются ЦИК и вместе с необходимыми документами передаются в ГД.

*Авакьян С.А.*

## **Центральный банк РФ (ЦБ)**

ЦЕНТРАЛЬНЫЙ БАНК РФ (ЦБ) – главный банк государства, эмиссионный центр, основное звено кредитной системы, орган проведения денежно-кредитной политики, а также банковского регулирования и надзора. Основные цели деятельности ЦБ: защита и обеспечение устойчивости рубля, его покупательной способности и поддержание стабильного курса по отношению к иностранным валютам, развитие и укрепление банковской системы, организация эффективной системы расчетов. Получение прибыли не является целью деятельности ЦБ.

ЦБ действует на основании Конституции РФ и ФЗ РФ от 26 апреля 1995 г. № 65-ФЗ "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)", который является новой редакцией Закона РСФСР от 2 декабря 1990 г. № 394-1 "О Центральном банке РСФСР (Банке

России)".

ЦБ – юридическое лицо, имеет печать с изображением Государственного герба РФ и своим наименованием. С юридической точки зрения ЦБ обладает особой правосубъектностью. Это связано с двойственной природой, присущей всем национальным банкам в государствах с рыночным типом экономики. С одной стороны, ЦБ выступает в роли властного органа, осуществляющего от лица государства экономическую политику посредством только ему присущих инструментов и методов, с другой – в роли обычного субъекта коммерческой деятельности. Таким образом, он совмещает в себе черты учреждения публичного права с чертами организации частного права.

Обладая особой правовой природой, ЦБ учреждается и в особой организационной форме, которая не сводится к известным гражданскому праву РФ организационно-правовым формам. ЦБ не является государственным банком и обладает определенной степенью независимости от государства. ЦБ лишь уполномочивается последним осуществлять свою деятельность в интересах всего общества. Независимость ЦБ, как и любого иного национального банка, является системообразующим институтом для всего комплекса отношений, связанных с деятельностью ЦБ. Принцип независимости, закрепленный в ст. 75 Конституции РФ, конкретизируется в ФЗ о ЦБ. Сводится он к следующему:

- а) правоспособность ЦБ вытекает не из управленческого акта государства, а непосредственно из закона;
- б) государство и ЦБ не отвечают, по обязательствам друг друга;
- в) ЦБ подотчетен нижней палате парламента, а не Правительству РФ;
- г) ЦБ независим в проведении денежно-кредитной политики от решений исполнительных органов власти, им запрещено вмешиваться в его деятельность;
- д) кредитование расходов Правительства РФ осуществляется ЦБ исключительно в размерах, формах и порядке, установленных законом;
- е) представители Правительства РФ, принимая участие в заседаниях Совета директоров ЦБ, обладают лишь правом совещательного голоса.

Государство наделяет ЦБ основным капиталом. Уставный капитал и иное имущество ЦБ является федеральной собственностью, но при этом ЦБ осуществляет полномочия по владению, пользованию и распоряжению этим имуществом. Изъятие и обременение обязательствами имущества ЦБ без его согласия не допускаются. ЦБ осуществляет свои расходы за счет собственных доходов и не регистрируется в налоговых органах.

ЦБ – орган, который во взаимодействии с Правительством РФ определяет и проводит единую денежно-кредитную политику в РФ. Ее основные инструменты:

- процентные ставки по операциям ЦБ;
- резервные требования;
- операции на открытом рынке;
- рефинансирование банков;
- валютное регулирование;
- установление ориентиров роста денежной массы;
- прямые количественные ограничения.

В рамках своей правоспособности ЦБ наделен правом осуществлять все виды банковских операций с российскими и иностранными кредитными организациями, Правительством РФ, представительными и исполнительными органами власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, государственными внебюджетными фондами, воинскими частями и военнослужащими, служащими ЦБ. ЦБ не вправе осуществлять банковские операции с юридическими лицами, не имеющими лицензии на проведение банковских операций, и физическими лицами, за исключением случаев, указанных в законе. При этом ЦБ может устанавливать одну или несколько процентных ставок по различным видам операций или проводить кредитную политику без фиксации процентной ставки. Одним из основных методов денежной политики является резервирование кредитными организациями денежных средств в ЦБ для поддержания на заданном уровне денежной

массы в обороте. Учитывая, что для ЦБ данная операция является элементом денежно-кредитной политики, она носит безвозмездный характер. Указанные средства возвращаются после отзыва лицензии на осуществление банковских операций.

Операции на открытом рынке, под которыми понимаются сделки ЦБ с государственными ценными бумагами, также являются важным источником неинфляционного финансирования федерального бюджета и покрытия государственного внутреннего долга. ФЗ о ЦБ предоставляет ему право рефинансировать банки в формах, порядке и на условиях, определяемых ЦБ. Под рефинансированием понимается кредитование банков, в том числе учет и переучет векселей с целью поддержания на необходимом уровне ликвидности банковской системы. Для обеспечения устойчивости рубля ЦБ осуществляет политику валютного регулирования посредством определения курса рубля к иностранным валютам. По закону ЦБ имеет право осуществлять валютные интервенции для воздействия на курс рубля и суммарный спрос и предложение денег. В исключительных случаях в целях проведения единой государственной денежно-кредитной политики только после консультаций с Правительством РФ ЦБ вправе применять прямые количественные ограничения, под которыми понимается установление лимитов на рефинансирование банков, проведение кредитными организациями отдельных банковских операций.

ЦБ осуществляет банковское регулирование и надзор. Он устанавливает одинаковые для кредитных организаций правила совершения банковских операций, ведения бухгалтерского учета и статистической отчетности, осуществляет надзор за деятельностью кредитных организаций. При этом ФЗ о ЦБ допускает возможность осуществления банковского надзора посредством специально создаваемого органа. Главной целью банковского надзора является поддержание стабильности банковской системы в интересах вкладчиков и кредиторов. В то же время ЦБ запрещено вмешиваться в оперативную деятельность кредитных организаций.

ЦБ имеет довольно широкие полномочия в рамках надзора:

- право запроса информации о деятельности кредитной организации;
- право предъявления квалификационных требований к руководству кредитной организации;
- право установления обязательных нормативов;
- право регулирования порядка учета открытой позиции по валютному, процентному и иным видам рисков;
- право проведения проверок, кредитных организаций.

Данные полномочия корреспондируют с соответствующими мерами воздействия на кредитные организации, которыми располагает ЦБ. Особое внимание уделяется процедуре санации кредитных организаций, которые оказались в нестабильном финансовом состоянии.

ЦБ осуществляет регистрацию кредитных организаций в Книге государственной регистрации кредитных организаций и выдает им лицензии на совершение банковских операций, а также отзывает их. ФЗ о банках и банковской деятельности подробно регламентирует процедуру лицензирования банковской деятельности, содержит исчерпывающий перечень оснований отказа в выдаче лицензии, а также перечень оснований, по которым может быть отозвана лицензия на совершение банковских операций.

Как эмиссионный центр ЦБ осуществляет эмиссию наличных денег, организует их обращение и изъятие из обращения. Банкноты и монеты являются безусловными обязательствами ЦБ и обеспечиваются всеми его активами. Решение о выпуске новых банкнот и монет, а также об изъятии из обращения старых принимается Советом директоров ЦБ. Одна из основных функций ЦБ – организация безналичных расчетов. ЦБ устанавливает правила, формы, сроки и стандарты их осуществления, разрабатывает и внедряет новые расчетные системы.

ЦБ в пределах своей компетенции имеет право принимать нормативные акты, которые обязательны для органов государственной власти РФ, субъектов РФ и органов местного

самоуправления, всех юридических и физических лиц. ЦБ не наделен правом законодательной инициативы и поэтому вносит законопроекты в ГД через представителей депутатского корпуса или Правительства РФ. Ежегодно в ЦБ проходят аудиторские проверки, заключения по которым предоставляются в ГД. ЦБ возглавляет Совет директоров – коллегиальный орган, состоящий из 12 членов, работающих на постоянной основе. Члены Совета директоров назначаются на должность сроком на 4 года ГД по представлению Председателя ЦБ, согласованному с Президентом РФ. Совет директоров обязан проводить заседания не реже 1 раза в месяц, хотя традиционно заседания проводятся каждую неделю. Заседание назначается Председателем ЦБ, лицом, его замещающим, или по требованию не менее 3 членов Совета директоров. Возглавляет работу Совета Председатель ЦБ, который назначается на должность ГД сроком на 4 года. Кандидатуру на пост Председателя ЦБ предлагает ГД Президент РФ. Одно и то же лицо не может занимать должность председателя ЦБ более 3 сроков подряд. ЦБ образует единую централизованную систему с вертикальной структурой управления. В нее входят: центральный аппарат, территориальные учреждения, расчетно-кассовые центры, вычислительные центры, полевые учреждения, учебные заведения и другие предприятия, учреждения и организации, в том числе подразделения безопасности. Территориальные учреждения ЦБ не имеют статуса юридического лица и не вправе принимать решения, носящие нормативный характер, они действуют на основании Положения. Полевые учреждения ЦБ предназначены для банковского обслуживания воинских частей, учреждений и организаций Минобороны, а также иных государственных органов и юридических лиц, обеспечивающих безопасность РФ и физических лиц, проживающих на территориях объектов, обслуживаемых полевыми учреждениями.

Классифицируя национальные банки, следует выделить три основные формы, в которых они могут быть образованы:

- а) акционерное общество, например, в Австрии и Швейцарии;
- б) юридическое лицо публичного права – Германия и Франция;
- в) особое объединение эмиссионных банков – США.

С точки зрения традиции континентальной системы права наибольший интерес представляет собой Федеральная резервная система (ФРС), действующая в качестве национального банка США. ФРС была создана Законом о ФРС в 1913 г. для более безопасной и гибкой банковской и кредитно-денежной системы, получения процентов по коммерческим кредитам и улучшения контроля за банковской системой. ФРС не представляет собой единую организационную структуру; скорее это весьма сложный конгломерат из различных органов, объединенных общей целью деятельности:

- Совет управляющих ФРС;
- Комитет по операциям на открытом рынке ФРС;
- 12 федеральных резервных банков.

В ФРС также входит несколько консультативных советов. Совет управляющих ФРС состоит из 7 членов, назначаемых президентом США и утверждаемых Сенатом сроком на 14 лет. Председатель и вице-председатель Совета назначаются сроком на 4 года президентом США из числа членов Совета.

- Основной функцией Совета является формирование кредитно-денежной политики;
- установление резервных требований;
  - контроль и регулирование деятельности банков;
  - надзор за деятельностью банков.

Совет управляющих осуществляет общее руководство за деятельностью 12 федеральных резервных банков. Их основными функциями являются:

- установление дисконтной ставки;
- предоставление банкам ссуд посредством "дисконтного окна";
- выпуск наличных денег в обращение;
- осуществление инкассации и расчетные операции;
- работа с долгом Правительства США.

Совет управляющих и федеральные резервные банки образуют Комитет по операциям на открытом рынке. В Комитет входят 7 управляющих от Совета управляющих и президенты 5 резервных банков.

*Лубенченко К.Д., Казлачков А.А.*

## Центральный депозитарий

ЦЕНТРАЛЬНЫЙ ДЕПОЗИТАРИЙ – организация, осуществляющая централизованный в масштабах всей страны учет прав по ценным бумагам и операций с ними, а также хранение сертификатов ценных бумаг. Ц.д. осуществляет депозитарную деятельность с использованием разветвленной информационной системы, которая при высоком технологическом уровне позволяет фиксировать информацию о сделках с ценными бумагами в минимальные сроки. Ц.д. позволяет избежать физического движения ценных бумаг как бумажных документов, что значительно ускоряет их обращение и снижает издержки. Кроме того, существование Ц.д. минимизирует риск утраты или фальсификации ценных бумаг. В некоторых государствах (например, во Франции) депонирование ценных бумаг в Ц.д. является обязательным условием допуска их к обращению на фондовой бирже.

*Крылова М.А.*

## Церковное право

ЦЕРКОВНОЕ ПРАВО – совокупность правил, санкционированных или установленных государством, регулирующих внутреннюю организацию церковных объединений и учреждений, а также взаимоотношения верующих и государства.

Объем и значение этого права имели существенные особенности у разных народов и в различные эпохи. В Византии еще по законодательству императора Юстиниана в ведение епископов и церковного суда был отдан ряд вопросов государственно-административного, судебного, гражданского, правового и финансового свойства.

Наиболее подробно разработано и кодифицировано Ц.п. в католической церкви, где попытки его кодификации начались еще с XI–XII вв. В результате (с XIV в.) образовался обширный свод церковных католических законов – "Корпус канонического права" (*Corpus juris canonici*), неоднократно изменявшийся; печатное издание в первый раз вышло в начале XVI в. В эпоху Реформации, хотя некоторые основатели протестантских церквей (в частности, Лютер) и объявили, что "истинная церковь невидима" и потому будет обходиться без человеческих законов, на деле вырос ряд церковных законодательств и их сборников, закреплявших положение церкви, духовенства.

В русской православной церкви древними памятниками Ц.п. являются "церковные уставы" (Устав князя Владимира, Церковный устав князя Ярослава, Уставная грамота церкви Ивана на Опочках). Церковные уставы помимо Ц.п. содержат нормы, не вошедшие в Русскую Правду, и показывают взаимоотношения, существующие в то время между государством и церковью. Использование передовых греко-византийских традиций (заключенных в договорах рус. князей Олега, Игоря, Святослава с греками 907, 911, 945, 971 гг.) оказали влияние на правовые порядки моральных постулатов православия (что нашло выражение в Русской Правде); на формирование ряда передовых прогрессивных правовых положений, таких, как состязательный процесс, дифференциация ответственности (например, в Судебнике 1550 г., Псковской и Новгородской судных грамотах), отчетливая линия на «закон» в виде Соборных Уложений 1649 г. царя Алексея Михайловича.

Источником Ц.п. в России были также "Кормчие книги", духовный Регламент Петра I, Постановления и распоряжения Священного синода. Регламент и устав духовной коллегии (1721), Устав духовных консисторий (1841), пересмотренный в 1883 г., Императорские указы Государственного совета, положения и правила, инструкции Синода и ч. 1 Свода законов Российской Империи. До Октябрьской революции Ц.п. входило в систему права Российской

Империи и преподавалось во всех учебных заведениях России.

Нормы Ц.п. применялись не только к духовным служителям, но и к светским лицам (мирянам). Церковный суд рассматривал обширный круг дел (гражданских, брачно-семейных, споры о наследстве и др.). Церковь осуществляла регистрацию рождений, браков, смертей, расторжение браков, разрешение имущественных споров между духовенством и светскими людьми. Церковные организации обладали собственной юрисдикцией как в области семейных отношений, так и по некоторым категориям правоотношений. 20 января (2 февраля) 1918 г. СНК РСФСР принял Декрет об отделении церкви от государства. Внутренние церковные отношения русской православной церкви регулировались в СССР "Положением об устройстве русской православной церкви", принятым на Поместном соборе 1945 г. Конституцией РФ провозглашено равенство всех форм собственности, в том числе корпоративной собственности духовных конфессий на территории РФ. ФЗ РФ от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ "О свободе совести и религиозных объединениях" формулирует основы Ц.п. как отрасли гражданского права РФ. Ц.п. входит в учебные планы подготовки кадров священнослужителей в системе учебных заведений Патриархии РФ, а также на богословских факультетах университетов РФ. В других учебных заведениях РФ введен курс «Религоведение», который знакомит студентов с основами Ц.п.

**Лит.:**

- Хопко Фома.* Протоиерей. Основы православия. Вильнюс, 1991;  
*Симфония, или Алфавитный указатель к Священному писанию.* М., 1970;  
*Библейская энциклопедия, Труд и издание Архимандрита Никифора.* М., 1990;  
*Закон Божий.* Составитель Священник Серафим Слободский. М., 1957;  
*Алексеев С.С.* Теория государства и права. М., 1996;  
*Борисов К.Г.* Частное право России. М., 1994.  
*Борисов К.Г.*

## **Цессия**

- ЦЕССИЯ – 1) в гражданском праве то же, что уступка требования;  
2) передача территории одного государства другому по соглашению между ними.

Современное международное право допускает такую передачу постольку, поскольку она не нарушает права наций на самоопределение. Ц. предполагает соответствующую компенсацию, которая может быть выражена в различной форме. Помимо этого, Ц. требует заключения между соответствующими государствами международного договора. Поскольку многие конституции закрепляют принцип неотчуждаемости национальной территории, в настоящее время Ц. встречается весьма редко. Договоры о приобретении или уступке территории обычно ратифицируются в порядке, предусмотренном для внесения изменений в конституцию. Ц. следует отличать от передачи (обмена) небольших участков территории в процессе уточнения линии государственной границы, соглашения о которой ратифицируются в обычном порядке.

## **Цивильный лист**

ЦИВИЛЬНЫЙ ЛИСТ – в конституционной монархии определенная законом сумма, предоставляемая из государственного бюджета ежегодно монарху на личные расходы и на содержание его двора. Назначается при вступлении монарха в должность и может изменяться в течение царствования. В Бельгии, цивильный лист устанавливается законом на период каждого царствования.

"Ч"

## Чартер

ЧАРТЕР – договор фрахтования, при котором одна сторона (фрахтовщик) обязуется предоставить другой стороне (фрахтователю) за плату всю или часть вместимости одного или нескольких транспортных средств на один или несколько рейсов для перевозки грузов, пассажиров и багажа. Ч. как договор фрахтования был известен российскому законодательству еще в начале XX в. В тот период его отождествляли с договором имущественного найма. Ч. применяется при морских, речных и воздушных перевозках. Наиболее часто Ч. используется на морском транспорте – в КТМ таким перевозкам посвящены ст. 119, 120.

Различаются несколько видов Ч., применяемых на морском транспорте. Генеральный Ч. - договор, заключаемый на условиях перевозки данного количества груза в течение определенного срока путем выполнения необходимого количества рейсов. Рейсовый Ч. - договор, заключаемый на перевозку груза на один специальный рейс. Тайм-Ч. - договор о предоставлении судна на определенный срок для перевозки груза. Бербоут-Ч. - договор на предоставление судна без экипажа.

Ч. должен содержать наименование, сторон, размер фрахта, обозначение судна и груза, места погрузки, а также места назначения или направления судна (ст. 120 КТМ). В Ч. могут быть включены по соглашению сторон и иные условия и оговорки. Отсутствие в Ч. наименования сторон может привести к признанию договора недействительным. Ч. подписывается перевозчиком (фрахтовщиком) и фрахтователем либо их представителями.

Практика торгового мореплавания создала ряд типовых, стандартных Ч., на основе которых производится фрахтование. Типовые формы Ч. в договорной практике принято называть проформами. Проформ Ч. очень много, поскольку они разрабатываются и применяются для различных грузов и направлений перевозок. Фрахтователь имеет право определить в Ч. не только порт погрузки, но и причал или место якорной стоянки, где судно должно быть погружено. Так, лес принимается к перевозке на рейде в местах якорной стоянки лесовоза или буксира. Все наиболее применяемые проформы Ч. печатаются заранее типографским способом в виде стандартных бланков. При заключении договора фрахтования типографские бланки Ч. избранной проформы заполняются от руки или на машинке.

Осуществление чартерных воздушных перевозок регулируется Воздушным кодексом. В договоре Ч. на воздушном транспорте должны быть обязательно предусмотрены наименования сторон, тип воздушного судна, цель фрахтования, максимальное количество перевозимых пассажиров, багажа, грузов и т. д. По соглашению сторон в договор могут быть включены и иные условия.

*Егуазаров В.А.*

## Частная жалоба

ЧАСТНАЯ ЖАЛОБА – в гражданском процессе жалоба на определение суда первой инстанции или единоличное постановление судьи, не вступившие в законную силу. В отличие от кассационной Ч.ж. приносится не на решение суда по существу дела (приговор по уголовному и решение по гражданскому делу), а на определение или постановление по какому-либо отдельному вопросу. Процессуальный закон устанавливает, на какие из подобных определений (постановлений) может быть подана Ч. ж., а какие обжалуются иначе. Согласно ст. 315 ГПК Ч.ж. может быть принесена в случаях, предусмотренных ГПК, а также когда определение суда преграждает возможность дальнейшего движения дела (например, определение об отказе в приеме заявления или о прекращении дела). На остальные определения Ч.ж. не подаются, но возражения против них могут быть включены в кассационную жалобу на решение суда. Таким же образом решается вопрос и в уголовном процессе.



В ст. 331 УПК приводится перечень определений (постановлений), на которые не может быть подана Ч.ж. В основном это определения (постановления) по частным вопросам процедурного характера, которые возникали в ходе рассмотрения дела, закончившегося постановлением приговора (например, о разрешении ходатайств участников процесса, о порядке исследования доказательств). На незаконность и необоснованность таких судебных актов может быть указано в кассационной жалобе на приговор. Вместе с тем ст. 331 УПК не допускает обжалования некоторых определений суда, содержащих решение по существу дела. в частности по вопросам, связанным с исполнением приговора (например, об условно-досрочном освобождении от наказания, о снятии судимости). Ч.ж. могут приносить участники процесса, пользующиеся правом кассационного обжалования (см. *Кассационная жалоба* ), а также лица, в отношении которых вынесены определения (постановления), например, о наложении денежного взыскания или штрафа.

Правила подачи и рассмотрения Ч.ж. те же, что и кассационных.

*Корневский Ю.В.*

## **Частная собственность**

**ЧАСТНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ** – собирательное понятие для обозначения принадлежности средств производства частным (негосударственным и непубличным) лицам, которые используют это имущество для достижения своих интересов. В качестве частных лиц могут выступать граждане и юридические лица. Отличие Ч.с. от публичной состоит в направлении использования имущества, составляющего предмет права собственности. Публичная собственность имеет целью удовлетворение общественных интересов. Ее субъектами выступают государственные и муниципальные образования.

Ч.с. необходимо отличать от вещей, входящих в состав имущества, предназначенного для предпринимательской деятельности. Имущество не подлежит правовой регламентации, в то время как Ч.с. в качестве совокупности действий с имуществом частного лица является объектом соответствующих правоотношений. Структура Ч.с. определяется организационно-правовой формой, в которой действует частное лицо. Например, индивидуальный предприниматель осуществляет действия по владению, пользованию и распоряжению принадлежащим ему имуществом в полном объеме и в любое время по собственному усмотрению. В отличие от этого производственный кооператив как коллективный частный собственник самостоятельно определяет порядок реализации правомочий собственности на средства производства каждым его участником таким образом, что за отдельным членом кооператива может быть закреплено ограниченное во времени право на часть действий, входящих в состав права собственности. В акционерном обществе отдельный акционер, как правило, не принимает личного участия в производственном процессе, поэтому фактические действия со средствами производства в рамках Ч.с. осуществляют наемные работники, а право Ч.с. на созданный продукт возникает у АО в целом как у частного собственника в форме юридического лица.

Вопрос о соотношении частной и публичной собственности решался в России неоднозначно. В советский период, когда понятие Ч.с. было сужено до объема личной собственности, господствовала концепция производного характера личной собственности от государственной, которая называлась общенародной и находилась в оперативном управлении у государственных органов. Основу публичной собственности составляло присвоение прибавочного продукта наемного работника и налоговые сборы. При всей очевидности производного характера публичной собственности от результатов труда частных лиц законодатель оправдывал возникновение первоначального права собственности на произведенный продукт у государства не объективными экономическими закономерностями, а декларативной ссылкой на то, что личная собственность возникает только на этапе распределения части национального дохода между работниками (см. также *Право собственности. Право собственности граждан и юридических лиц*).

## **Частное обвинение**

**ЧАСТНОЕ ОБВИНЕНИЕ** – одна из форм судопроизводства по уголовным делам. В отличие от публичного обвинения, когда уполномоченные на ведение процесса органы при обнаружении признаков преступления обязаны принять все предусмотренные законом меры к установлению события преступления, лиц, виновных в совершении преступления, и их наказанию (ст. 3 УПК), дела Ч.о. возбуждаются не иначе как по жалобе потерпевшего и подлежат прекращению в случае примирения его с обвиняемым (ст. 27 УПК). Если потерпевший является несовершеннолетним или лицом, которое в силу своих психических или физических, недостатков не может само защищать свои интересы, жалобу может подать его законный представитель.

В уголовном процессе в порядке Ч.о. рассматриваются дела: об умышленном причинении легкого вреда здоровью (ст. 115 УК), о нанесении побоев (ст. 116 УК), о клевете без отягчающих обстоятельств (ч. 1 ст. 129 УК) и об оскорблении (ст. 130 УК). В таких случаях потерпевшему предоставляется возможность самому решать, считает ли он нужным требовать привлечения виновного к уголовной ответственности. По делам Ч.о. предварительное расследование не производится, жалоба подается непосредственно в суд. Судья разъясняет потерпевшему его право примириться с подсудимым, причем это возможно до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора. Обвинение в суде поддерживает сам потерпевший или его представитель.

Наряду с Ч.о. закон предусматривает также порядок частнопубличного обвинения, который распространяется на дела об изнасиловании без отягчающих обстоятельств (ч. 1 ст. 131 УК), о нарушении авторских и смежных прав без отягчающих обстоятельств (ч. 1 ст. 146 УК), а также нарушении изобретательских и патентных прав без отягчающих обстоятельств (ч. 1 ст. 147 УК). Дела о перечисленных преступлениях возбуждаются не иначе как по жалобе потерпевшего, но не подлежат прекращению за примирением. Производство по ним ведется в общем порядке. В исключительных случаях, когда дело частного или частно-публичного обвинения (за исключением дел об изнасиловании) приобретает особое общественное значение либо потерпевший по такому делу или по делу об изнасиловании не в состоянии сам защищать свои права и законные интересы (в силу беспомощности, зависимости от обвиняемого или по иным причинам), прокурор вправе возбудить дело и при отсутствии жалобы потерпевшего. В этом случае по делу производится предварительное расследование, по окончании которого дело рассматривается судом в общем порядке и прекращению за примирением не подлежит. Прокурор также вправе, если этого требует охрана государственных или общественных интересов или прав граждан, в любой момент вступить в рассматриваемое судом дело Ч.о. и поддерживать по нему обвинение.

Порядок, аналогичный частнопубличному обвинению, установлен ст. 201 УК. Если преступление против интересов службы в коммерческих организациях (такие преступления предусмотрены гл. 23 УК) причинило вред исключительно коммерческой организации, не являющейся государственным или муниципальным предприятием, уголовное преследование осуществляется (дело возбуждается) по заявлению этой организации или с ее согласия.

*Корневский Ю.В.*

## **Частное определение (постановление)**

**ЧАСТНОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ (постановление)** – определение суда или постановление судьи, направленное на устранение выявленных при рассмотрении гражданского или уголовного дела нарушений закона или других существенных недостатков в деятельности предприятий, учреждений, организаций и должностных лиц, а также неправильного

поведения отдельных граждан, способствовавших совершению правонарушения. Ч.о. выносятся и в некоторых иных случаях, предусмотренных законом (ст. 225 ГПК, ст. 212 УПК). По уголовным делам Ч.о. может быть вынесено при обнаружении судом нарушений прав граждан и других нарушений закона, допущенных при производстве дознания, предварительного следствия или при рассмотрении дела нижестоящим судом. Ч.о. выносятся одновременно с решением или приговором и направляются соответствующим органам, предприятиям, должностным лицам, которые обязаны в месячный срок сообщить суду о принятых мерах.

*Корневский Ю.В.*

## Частное право

ЧАСТНОЕ ПРАВО (лат. *jus privatum*) – часть системы действующего права, которая обеспечивает интерес отдельной личности, коллективов людей, регулирует отношения граждан, их объединений, предприятий, фирм и иных хозяйственных подразделений и основана на договоре между равноправными сторонами. Ч.п. отличается от публичного права (лат. *jus publicum*), которое направлено на защиту общественного интереса, блага всего государства и связано с полномочиями и организационно-властной деятельностью государственных органов.

Ч.п. регулирует имущественные и личные неимущественные отношения людей и предопределено саморегуляцией свободной личности, осуществлением права частной собственности и частного предпринимательства. В Ч.п. индивид, коллектив людей выступают как независимые, самостоятельные субъекты, вступающие в равноправные договорные отношения с другими субъектами права, в то время как в публичном праве они подчинены государственной воле, зависят от нее.

Существование Ч.п. означает юридическое признание того, что в определенных сферах общественной жизни (личная свобода, культурно-бытовая сфера, право собственности, частная инициатива) прямое вмешательство государства и его органов запрещено или ограничено. Здесь государство лишь охраняет и обеспечивает то, что решили субъекты права по взаимной договоренности.

Государство, его подразделения могут быть субъектами правоотношений в сфере Ч.п., однако они выступают там не как носители государственно-властных полномочий, а как равноправные контрагенты, заключающие на основе свободного волеизъявления договоры и сделки. Любые формы государственно-властного воздействия на вступление в частноправовые отношения, ограничение гражданской правоспособности и дееспособности запрещаются законом и влекут уголовную, административную и иную юридическую ответственность.

Разграничение права на публичное и частное достаточно условно: в публичном праве часто присутствуют элементы Ч.п., и наоборот. Семейные, имущественные отношения, будучи классической сферой Ч.п., не могут не иметь публичного характера и не отражать общественный интерес. С другой стороны, государственная власть разрешает публичные дела, в том числе и в интересах частных лиц. Но все же разделение это необходимо и практически полезно, учитывая тот факт, что в юридической деятельности используются два основных метода правового регулирования – отношения власти и подчинения, с одной стороны (публичное право), и равенство, автономное положение субъектов по отношению друг к другу – с другой (частное право).

Ч.п. – неперемный элемент гражданского общества, необходимая предпосылка для ограничения и установления пределов вмешательства государства в сферу имущественных и иных личных интересов граждан, установления надежных способов защиты прав граждан, их объединений, частных хозяйственных структур.

В Ч.п. включаются такие отрасли права, как гражданское, семейное, международное частное, торговое (в тех странах, где существует такая отрасль). Некоторые отрасли права

находятся как бы на стыке между публичным и Ч.п. Так, в трудовом праве тесно сочетаются элементы публичного права (расторжение трудового договора по инициативе администрации, наложение дисциплинарных взысканий и т. п.) и Ч.п. (заключение трудового договора и его расторжение по инициативе работника и т. п.).

Деление права на публичное и частное впервые было проведено в Древнем Риме. Известный римский юрист Ульпиан утверждал, что публичное право есть то, что относится к положению государства, частное – к пользе отдельных лиц. Затем такое деление было воспринято континентальной правовой системой.

Официальная юридическая доктрина советского периода отвергла идею деления права на публичное и частное. Господствовала ленинская идея, что "мы ничего «частного» не признаем, для нас все в области хозяйства есть публично-правовое, а не частное". Такое деление признавалось искусственным, не соответствующим природе нового строя, провозгласившего отмену частной собственности.

Игнорирование частного интереса в экономике повлекло широкое вмешательство государства в хозяйственную жизнь, ограничение прав личности в имущественных отношениях, запрещение частной инициативы, что привело к застою хозяйственной деятельности. Частноправовая сфера ушла в подполье и существовала практически вопреки законам Советского государства.

В РФ, активно внедряющей институты рыночной экономики, возрождается идея деления права на публичное и частное. Внедрение принципов гражданского общества и правового государства предопределяет активное использование этой идеи в законодательной и правоприменительной деятельности.

Возрастание воздействия современного государства на экономические отношения, а также рост его социальной деятельности обуславливают тенденцию к более тесной связи и взаимопроникновению норм публичного и Ч.п. Договор, который является типичным проявлением частноправового регулирования, все более внедряется в публично-правовые отношения (договор о поступлении гражданина на государственную службу, контракт о службе в Вооруженных Силах РФ, в органах МВД и т. д.). Увеличение объема государственной сферы хозяйства расширяет использование частноправовых методов в работе промышленных, торговых, строительных и иных государственных предприятий.

*Пиголкин А.С.*

## **Чек/Чековая книжка**

ЧЕК – ценная бумага, содержащая письменный приказ лица, ее выписавшего (чекодателя), третьему лицу (банку-плательщику) произвести платеж уполномоченному ей лицу (чекодержателю) указанной в ней денежной суммы.

Ч. возник и развился из векселя переводного. По сути своей Ч. - это тот же переводный вексель, но выписанный на специальном бланке и адресованный специальному плательщику – обслуживающему банкиру. Именно в условиях работы с достаточно узким кругом клиентов менялы и банкиры пришли к мысли о производстве взаимных расчетов в их кругу (жиро-расчетов). Так, два купца, пользующиеся услугами одного и того же банкира (менялы), могли договориться между собой о том, что они не будут оплачивать взаимные долги наличными, а будут принимать в их уплату приказы, адресованные обслуживающему банкиру, о списании (выдаче) соответствующей суммы средств со своего счета на счет (в руки) контрагента.

С ускорением сообщения между городами появилась возможность использовать переводные Ч. - приказы об уплате, адресуемые не обслуживающему банкиру, а тому из них, к которому удобно в данный момент обратиться с указанием обслуживающего банкира и счета, с которого должны быть списаны средства. Почти сразу же к Ч. стали применять индоссамент. Ч., выставленный на обслуживающего банкира, мог быть оплачен любым банком, согласившимся его приобрести. Получая Ч, по индоссаменту взамен выдаваемой по

нему денежной суммы, банкир мог в дальнейшем предъявить его на платеж банкиру чекодателя.

С конца XVII в., т. е. с появлением удостоверений личности, стало возможным проведение вкладных операций представителями неторговых сословий. Ч. стали применяться для расчетов из вкладов. Для этого между банкиром (банком) и вкладчиком заключался договор об оплате долгов вкладчика путем списания сумм из его вклада по предъявляемым Ч., выданным и подписанным вкладчиком (чековый договор). В этом виде Ч. сохранились и успешно применяются до сих пор. «Пластиковые» и «электронные» деньги в виде кредитных и дебетных карт – не что иное, как чековые книжки, Ч. из которых выписываются чекодателям в пользу самого себя ("собственному приказу") и применение которых сопряжено с использованием средств электронной и вычислительной техники.

Если переводный вексель представляет собой предложение уплатить определенную сумму срочно или бессрочно, то вопрос о содержании Ч. до сих пор нельзя считать однозначно решенным. Эта ситуация отразилась не только в теории, но и в законодательстве: законы различных стран по-разному подходят к решению данного вопроса. Английский Закон о переводных векселях 1882 г. рассматривает Ч. как вид переводного векселя, особенности которого состоят в том, что Ч. всегда выписывается сроком "по предъявлении" и трассируется на банкира. Такая конструкция должна допускать акцепт Ч., а также ответственность плательщика по акцептованному им Ч. Германское законодательство исходит из теории "двойного уполномочия", рассматривая Ч. как бумагу, которая уполномочивает плательщика произвести платеж за счет чекодателя, а чекодержателя – этот платеж получить. Исходя из того, что платеж по Ч. - акт изъявления воли чекодателя, объясняют, в частности, положение законодательства о недопустимости акцепта Ч. и возложения на плательщика ответственности за неоплату Ч. перед чекодержателем.

Наконец, промежуточное место между английской и германской доктриной занимает доктрина французская, трактующая Ч. как распоряжение о передаче прав на покрытие по Ч. Если до выписки Ч. право требования от плательщика его покрытия (денежных средств, внесенных на банковский счет) имеет только чекодатель, то после выписки Ч. это право получает чекодержатель. Соответственно, данная теория приводит также к выводу о недопустимости акцепта Ч., но по другому основанию: вне зависимости от наличия акцепта Ч. является обязательством плательщика, каковое возлагается на него действиями третьего лица (чекодателя), основанными на нормах связывающего их (плательщика и чекодателя) чекового договора.

Данные теории Ч. сформировались уже к началу XX в., и с тех пор ничего нового не привносилось.

Современные условия развития экономики РФ свидетельствуют в пользу принятия французской теории Ч., согласно которой Ч. должен рассматриваться как приказ чекодателя плательщику, в силу которого плательщик обязан – как перед чекодателям, так и перед чекодержателем – уплатить чековую сумму чекодержателю.

Чековый договор может представлять собой как отдельное соглашение (отдельный договор) банка и клиента (чекодателя), так и условие в договоре банковского счета о том, что банк обязуется оплачивать долги клиента путем оплаты выставляемых им чеков. Таким образом, несомненно то, что чековый договор создает обязанность банка перед чекодателям. Вопрос о том, создают ли такой договор и Ч. обязанность банка перед чекодержателем, – спорен. Господствующим является мнение, согласно которому такой обязанности не возникает, ибо чековый договор не признается договором в пользу третьего лица. Между тем ему присущи все признаки договора в пользу третьего лица (приобретение по нему прав одним лицом для другого, причем с ведома и согласия на это контрагента). В договоре чекодатель оговаривает, что его целью является создание прав на получение платежа по Ч. не только для себя, но и для любых третьих лиц, легитимируемых путем предъявления Ч. Плательщик, подписываясь под чековым договором, удостоверяет тем самым свое согласие с такими условиями. Лицо, приобретающее Ч. (чекоприобретатель), обязано удостовериться в

правомочности чекодателя на выдачу Ч., что производится путем идентификации подписи чекодателя с образцом, имеющимся в чековой карте или на обложке чековой книжки. Таким образом, чекодатель ставит и чекоприобретателя в известность об основании выдачи чеков (чековым договором), с содержанием которого тот обязан ознакомиться.

Обыкновенно содержание чекового договора выражается в чековой карте. Принятие Ч. чекоприобретателем означает его ознакомление с условиями чекового договора и присоединение к этому договору в качестве выгодоприобретателя (бенефициария), который имеет право требования к одной из сторон этого договора – плательщику. Плательщик при наличии у чекодателя средств обязан оплатить Ч., составленный по правилам, предусмотренным чековым договором. При отказе это сделать происходит нарушение ст. 430 ГК РФ, в результате чего бенефициар может обратиться с требованием как к чекодателю и иным обязанным лицам, так и к плательщику.

Если же чекодатель выставляет Ч., сознательно нарушая условия договора с плательщиком, последний нести ответственности не будет, ибо он не обязывался оплачивать Ч. составленные с нарушением условий чекового договора. Ответить будет только чекодатель, предложивший, путем выдачи Ч. бенефициару воспользоваться выгодами, предоставленными несуществующим договором. Основанием ответственности чекодателя здесь будет факт его недобросовестности; основанием сложения ответственности с плательщика – факт недобросовестности чекодержателя (не ознакомился с чековым договором, ознакомился, но не дал правильной оценки его условиям или понадеялся на то, что банк не заметит несоответствия Ч. условиям чекового договора, и т. п.).

В пользу такой конструкции Ч. свидетельствует также и то обстоятельство, что, если держатель Ч. совпадает в одном лице с чекодателем, плательщик несет обязанность оплаты такого Ч.

Правовое регулирование Ч. в РФ осуществляется ст. 877–885 ГК РФ, а также в части, им не урегулированной – отдельными положениями некоторых других нормативных актов и банковскими правилами. Согласно ст. 877 ГК РФ Ч. признается ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю. В качестве плательщика по Ч. может быть указан только банк, где чекодатель имеет средства, которыми он вправе распоряжаться путем выставления Ч. Отзыв Ч. до истечения срока для его предъявления не допускается.

Выдача Ч. не погашает денежного обязательства, во исполнение которого он выдан.

Ч. должен содержать:

- наименование "Ч. о, включенное в текст документа (чековую метку);
- поручение плательщику выплатить определенную денежную сумму;
- наименование плательщика и указание счета, с которого должен быть произведен платеж;
- указание валюты платежа;
- указание даты и места составления Ч.;
- подпись лица, выписавшего Ч. (чекодателя).

ГК РФ не придает большого значения вопросу о юридической природе Ч., употребляя для ее характеристики в определении Ч. термин «распоряжение», а в реквизитах – термин "поручение". В действительности о Ч. должно говориться как о приказе уплатить, основанном на чековом договоре – особом рода договоре в пользу третьих лиц. ГК РФ не требует непременно указания в Ч. наименования лица, которому должен быть произведен платеж, допуская выдачу Ч. на предъявителя.

Отсутствие в документе какого-либо из указанных реквизитов лишает его силы Ч. Ч., не содержащий указание места его составления, рассматривается как подписанный в месте нахождения чекодателя. Указание о процентах по Ч. считается ненаписанным. Форма Ч. и порядок его заполнения определяются законом и установленными в соответствии с ним банковскими правилами.

Ч. оплачивается за счет средств чекодателя. В случае депонирования средств его

порядок и условия для покрытия Ч. устанавливаются банковскими правилами.

Ч. подлежит оплате плательщиком при условии предъявления его в срок, установленный законом. Предписания о сроках, в которые Ч. подлежат оплате, сохранилось только в ст. 96 Основ законодательства РФ о нотариате 1993 г. Для Ч., выписанных на территории РФ, срок для предъявления к платежу составляет 10 дней с даты составления; для Ч., выписанных на территории государств – членов СНГ, – 20 дней; для Ч., выписанных на территории какого-либо другого государства, – 70 дней.

Плательщик по Ч. обязан удостовериться всеми доступными ему способами в подлинности Ч., а также в том, что предъявитель Ч. является уполномоченным по нему лицом. При оплате индоссированного Ч. плательщик обязан проверить правильность индоссаментов, но не подписи индоссантов. Убытки, возникшие вследствие оплаты плательщиком подложного, похищенного или утраченного Ч., возлагаются на плательщика или чекодателя в зависимости от того, по чьей вине они были причинены.

Лицо, оплатившее Ч., вправе потребовать передачи ему Ч. с распиской в получении платежа.

Ч. может быть выдан либо на предъявителя (без указания первого приобретателя), либо с указанием первого приобретателя или его приказа (ордерный или переводный Ч.), либо на имя определенного лица (именной Ч.). В отличие от традиционных именных ценных бумаг он не подлежит передаче, т. е. является не именной ценной бумагой, а ректа-бумагой. Ч. на предъявителя передается путем его простого вручения, а ордерный (переводный) Ч. – по индоссаменту. В переводном Ч. индоссамент на плательщика имеет силу расписки за получение платежа. Индоссамент, совершенный плательщиком, является недействительным. Лицо, владеющее переводным Ч., полученным по индоссаменту, считается его законным владельцем, если оно основывает свое право на непрерывном ряде индоссаментов.

Платеж по Ч. может быть гарантирован полностью или частично посредством авалья. Гарантия платежа по Ч. (аваль) может даваться любым лицом, за исключением плательщика. Аваль проставляется на лицевой стороне Ч. или на дополнительном листе путем надписи "считать за аваль" и указания, кем и за кого он дан. Если не указано, за кого он дан, то считается, что аваль дан за чекодателя. Аваль подписывается авалистом с указанием места его жительства (места нахождения) и даты совершения надписи. Авалист, оплативший Ч., приобретает права, вытекающие из Ч., против того, за кого он дал гарантию, и против тех, кто обязан перед последним.

Представление Ч. в банк, обслуживающий чекодержателя, на инкассо для получения платежа считается предъявлением Ч. к платежу. Оплата такого Ч. производится в общем порядке. Зачисление средств по инкассированному Ч. на счет чекодержателя производится после получения платежа, если иное не предусмотрено договором между чекодержателем и банком.

Отказ от оплаты Ч. должен быть удостоверен одним из следующих способов:

– совершением нотариусом протеста (составлением равнозначного акта) в порядке, установленном законом;

– отметкой плательщика на Ч. об отказе в его оплате с указанием даты представления Ч. к оплате;

– отметкой инкассирующего банка с указанием даты о том, что Ч. своевременно выставлен и не оплачен.

Протест должен быть совершен до истечения срока для предъявления Ч. Если предъявление Ч. имело место в последний день срока, протест может быть совершен в следующий рабочий день.

Чекодержатель обязан известить своего индоссанта и чекодателя о неплатеже в течение 2 рабочих дней, следующих за днем совершения протеста или равнозначного акта. Каждый индоссант должен в течение 2 рабочих дней, следующих за днем получения им извещения, довести до сведения своего индоссанта полученное им извещение. В тот же срок направляется извещение тому, кто дал аваль за это лицо. Не посланный извещение в

указанный срок не теряет своих прав. Он возмещает убытки, которые могут произойти вследствие неизвещения о неоплате Ч. Размер возмещаемых убытков не может превышать сумму Ч.

В случае отказа плательщика от оплаты Ч. чекодержатель вправе по своему выбору предъявить иск к одному, нескольким или ко всем обязанным по Ч. лицам (чекодателю, авалистам, индоссантам), которые несут перед ним солидарную ответственность. К числу обязанных по Ч. лиц должен быть отнесен и плательщик.

Чекодержатель вправе потребовать от указанных выше лиц оплаты суммы Ч., своих издержек на получение оплаты, а также процентов в соответствии с п. 1 ст. 395 ГК РФ. Такое же право принадлежит обязанному по Ч. лицу после того, как оно оплатило Ч.

Иск чекодержателя может быть предъявлен в течение 6 месяцев со дня окончания срока предъявления Ч. к платежу. Регрессные требования по искам обязанных лиц друг к другу погашаются с истечением 6 месяцев со дня, когда соответствующее обязанное лицо удовлетворило требование добровольно, или со дня предъявления ему иска.

ГК РФ не содержит правил о некоторых (в практике – существенно распространенных) Ч. Чекодатель или чекодержатель могут кроссировать Ч. Кроссирование производится нанесением двух параллельных линий на лицевую сторону Ч. Кроссирование может быть общим, если между линиями нет никакого дополнительного обозначения, или специальным, если между линиями вписано наименование кредитной организации. Ч., содержащий общее кроссирование, может быть оплачен банку или любому иному кредитному учреждению, но никому более. Ч., содержащий специальное кроссирование, может быть оплачен только поименованному им кредитному учреждению и никому другому.

Общее кроссирование может быть превращено в специальное путем вписывания между линиями наименования кредитного учреждения. Специальное кроссирование не может быть превращено в общее (иное специальное) кроссирование. На Ч. может быть только одно кроссирование.

Чекодатель или чекодержатель могут запретить оплату Ч. наличными деньгами, сделав на его лицевой стороне надпись «расчетный» или «зачетный». В этом случае оплата Ч. производится перечислением денежных знаков в безналичной форме (безналичным расчетом). Зачеркивание надписи «расчетный» или «зачетный» (как и кроссирования) считается недействительным.

Чековая книжка может быть обеспечена всей суммой счета (нелимитированная книжка) или суммой, депонированной на счете, предназначенной исключительно для выплаты по выставленным Ч. (лимитированная книжка). Ч. из лимитированных книжек должны иметь корешки, остающиеся в книжке, с заполненными данными о сумме лимита, номере Ч., его сумме, предыдущем остатке и текущем остатке лимита, заверенные подписью лица, получившего Ч.

**Лит.:**

*Базарова Т.П.* Чек. М., 1993;

*Ефимова Л.Г., Новоселова Л.А.* Гражданско-правовая ответственность банков и чекодателя при расчетах чеками//Законодательство и экономика, 1994. № 5–6;

Казиков а Н.А. Чек в расчетах по внешней торговле. Валютные отношения во внешней торговле СССР/Под ред. *А.Б. Альтиулера*. М., 1968. С. 249–293;

*Ландкоф С.Н.* Чек и жироприказ. Харьков-Киев, 1931;

*Эльяссон Л.С.* Чековое право. М., 1927;

*Юцис Г.* Чек: Исторический обзор. Современный чек. Юридический анализ. Одесса, 1914.

*Белов В.А.*

## **Чек товарный**

**ЧЕК ТОВАРНЫЙ** – документ, выдаваемый организацией розничной торговли покупателю по требованию последнего и удостоверяющий факт приобретения



определенного товара по определенной цене. Ч.т. требуется для товаров с гарантийным сроком, сроком службы (эксплуатации) или годности, чтобы в случае необходимости обменять товар из-за недоброкачества представить доказательства его приобретения именно в данной организации. Кроме того, Ч.т. принимаются организациями-работодателями в оправдание расходов, понесенных работниками из собственных средств, но в интересах работодателя.

## **Чеки с грифом "Россия"**

ЧЕКИ С ГРИФОМ «РОССИЯ» – расчетные документы, составленные на бланках единого образца, имеющих общее кроссирование и маркировку на лицевой стороне «Россия». Основание для введения – постановление Президиума Верховного Совета РФ от 13 января 1992 г. № 2174-1 "О введении в хозяйственный оборот чеков нового образца". В последующем нормы о таких расчетах были развиты в разделе 4 Положения о безналичных расчетах в РФ, утвержденного письмом ЦБ от 9 июля 1992 г. № 14.

При расчетах Ч. с г."Р." владелец счета (чекодатель) дает письменное распоряжение плательщику (банку) уплатить определенную сумму денег, указанную в чеке, получателю средств (чекодержателю). Используются как физическими, так и юридическими лицами, являются платежным средством и могут применяться при расчетах во всех случаях, предусмотренных законами РФ. Не допускаются расчеты Ч. с г."Р." между физическими лицами. Допускается прием таких чеков во вклады граждан на их лицевые счета в банках на условиях, определенных банком-эмитентом или банком-корреспондентом.

Бланки таких чеков изготавливаются по единому образцу и являются бланками строгой отчетности.

Ч. с г."Р." были провозглашены ценными бумагами, однако такое «провозглашение» на фоне запрета их передачи не имело никакого значения: в действительности они являются ректа-бумагами.

Для расчетов через учреждения ЦБ применяются только Ч. с г."Р.", имеющие на лицевой стороне обозначение «Россия» и общую кроссировку (две параллельные линии).

*Белов В.А.*

## **Чрезвычайное положение**

ЧРЕЗВЫЧАЙНОЕ ПОЛОЖЕНИЕ – один из институтов конституционного права, особый режим деятельности органов государственной власти и управления, предприятий, учреждений и организаций, допускающий установленные специальным законом ограничения прав и свобод граждан и прав юридических лиц, а также возложение на них дополнительных обязанностей. Ч.п. вводится обычно в случае крупных общественных беспорядков, внутренних вооруженных конфликтов, а также стихийных бедствий и технологических катастроф. Согласно Конституции РФ различаются собственно чрезвычайное и военное положение, режим которых устанавливается ФКЗ. До их принятия, в части не противоречащей Конституции РФ, продолжает действовать Закон РСФСР от 17 мая 1991 г. "О чрезвычайном положении". Правом введения Ч.п. наделен Президент РФ. Указ Президента РФ о введении Ч.п. подлежит утверждению СФ.

В соответствии с Законом режим Ч.п. вводится для обеспечения нормализации обстановки, восстановления законности и правопорядка, устранения угрозы безопасности граждан и оказания им необходимой помощи. В этих условиях ограничиваются некоторые права граждан.

Основания введения режима Ч.п.:

а) попытки насильственного изменения конституционного строя, массовые беспорядки, сопровождаемые убийствами, насилием, погромами;

– межнациональные конфликты;

– блокада отдельных территорий, местностей, населенных пунктов, угрожающие жизни и безопасности граждан или нормальной деятельности государственных институтов;

б) стихийные бедствия, эпидемии, эпизоотии, крупные аварии, ставящие под угрозу жизнь и здоровье населения и требующие проведения аварийно-спасательных и восстановительных работ.

Режим Ч.п. может вводиться на всей территории РФ или в отдельных местностях. Срок действия режима Ч.п., вводимого на всей территории РФ, не может превышать 30 суток, а в отдельном регионе (местности, городе) – 60 суток. В Указе Президента РФ о введении Ч.п. указываются основания его установления, границы территории, на которой вводится Ч.п., описание чрезвычайных мер и указание исчерпывающего перечня временных ограничений прав и свобод граждан.

Законом предусматриваются два вида мер, устанавливаемых при введении Ч.п. Первый устанавливается при введении режима Ч.п. в связи со стихийным бедствием, эпидемией, эпизоотией, крупной аварией или катастрофой и включает следующие меры:

– ограничение свободы передвижения граждан по территории, где введено Ч.п., установление особого режима въезда и выезда;

– усиление охраны объектов обеспечения жизнедеятельности населения, общественного порядка и общественной безопасности;

– запрещение забастовок;

– запрет проведения собраний, митингов, уличных шествий, демонстраций, пикетирования и других массовых мероприятий.

При введении режима Ч.п. по социальным основаниям (попытки насильственного изменения конституционного строя, массовые беспорядки, межнациональные конфликты и т. п.) наряду с мерами первой группы могут применяться:

а) комендантский час, т. е. запрет находиться на улицах и в других общественных местах в определенное время суток без специально выданных пропусков и документов, удостоверяющих личность гражданина;

б) временное ограничение свободы печати и других СМИ путем введения предварительной цензуры предлагаемых к публикации, вещанию материалов, временного (до отмены Ч.п.) ареста тиражей печатной продукции или изъятия (опечатывания) звукоусиливающих технических средств и множительной аппаратуры;

в) приостановление (после предупреждения) деятельности политических партий, общественных организаций и массовых движений, препятствующих нормализации обстановки;

г) выдворение нарушителей общественного порядка, не являющихся жителями данной местности, за пределы территории, на которой введено Ч.п.;

д) проверка документов, а при наличии оснований предполагать наличие у граждан оружия, взрывчатых веществ – личный обыск, досмотр вещей, жилища и транспортных средств;

е) ограничение или полное запрещение продажи оружия, токсичных (ядовитых) веществ, спиртных напитков, а в исключительных случаях – временное изъятие у граждан законно хранимого огнестрельного и холодного оружия, боеприпасов, ядовитых и взрывчатых веществ, а у организаций, предприятий и учреждений – учебного оружия, боевой техники, радиоактивных веществ.

В соответствии со ст. 24 Закона в режим Ч.п. могут быть включены на время его действия меры по обеспечению жизнедеятельности населения:

– особый порядок доставки и распределения питьевой воды, продуктов питания, медикаментов, топлива, предметов первой необходимости;

– противоэпидемические меры;

– установление карантина, принудительная госпитализация опасных для окружающих больных, дезинфекция помещений и т. п.

Нарушение гражданами и должностными лицами режима Ч.п. влечет применение мер административного пресечения и ответственности административной по ст.158, 165, 166, 172, 1661, 1711 КоАП.

*Колодкин Л.М.*

## **Чрезвычайные (специальные законы)**

ЧРЕЗВЫЧАЙНЫЕ (специальные) ЗАКОНЫ – законы, принимаемые парламентом, как правило, в порядке той же процедуры, что и обычные законы (иногда для их принятия требуется квалифицированное большинство голосов), но обладающие большей юридической силой, чем иные законы, включая и саму конституцию. Ч.з. содержат положения, которые могут противоречить любым законодательным нормам, в том числе конституционным, изменять или приостанавливать их действие.

Этот вид законов распространен главным образом в ряде развивающихся стран (например, Папуа-Новая Гвинея, Малайзия, Шри-Ланка, Фиджи, Ямайка). Как правило, речь идет о законах, нарушающих конституционные положения об основных правах и свободах граждан, но, например, конституция Шри-Ланки 1978 г. предусматривает право парламента квалифицированным большинством принять законы, "несовместимые с любым ее положением". Хотя специальные законы, как сказано в Конституции Ямайки 1962 г., и «превалируют» над конституционными положениями, однако они не рассматриваются в качестве поправок к ней. Примерами могут служить малайзийский закон против подрывных действий 1963 г., закон Шри-Ланки 1979 г. о предотвращении терроризма. В некоторых развитых странах конституции также предусматривают возможность принятия парламентом специальных законов в период чрезвычайного положения (ст. 115 Основного закона ФРГ). Конституционной практике РФ Ч.з. не известны.

## **Чрезвычайные суды**

ЧРЕЗВЫЧАЙНЫЕ СУДЫ – особые судебные органы, создаваемые в исключительных случаях (война, действие чрезвычайного положения, революция, государственный переворот). Иногда Ч.с. создаются и в обычных условиях (например, «тройки» НКВД в СССР в 30-х гг.). Ч.с. всегда имеют характер террора, преследуют карательные цели. Ч.с. никогда не связаны обычной, установленной законом судебной процедурой, а часто даже самыми элементарными принципами правосудия (презумпция невиновности, право обвиняемого на защиту). Обычно рассмотрение дел в Ч.с. носит закрытый характер, а их решения не подлежат обжалованию. Конституция РФ и большинство новейших конституций прямо запрещают создание Ч.с. и иных судебных органов, наделенных специальными полномочиями.

## **Чтения парламентские**

ЧТЕНИЯ ПАРЛАМЕНТСКИЕ – рассмотрение, завершающееся принятием или отклонением законопроектов на пленарных заседаниях (палаты) парламента. Термин «чтение» появился в парламентской практике вместе с возникновением законодательной процедуры в связи с тем, что текст проекта акта зачитывался парламентариям. Например, до сих пор в Великобритании парламентарии не могут познакомиться с текстом вносимого на рассмотрение парламента законопроекта до первого чтения. Иногда вместо "Ч.п." употребляются иные термины, например «обсуждение» – в Колумбии, «голосование» – в Болгарии.

В разных странах Ч.п. имеют свою специфику и их число может быть различным, однако чаще всего проводится три чтения законопроекта, прежде чем он станет законом. Как правило, процедурой предусматривается возможность отклонения законопроекта в

результате любого чтения, а также возможность его возвращения на этап предыдущего Ч.п. Поэтапное рассмотрение законопроектов призвано обеспечить высокое качество принимаемых законов.

Основная задача первого чтения состоит в определении принципиальной необходимости принятия закона. При этом выясняется реальная потребность в урегулировании проблемной ситуации и соответствие проблемы уровню закона. В ряде парламентов в ходе первого чтения обсуждаются также основные концептуальные положения законопроекта либо концепция законодательного решения в целом. Обычно на первое Ч.п. законопроект выносится в редакции субъекта законодательной инициативы. Во время второго Ч.п. рассматриваются поправки к законопроекту и его новая редакция с учетом предлагаемых изменений. Обсуждение поправок завершается голосованием – как по отдельным поправкам, так и по блокам поправок в соответствии с рекомендациями ответственного комитета об их принятии или отклонении. Третье Ч.п. посвящено рассмотрению законопроекта в окончательной редакции. Как правило, на этом этапе внесение поправок не допускается. В случае положительного решения закон принимается в целом.

Законодательная процедура может устанавливать определенный временной интервал между Ч.п. для качественной подготовки законопроекта и материалов к нему к следующему Ч.п. В некоторых парламентах сроки подготовки определяются для каждого законопроекта отдельно и устанавливаются решением (палаты) парламента или ответственным комитетом. На случаи необходимости экстренного рассмотрения законопроектов во многих странах предусматриваются срочные процедуры с сокращением числа Ч.п. и интервалов между ними, упрощением процедуры и т. п. В исключительных случаях допускается рассмотрение законопроекта и принятие закона в одном Ч.п. Как правило, это происходит, когда либо сам акт предполагает рассмотрение в одном Ч.п., либо он находится в высочайшей степени готовности и соответствует всем требованиям к качеству закона.

В РФ термин "Ч.п." используется в практике работы ГД, которая в соответствии с Конституцией РФ (ч. 1 ст. 105) принимает ФЗ. В СФ, который только одобряет (или отклоняет) законы, принятые ГД, применяется термин "рассмотрение ФЗ, принятого ГД". Рассмотрение законопроектов в палате осуществляется в трех чтениях, если ГД применительно к конкретному законопроекту не будет принято другое решение (см. *Законодательный процесс*). Возможность сокращения количества чтений на практике определяется степенью готовности законопроекта, а также необходимостью срочного принятия закона чрезвычайной ситуации, требующей незамедлительного законодательного регулирования, окончания работы сессии или созыва ГД и т. п. В отдельных случаях количество чтений законопроекта определяется не Регламентом ГД, а специальными ФЗ. Так, проект федерального бюджета, как правило, рассматривается в четырех чтениях, а проекты законов о ратификации международных договоров РФ рассматриваются в одном Ч.п. Интервал между чтениями устанавливается решением ГД и определяется объемом выполняемых ответственным комитетом работ по подготовке законопроекта к очередному рассмотрению. Для первого и второго Ч.п. он больше, для третьего – меньше.

При рассмотрении ФЗ на пленарных заседаниях СФ изменения в текст законодательного акта не вносятся, так как в этой палате рассматривается не проект, а закон; кроме того, обязательному рассмотрению СФ подлежат только законы, указанные в ст. 106 Конституции РФ; остальные законы СФ рассматривает, если сочтет необходимым.

Решения ФС по результатам рассмотрения законопроектов и законов оформляются соответствующими постановлениями (см. *Постановления палат Федерального Собрания РФ*).

**Лит.:**

Парламенты мира: Сб. М., 1991;

Маклаков В.В. Конституции зарубежных государств. М., 1996;

Комментарий к Конституции РФ/Под ред. Ю.В. Кудрявцева. М., 1996;

## "Ш"

### Шариат

ШАРИАТ (от араб. «*шариа*» – прямой, правильный путь; обязательные предписания; право; закон) – комплекс закрепленных в Коране и сунне предписаний, которые определяют убеждения, формируют религиозную совесть и нравственные ценности мусульман, а также выступают источниками норм, регулирующих их поведение. В мусульманском праве – совокупность обязательных к соблюдению норм и предписаний, установленных Аллахом и переданных им людям через пророка Мухаммеда.

Ш. включает три части – религиозную догматику, исламскую этику и так называемые практические нормы. Последние, в свою очередь, делятся на культовые, обрядовые предписания, устанавливающие порядок исполнения религиозных обязанностей, и нормы, регулирующие все иные стороны поведения мусульман, их светские взаимоотношения. Есть и другое, узкое, толкование содержания Ш., которое относит к нему лишь предписания, регулирующие внешнее поведение человека (практические нормы).

По вопросу о характере нормативной части Ш. (Ш. в узком смысле) позиции мусульманских правоведов также не совпадают. Одни ограничивают Ш. только положениями Корана и сунны в их буквальной форме, а другие включают в него также все правила поведения, разработанные фикхом. При последнем подходе Ш. предстает в виде детализированной системы предписаний, регулирующих все стороны культового и светского поведения мусульман, и выступает синонимом фикха. Этот же смысл вкладывается в выражение "законы Ш.", а также в определение «шариатский» (например, шариатский суд), подчеркивающее связь не только с Кораном и сунной, но и выводами фикха.

Ш., понимаемый как универсальная нормативная система, часто называют мусульманским религиозным законом и мусульманским правом, когда термин «право» употребляется не в строго юридическом, а в общесоциальном значении. Вместе с тем в Ш. можно выделить собственно правовое содержание, которое прежде всего воплощено в общих принципах фикха, сформулированных мусульманскими правоведомы и отвечающих критериям права, которые современная мусульманская концепция права склонна относить к Ш.

Конституции ряда современных исламских стран провозглашают Ш. основным источником законодательства, а реализация данных конституционных положений рассматривается как "претворение Ш.". Официальное толкование, даваемое органами конституционного контроля статьям конституций о статусе Ш. как источника законодательства, как правило, исходит из того, что к Ш. относятся положения Корана и сунны, устанавливающие точные и однозначные нормы, а также общие принципы фикха и разработанные мусульманской концепцией права методы формулирования новых правил поведения по вопросам, не урегулированным Кораном и сунной.

#### Лит.:

*Сюкияйнен Л.Р.* Шариат и мусульманско-правовая культура. М., 1997;

Ислам. Энциклопедический словарь. М., 1991. С. 292–294.

*Сюкияйнен Л.Р.*

### Шариатский суд

ШАРИАТСКИЙ СУД – орган правосудия в мусульманском государстве,

возглавляемый кади. Его организация и юрисдикция, а также применяемые им процессуальные правила рассмотрения дел регулируются фикхом, прежде всего теми его институтами, которые касаются статуса кади, доказательств, свидетельских показаний и записи судебных дел. С момента становления мусульманского государства Ш.с. были основным институтом, применявшим мусульманское право. До XIX в. они занимали центральное место в судебных системах исламских стран. С середины XIX в. в результате образования в большинстве из них светских судов, которые начали применять законодательство европейского образца, роль Ш.с. стала падать и постепенно свелась к рассмотрению вопросов, касавшихся личного статуса мусульман – брака, семьи, наследования, опеки, попечительства и т. п.

В настоящее время в ряде стран (например, в Египте, Тунисе, Ливии) Ш.с. ликвидированы и их функции перешли к общегражданским судам. Однако во многих странах сохраняются или вновь создаются самостоятельные Ш.с. В Саудовской Аравии, Йемене, Иране, Пакистане, некоторых странах Персидского залива Ш.с. остаются центральным звеном судебной системы, решая широкий круг дел, в том числе и уголовных.

В царской России в районах традиционного распространения ислама действовали Ш.с. (суды кади), применявшие нормы шариата и адата, не противоречившие законодательству. После 1917 г. они были ликвидированы, но затем в ряде районов Северного Кавказа восстановлены. Они действовали параллельно с общегражданскими судами и рассматривали брачно-семейные, наследственные, а также незначительные гражданские и уголовные дела. К концу 20-х гг. эти суды были ликвидированы. В настоящее время в Чечне создается система Ш.с.

**Лит.:**

*Мец А.* Мусульманский ренессанс. М., 1966;

*Сюкияйнен Л.Р.* Мусульманские суды в странах Арабского Востока. М., 1984.

*Сюкияйнен Л.Р.*

## **Швейцария (Швейцарская Конфедерация)**

ШВЕЙЦАРИЯ (Швейцарская Конфедерация) – государство, расположенное в Центральной Европе. Несмотря на то что официальное название страны – Швейцарская Конфедерация, это федеративное государство. Оно состоит из 23 кантонов, три из которых делятся на полукантоны. В Ш. имеется многообразная система различных форм местного управления и самоуправления; каждый кантон самостоятельно определяет вопросы их организации. Большинство кантонов делятся на округа и общины (мелкие – только на общины). В каждом кантоне действует своя конституция, работают парламент и правительство. Границы суверенитета кантонов определены в федеральной Конституции: "Кантоны суверенны в той мере, в какой их суверенитет не ограничивается федеральной конституцией. Они осуществляют все права, которые не переданы федеральной власти". Ш. - парламентская республика.

Ныне действующая Конституция принята в 1874 г. В последующем в нее вносились некоторые изменения, однако существа государственного строя они серьезно не затронули. Законодательную власть осуществляет парламент – Федеральное собрание, которое состоит из двух палат – Национального совета и Совета кантонов. В Национальный совет входят 200 депутатов, избираемых на 4 года всеобщим голосованием на основе пропорционального представительства. В Совете кантонов заседают 46 депутатов (по 2 от кантонов и по 1 от полукантонов), часть их избирается местными парламентами, часть назначается правительствами кантонов. Срок полномочий членов Совета кантонов – от 3 до 4 лет. Очередные сессии парламента проводятся один раз в год. По требованию правительства депутатов парламента или нескольких кантонов могут быть созваны чрезвычайные сессии.

В качестве рабочих органов в обеих палатах образуются постоянные и временные комиссии. Так, в комиссиях происходит первоначальное рассмотрение законопроектов,

поступающих затем на пленарные заседания палат. Если за него проголосовало большинство в обеих палатах, законопроект считается принятым. Когда мнения палат расходятся, из их представителей на паритетных началах образуется согласительная комиссия. Если и она не приходит к положительному решению, законопроект больше не рассматривается.

Помимо законодательной деятельности Федеральное собрание наделено рядом других функций, определенных Конституцией. Оно избирает правительство, Федеральный суд, канцлера и главнокомандующего армией. Федеральное собрание определяет бюджет, ратифицирует договоры с иностранными государствами, имеет право объявлять войну и заключать мир. Оно одобряет конституции кантонов и обеспечивает выполнение ими своих федеральных обязанностей. Федеральное собрание правомочно решать вопросы о мерах по охране "внутреннего порядка", по предотвращению "угрозы Федерации": оно контролирует федеральную администрацию, вооруженные силы, обладает правом помилования. Контроль за деятельностью правительства выражается в форме интерпелляций и рассмотрения ежегодных отчетов правительства о своей деятельности. Однако парламент не вправе потребовать отставки правительства или отдельных его членов. Правительство Ш. – Федеральный совет – осуществляет высшую исполнительную власть. В его состав входят 7 человек, избираемых Федеральным собранием из представителей коалиционных партий, обладающих большинством в парламенте.

Во главе Федерального совета стоит президент, ему помогает вице-президент. И тот и другой ежегодно избираются Федеральным собранием из числа членов правительства. Один и тот же человек не может быть избран президентом или вице-президентом два раза подряд. Президент председательствует в Федеральном совете и выступает от имени федерации в отношениях с другими государствами. Иных прерогатив по сравнению с остальными членами правительства он не имеет.

Выборы членов Федерального совета происходят каждые 4 года после избрания Национального совета. Члены парламента, избранные в Федеральный совет, уже не могут быть депутатами. Полномочия Федерального совета достаточно обширны: в его ведении находятся экономические, финансовые и социальные вопросы федерального уровня, оборона страны, разведка. Правительство руководит внешней политикой, решает споры между кантонами по поводу применения федерального законодательства. За ним закреплено право принятия чрезвычайных мер.

Определенные полномочия возложены на Федеральный совет в сфере законодательства. Он обладает правом законодательной инициативы, рассматривает законопроекты, внесенные палатами Федерального собрания или кантонами, и дает по ним заключения. Правительство может самостоятельно издавать различные нормативные акты, а в случае осуществления им чрезвычайных полномочий принимать общеобязательные постановления. Заседания правительства проводятся каждую неделю, решения принимаются единогласно.

## **ПРАВОВАЯ СИСТЕМА**

**Общая характеристика.** Первые в истории положения собственно швейцарского права были сформулированы в договоре об образовании Швейцарского Союза, заключенном свободными крестьянами 3 кантонов (Швиц, Ури и Унтервальден) в 1291 г. Этот договор, заложивший фундамент швейцарской государственности, одновременно закрепил принцип самостоятельности правовых систем и судебных органов каждого из кантонов. Исключение составляли лишь вопросы совместной вооруженной борьбы против Габсбургов, а также единообразного уголовного преследования наиболее опасных преступлений – убийства, поджога, разбоя. На протяжении последующих столетий существования Швейцарского Союза, к которому присоединялись все новые кантоны, в отдельных его частях действовали собственные собрания правовых обычаев городских и сельских районов (городское и земское право). Неписаное обычное право, основные нормы которого оглашались городскими и сельскими старейшинами накануне судебных заседаний, со временем стало записываться и даже приобретать кодифицированный характер. Например, в кантоне Гларус

в 1387 г. были записаны конституция и правила судебной процедуры, а в 1448 г. издан земский кодекс.

Важным источником права со временем стали совместные акты, принятые всеми или большинством кантонов. Например, так называемая Поповская хартия 1370 г. провела четкие разграничения между светской и церковной юрисдикцией, а также запретила всем проживавшим на территории Швейцарского Союза обращаться к иностранным судам с исковыми заявлениями, за исключением некоторых категорий брачных и церковных дел, подсудных епископскому суду в Констанце.

Существенным дополнением к местным источникам права нередко служили отдельные принципы и нормы римского права, а также «Каролина» – уголовно-судебное уложение, изданное в 1532 г. императором Карлом V. В отношении швейцарских наемников, состоявших на иностранной военной службе, «Каролина» была официально признана действующим швейцарским уголовным правом, а в 3 кантонах она подлежала применению ко всем гражданам.

В период Гельветической республики (1798–1803), провозглашенной на территории Ш. после вступления туда французских войск, был издан ряд законодательных актов, преследовавших цель создания и укрепления "единого и неделимого" государства. Среди них – Уголовный кодекс (УК) Гельветической республики 1799 г., составленный по образцу французского УК 1791 г. Он отменил пытки, калечащие и другие телесные наказания, а вместо квалифицированных видов смертной казни (сожжение, четвертование и т. п.) ввел гильотину. Однако упразднение Гельветической республики, превращение Ш. вновь в конфедерацию, а затем (по Конституции 1848 г.) в федерацию кантонов привело к созданию такой правовой системы, в которой союзное (общегосударственное) законодательство находится в достаточно определенных взаимоотношениях с законодательством отдельных кантонов.

С начала XIX в. в Ш. наблюдался процесс постепенного вытеснения устаревших норм средневекового обычного права, в том числе и кодифицированного, законодательными актами, более соответствующими складывавшимся в стране капиталистическим отношениям. При этом на протяжении многих десятилетий решающая роль в развитии законодательства принадлежала отдельным кантонам, а не федеральным органам власти.

Поскольку до 1814 г. Ш. находилась в зависимости от наполеоновской Франции, ее законодательство испытало сильное влияние французских законов, прежде всего Кодекса Наполеона – УК 1804 г. (это влияние сказывалось и спустя много десятилетий после обретения Ш. полной государственной независимости). По его образцу были составлены УК в кантонах с франкоязычным населением. Кантоны с преобладанием немецкоязычных граждан ориентировались при подготовке проектов своих гражданских кодексов на австрийский Гражданский кодекс (ГК) 1811 г. Так были составлены, например, достаточно оригинальные гражданские кодексы кантонов Берн (1824) и Цюрих (1853), в свою очередь послужившие образцом для кодексов ряда других кантонов. Но вместе с тем в нескольких кантонах на протяжении почти всего XIX в. нормы обычного права оставались основным источником права, в том числе в сфере гражданских и торговых отношений.

Процесс унификации законодательства начался в Ш. по существу лишь с принятием в 1874 г. Конституции, и в особенности с внесением в нее в 1898 г. поправок, предусматривающих расширение полномочий федерации и передачу в ее ведение основных вопросов гражданского и практически всех вопросов уголовного права. В том же 1874 г. был издан Закон о гражданском состоянии и браке, а в 1881 г. – федеральный Обязательственный кодекс, которым регулировался широкий круг правовых вопросов, прежде всего относящихся к торговле. Обязательственный кодекс, составленный с участием видного швейцарского юриста И. Блюнчли, преследовал цель облегчить гражданский оборот между разноязычными кантонами, ориентирующимися либо на французское, либо на германское, либо на австрийское право. Тенденции к унификации законодательства в масштабе всей страны выявились и в проекте общешвейцарского ГК, принятого в 1907 г. Он был подготовлен известным швейцарским цивилистом Е. Губером на базе тщательного изучения



системы и истории гражданского права кантонов с учетом опыта законодательства в области гражданского права других европейских государств.

Швейцарский ГК стал заметной вехой в истории буржуазного гражданского права. В некоторых странах, например в Турции, он служил образцом при подготовке реформы национального законодательства. Этому в немалой степени способствовали простота и четкость формулировок кодекса, поскольку он был составлен в расчете на понимание не только юристами, но и обычными гражданами (а также непрофессиональными судьями). К тому же кодекс подлежал переводу и изданию на всех трех «официальных» языках – немецком, французском и итальянском.

ГК вступил в силу лишь с 1912 г., поскольку с его принятием потребовалось внести немало изменений в законодательство как федерации, так и кантонов, в каждом из которых были изданы довольно пространственные законы о введении кодекса в действие. В результате в компетенции кантонов остались лишь отдельные, не столь существенные вопросы (например, регулирование имущественных отношений между соседями, между братьями и сестрами и др.).

К настоящему времени принято несколько десятков поправок к Конституции 1874 г., с помощью которых компетенция федерации все более и более расширялась. К полномочиям органов федерации отнесено решение важнейших вопросов государственной жизни, законодательство по вопросам финансов, промышленности, транспорта, связи, труда, социального страхования, гражданского и уголовного права. Компетенция кантонов, хотя и имеющих свои конституции, ограничивается по некоторым из названных вопросов лишь возможностями издавать нормативные акты, детализирующие либо дополняющие федеральное законодательство. Наиболее важный предмет, сохраняющийся в ведении кантонов, – регулирование вопросов судоустройства, судебной процедуры по гражданским и уголовным делам и деятельности полиции.

Среди источников швейцарского права основная роль принадлежит законодательству, и в первую очередь – Конституции. Предложения об изменении конституции, так же как об издании иных союзных законов общегосударственного значения, должны ставиться на всенародное голосование, если этого потребуют путем сбора подписей 30 тыс. граждан либо власти 8 кантонов и полукантонов (факультативный референдум). Однако правительство может объявить внесенный им законопроект «срочным» и тем самым избежать референдума. В последние десятилетия все больше распространяется издание подзаконных актов (ордонансов) правительством либо, по его поручению, департаментами федерации.

После второй мировой войны была проведена большая работа по кодификации действующего федерального законодательства, закончившаяся изданием тщательно подготовленного Систематического собрания законов федерации, принятых за период с 1848 по 1947 г. Те законодательные акты, которые не вошли в 14 томов Систематического собрания, с 1 января 1953 г. (дата вступления Собрания в силу) считались утратившими силу. Законодательные акты, принятые после 1947 г., публикуются в хронологических собраниях и в дополнениях к томам Систематического собрания. С 1986 г. федеральное законодательство публикуется не только на французском, немецком и итальянском языках, как это было установлено ранее, но и на ретороманском языке. Свои собрания законов имеют и кантоны: во многих из них существует весьма давняя традиция издания хорошо подготовленных сборников такого рода. Публикуются они, как правило, на языке большинства населения соответствующего кантона.

Наряду с законодательством источником права в Ш. могут служить местные и торговые обычаи, когда это непосредственно предписывается ГК либо если обнаруживаются пробелы в законе. При определенных условиях в качестве источника права могут выступать и судебные решения, прежде всего вынесенные Федеральным судом. ГК допускает, что при наличии пробелов в законе судьи вправе «замещать» законодателя.

**Гражданское право и смежные с ним отрасли права.** В регулировании отношений в сфере гражданского и торгового права решающая роль и в настоящее время принадлежит ГК

1907 г. с дополняющими его законами и подзаконными актами. Он состоит из небольшой вводной главы (10 статей) и 4 частей, в которых регулируются следующие вопросы: физические и юридические лица (часть I), семейное право (часть II), наследственное право (часть III), вещное право, включая вопросы собственности, ограничения имущественных прав и владения (часть IV). В качестве раздела (или части V) в ГК нередко включается самостоятельный Обязательственный кодекс 1881 г., подвергшийся существенной переработке в 1911 и 1936 гг. Он в свою очередь состоит из разделов, содержащих общие положения, нормы, регулирующие отдельные виды договоров, обязательства из правонарушений, право торговых обществ, в том числе ТОО, правовой режим ценных бумаг и др.

Для швейцарского ГК характерно предоставление участникам правоотношений, и прежде всего частным собственникам и их объединениям, весьма широких возможностей при заключении договоров, создании юридических лиц и т. д. Ограничения диктуются лишь необходимостью соблюдать наиболее важные интересы государства и общества. Кодекс предусматривает достаточно широкие пределы судейского усмотрения. Существенная особенность швейцарского законодательства последних десятилетий – нередко одновременное регулирование материального и процессуального права (например, в 1985 г. вступили в силу такого рода дополнения к ст. 28 ГК относительно защиты личных прав граждан).

В последние годы начался процесс пересмотра норм ГК, регулирующих вопросы семейного права и наследования.

Расширены права замужних женщин, в том числе при наследовании (законы 1984 и 1987 гг.), готовится реформа в области процедуры развода и его правовых последствий. Торговое право и деятельность компаний регулируются нормами ГК и в особенности Обязательственного кодекса, а также рядом иных ФЗ: о банках 1934 г. (содержит нормы об охране "банковской тайны", разглашение которой объявлено преступлением), о картелях 1985 г., о недобросовестной конкуренции 1986 г. (имеет целью создание условий для справедливой конкуренции "в интересах всех участников торгового оборота").

В федеральной компетенции находится регулирование основных вопросов трудового права. С 1911 г. в Обязательственном кодексе содержатся нормы о коллективном трудовом договоре. Эти нормы неоднократно подвергались изменениям (в частности, в результате реформы 1956 г.), и ныне в основном именно коллективным договором определяются заработная плата и условия труда рабочих (некоторые положения об охране труда сформулированы в кантональном законодательстве). Распространена практика, по которой в коллективных договорах предприниматели берут на себя обязательство не прибегать к локаутам, а работники вынуждены в ответ отказываться от своего права на проведение забастовок.

Вопросы социального страхования регулируются большей частью на уровне законодательства федерации, однако относительно некоторых видов страхования кантоны вправе самостоятельно определять, насколько оно обязательно. Системы социального страхования, финансируемые совместно федеральными и кантональными властями, частными учреждениями и общественными организациями, а также самими застрахованными, получили развитие лишь после второй мировой войны. Выплачиваются пенсии и пособия по старости, по случаю потери кормильца, по инвалидности, болезни и др. С 1951 г. введены страхование от несчастных случаев на производстве и выплата пособий по безработице. Вопросы охраны окружающей среды регулируются в III как законодательством федерации, так и нормативными актами кантонов. В 1971 г. создано Федеральное управление охраны окружающей среды, соответствующие органы учреждены и в каждом кантоне. На уровне законодательства федерации наибольшее значение в этой области имеют следующие акты: об охране вод – 1955 и 1972 гг., об охране природы и ландшафта – 1966 г., о национальных парках – 1980 г., об охоте и охране птиц и млекопитающих – 1986 г. и, наконец, принятое в 1988 г. постановление о чрезвычайных мерах по сохранению лесов.

Поскольку Конституция Ш. оставила в ведении кантонов вопросы правосудия, в стране действуют 26 кантональных гражданских процессуальных кодексов и соответствующий федеральный законодательный акт, регулирующий процедуру разбирательства дел в Федеральном суде. Кодексы эти принимались в разное время и отражают местные особенности, но имеют и немало общего: во всех признается возможность свободного формулирования сторонами своих исковых требований и допускается достаточно активная роль судьи, в частности при разбирательстве исков по семейным делам и мелких имущественных споров, если стороны не представлены адвокатами. Процедура арбитража, к которой нередко прибегают участники торговых сделок, ныне регулируется межкантональной арбитражной конвенцией 1969 г. (к ней присоединились почти все кантоны).

Уголовное право. Развитие уголовного права в Ш. после упразднения в 1803 г. Гельветической республики и ее законодательства определялось противоречивыми тенденциями – партикуляризмом (первоначально более сильная) и унификацией законодательства кантонов, которая диктовалась потребностями более эффективной борьбы с преступностью (в конечном счете она и возобладала). Некоторые кантоны после 1803 г. сохранили у себя УК Гельветической республики, другие объявили своим действующим уголовным и процессуальным законом средневековую «Каролину», в ряде кантонов были изданы в 1803–1848 гг. собственные УК, составленные под сильным влиянием законодательства соседних государств, прежде всего французского УК 1810 г., австрийского УК 1803 г., баварского УК 1813 г.

За принятием Конституции 1848 г., передавшей в ведение Союза некоторые вопросы уголовного законодательства, последовало издание в 1853 г. Закона об уголовном праве Швейцарского Союза. Этот закон состоял из Общей и небольшого числа норм Особой части об ответственности за общегосударственные преступления. Его принятие стимулировало обновление УК многих кантонов (некоторые из них следовали образцу германского УК 1871 г.). Однако в двух кантонах даже в XX в. продолжало действовать обычное уголовное право. В конце XIX в. в Ш. начались работы по подготовке проекта общего УК, который должен был полностью заменить собой кантональные УК. Эти работы возглавил бернский профессор Карл Штосе. Его проект в 1896 г. был одобрен экспертной комиссией. В результате после всенародного референдума в Конституцию Ш. в 1898 г. была включена ст. 64-бис, провозгласившая, что "Союз имеет право законодательства по вопросам уголовного права". Однако издание общешвейцарского УК, несмотря на наличие проекта К. Штосса, задержалось на несколько десятилетий, в течение которых был составлен еще не один предварительный проект. После обсуждения, начавшегося в 1928 г. и закончившегося в 1937 г., Федеральное собрание одобрило текст "гражданского уголовного" (как его называют в отличие от военно-уголовного) кодекса. В противоположность ГК 1907 г. его пришлось поставить на всенародный референдум, поскольку этого потребовали около 70 тыс. избирателей. В ходе референдума «за» высказалось 53 % участников голосования. Кодекс вступил в силу с 1 января 1942 г., после того как власти каждого кантона издали законы о введении его в действие и применении в соответствующем кантоне. В ведении кантонов (согласно ст. 335 УК) осталось только установление наказаний за некоторые малозначительные уголовные деяния, не предусмотренные федеральным УК, за нарушение кантональных административных и процессуальных предписаний, а также местного налогового законодательства.

В швейцарском УК нашли отражение противоречивые тенденции в развитии буржуазного уголовного законодательства, связанные прежде всего с идеями социологической школы уголовного права, одним из видных представителей которой был К. Штосе. Кодекс установил широкие пределы судейского усмотрения при выборе наказания или названных мер. Вместе с тем введение его в действие было связано с осуществлением ряда либеральных реформ; отменялась смертная казнь (до этого она сохранялась в некоторых кантонах), расширялось применение условного осуждения и условного

досрочного освобождения и др.

Противоречивость тенденций развития швейцарского уголовного законодательства проявляется и в реформах, которым подвергся кодекс после его вступления в силу. Так, в 1950 г. усилены наказания за преступления "политического характера" и одновременно расширены возможности вынесения условных приговоров. В 1966 г. в текст УК внесены нормы, направленные на усиление воспитательного воздействия лишения свободы, назначаемого несовершеннолетним и молодым людям в возрасте до 25 лет. В 1971 г. проведена большая реформа системы наказаний: по существу, отменены различия в условиях содержания в каторжной тюрьме и при «обычном» тюремном заключении, предусмотрено широкое применение режима «полусвободы» для заключенных, отдельное содержание лиц, впервые приговоренных к лишению свободы, и т. п. Последующие реформы уголовного законодательства касаются главным образом изменений в Особенной части УК (усилены наказания для участников вооруженных ограблений и других насильственных акций).

В кантонах действуют свои законы о судеустройстве и уголовно-процессуальные кодексы, большинство из которых были существенно обновлены после второй мировой войны. В ходе этих реформ расширены некоторые права обвиняемого, но одновременно существенно упрощена процедура разбирательства дел о малозначительных преступлениях, в частности установлена возможность применения штрафных санкций органами полиции без передачи дела в суд. В сфере регулирования кантональных властей находятся также вопросы исполнения наказаний, в том числе связанных с лишением свободы, хотя ряд весьма важных норм в этой области был включен за последние десятилетия в общешвейцарский УК.

Исследования по вопросам права проводятся в основном под эгидой юридических факультетов университетов в Базеле (основан в 1460 г.), Берне, Женеве, Лозанне, Невшателе, Фрибуре и Цюрихе. Преподавание в них ведется на немецком либо французском языке (во Фрибуре – на обоих).

### **СУДЕБНАЯ СИСТЕМА**

Судебная система Ш. включает федеральные суды (только на самом высоком уровне) и суды кантонов, причем те и другие могут применять как общешвейцарское право, так и право отдельных кантонов.

Федеральный суд, по традиции заседающий в Лозанне, состоит из 26–28 судей и 11–13 их заместителей – все они избираются сроком на 6 лет Федеральным собранием (допускается повторное избрание). В составе суда, согласно Конституции, должны быть представлены все 3 официальных языка федерации. Председатель и вице-председатель суда избираются Федеральным собранием каждые 2 года (без права переизбрания) из числа старших по возрасту и стажу судей. В составе Федерального суда, который практически никогда не собирается в полном составе, функционируют постоянные палаты из 5–7 судей. Две из них занимаются вопросами конституционного и административного, две – гражданского права, одна палата разбирает дела о взыскании долгов и одна – о банкротстве, и, наконец, палата, называемая Кассационным судом, занимается вопросами уголовного права. При необходимости создаются другие палаты – на временной основе.

В компетенцию Федерального суда входит рассмотрение в качестве первой и единственной инстанции конституционных споров между властями федерации и кантонов, между кантонами, а также жалоб граждан на нарушения их конституционных прав. Федеральный суд разбирает гражданско-правовые споры федерации и кантонов между собой, с объединениями и гражданами, а также другие гражданские споры, если об этом просят обе тяжущиеся стороны и если сумма иска достигает установленного на данный период размера. Федеральный суд рассматривает (с участием присяжных) уголовные дела о государственной измене, о преступлениях против международного права, о преступлениях и проступках политического характера и о преступлениях должностных лиц федерации. Он является высшей кассационной инстанцией по гражданским, уголовным и административным делам, при рассмотрении жалоб по вопросам права на решения и

приговоры высших судебных инстанций кантонов.

Как относительно самостоятельное подразделение Федерального суда в Люцерне заседает Федеральный суд по социальному страхованию. Он состоит из 7 судей и рассматривает жалобы на решения кантональных судов по вопросам выплаты пенсий и пособий.

Судебные системы отдельных кантонов, закрепленные в их конституциях, отличаются немалым своеобразием, что выражается даже в названиях соответствующих судебных инстанций. Так, высшие суды кантонов могут называться кантональными, высшими, кассационными либо апелляционными. В большинстве кантонов они являются высшей судебной инстанцией, куда могут быть обжалованы решения и приговоры нижестоящих судов, и лишь в немногих кантонах они рассматривают по первой инстанции некоторые категории гражданских и уголовных дел. В качестве низших судов по гражданским делам выступают либо мировые судьи, которые рассматривают мелкие тяжбы, либо окружные суды (иногда именуемые судами первой инстанции), в которых рассматривается основная масса гражданских дел (при относительно небольшой сумме иска дела в них обычно слушает единолично судья, а не коллегия судей). В качестве первой инстанции по уголовным делам выступают либо полицейские суды, в которых мировой судья единолично рассматривает дела о малозначительных уголовных правонарушениях, либо исправительные трибуналы (в составе 3 судей) по делам о преступлениях и проступках средней тяжести, либо суды присяжных – по делам о тяжких преступлениях. Уголовно наказуемые деяния подростков рассматриваются в судах по делам несовершеннолетних.

В некоторых кантонах, как правило более крупных, имеются также иные специализированные суды. В частности, для разбирательства коммерческих споров созданы торговые суды, в составе которых представлены как профессиональные судьи (обычно 2–3), так и представители деловых кругов, избранные кантональными советами. Конфликты в сфере трудовых отношений разбираются в судах по трудовым спорам, в состав которых входят профессиональный судья и представители предпринимателей и наемных работников. В 1–2 кантонах имеются также суды по аренде недвижимости. В ряде кантонов и на федеральном уровне действуют специальные органы (комиссии и т. п.) административной юстиции.

Судьи избираются либо населением, либо кантональными советами на различные сроки (в пределах от 3 до 8 лет), за исключением ряда кантонов, где судей низших судов назначают вышестоящие судебные инстанции. В низовых звеньях судебной системы во многих кантонах должности судей часто занимают лица, не имеющие юридического образования.

Расследование уголовных дел проводится полицией под более или менее строгим контролем прокуратуры. Обвинение в суде обычно поддерживает прокурор кантона (он назначается кантональными властями) либо его представители. В Федеральном суде и по некоторым делам в кантональных судах обвинение поддерживают федеральный прокурор (его назначает швейцарское правительство) либо другие должностные лица федеральной прокуратуры.

Защиту обвиняемых по уголовным делам в большинстве кантонов могут осуществлять лишь профессиональные адвокаты, имеющие университетское юридическое образование и принятые после сдачи соответствующих экзаменов в кантональные ассоциации адвокатов. Интересы сторон по гражданским делам часто также представляют профессиональные адвокаты, однако в некоторых кантонах и при разбирательстве дела в Федеральном суде их участие не считается обязательным.

*Решетников Ф.М.*

## **Швеция (Королевство Швеция)**

ШВЕЦИЯ (Королевство Швеция) – государство, расположенное в Северо-Западной

Европе, в восточной части Скандинавского полуострова. Ш. - унитарное государство, состоящее из 24 округов (ленов). В ленах действуют органы местного самоуправления – ландстинги, избираемые населением на 3 года. Их деятельность контролируется губернаторами, которые представляют в ленах центральную власть. Губернаторы стоят во главе специальных административных бюро.

Государственный строй Ш. определен Конституцией 1974 г. которая состоит из 3 основных законов – Закона о форме правления, Закона о престолонаследии, Закона о свободе печати.

Ш. - конституционная монархия. Глава государства – король, наделенный чисто представительскими функциями и являющийся символом государства и нации. Законодательная власть осуществляется риксдагом (парламентом), основанным в 1435 г. С 1971 г. риксдаг Ш. - однопалатный, состоит из 349 депутатов, избираемых путем всеобщего, прямого и тайного голосования раз в 4 года. Исполнительная власть принадлежит правительству, возглавляемому премьер-министром.

### **ПРАВОВАЯ СИСТЕМА**

Общая характеристика. Основы современной правовой системы Ш. были заложены Законом Шведского государства (королевства) 1734 г. До этого основными источниками права в стране служили сначала нормы обычного права, а затем и отдельные законодательные акты и собрания законов. Территория Ш. никогда не находилась под иностранным господством, поэтому развитие шведского права определялось внутренними потребностями страны и лишь отчасти влиянием иных правовых систем римского права и торговых обычаев городов-государств германского побережья Балтики. В XI–XII вв. в отдельных провинциях Ш. местные правовые обычаи заучивались "хранителями закона", которые время от времени торжественно оглашали их на собраниях свободных землевладельцев – «тингах». Начиная с XIII в. эти обычаи стали записываться, а в середине XIV в. на их основе, а также с учетом норм торгового и канонического права, заимствованных из иных правовых систем, были изданы королем Магнусом Эриксоном общенациональные, но отдельные для сельских районов и городских поселков кодексы законов. Эти кодексы представляли собой собрания наиболее часто применяемых правовых положений. Они содействовали укреплению единства Ш. и на протяжении почти четырех веков были основными источниками права: развитие законодательства осуществлялось главным образом путем внесения в них изменений и дополнений либо публикации их пересмотренных изданий.

С конца XVII в. началась подготовка реформы всей системы шведского законодательства, для чего была создана королевская комиссия из ведущих юристов. Ее работа завершилась принятием риксдагом в 1734 г. Закона Шведского государства. Этот важнейший для истории законодательства Скандинавских стран документ представлял собой результат развития прежде всего шведского и отчасти финского права (Финляндия в то время была одной из провинций Ш., и финские юристы входили в состав комиссии по подготовке реформы законодательства). В некоторых его положениях, в особенности цивилистических, сказывалось влияние римского права. По существу, это был свод законов, охватывающий основные отрасли права и включающий 9 разделов. Семь из них были посвящены вопросам материального права (брак, наследование, недвижимое имущество, строительство, торговля, противозаконные действия и наказания). Два раздела регулировали процессуальные вопросы – процедуру судебного разбирательства гражданских и уголовных дел, а также исполнение судебных решений.

С точки зрения юридической техники Закон 1734 г. был, как отмечают шведские исследователи, далек от совершенства: он отличался казуистичностью формулировок, отсутствием необходимых общих определений, не был строго систематизирован, содержал немало пробелов даже применительно к потребностям своего времени. Однако будучи достаточно широкой кодификацией (в этом смысле Ш. опередила многие европейские государства), Закон 1734 г. стал основой развития шведского (как и финского) права на

последующие столетия. И в настоящее время он формально признается центральным действующим актом шведского законодательства.

Развитие шведского права после издания Закона 1734 г. шло по пути последовательного пересмотра и обновления соответствующих его разделов путем издания актов, по-другому или заново регулирующих тот или иной правовой институт либо целую отрасль права. Некоторые из этих актов настолько не соответствовали систематизации правовых норм в Законе 1734 г., что остались не включенными ни в один из его разделов.

Попытки создания нового свода законов, который заменил бы собой Закон 1734 г., предпринимались лишь после конституционных изменений 1809 г., но ни к чему не привели и долгое время не возобновлялись. К настоящему времени большинство первоначально изданных норм Закона 1734 г. заменено более поздними законодательными положениями, а все важнейшие отрасли права регулируются либо кодексами, либо крупными актами, изданными в XX в.

Конституционный акт, изданный в 1974 г. под названием "Форма правления", предусматривает издание наряду с конституционными и обычными законами подзаконных актов, принимаемых правительством в порядке делегированного законодательства (их число ныне существенно превышает число актов, принимаемых риксдагом). Широкими полномочиями на издание подзаконных актов общеобязательного характера пользуются отдельные министерства и ведомства (в соответствующих сферах управления).

Большую роль в толковании норм действующего шведского законодательства играют материалы подготовки новых кодексов и других крупных законодательных актов: доклады комиссий, готовивших законопроекты, заключения Законодательного совета, состоящего из членов Верховного суда (ВС) (3 человека) и Верховного административного суда (1 человек), заключения постоянных комиссий риксдага и др.

Одним из источников права в Ш. служит обычай, например, в сфере торгового права (иногда ссылки на обычай включаются в тексты соответствующих договоров). Судебные прецеденты (прежде всего решения верховных судебных органов) также нередко используются в качестве источников права, хотя в шведском законодательстве отсутствуют нормы, придающие каким-либо судебным решениям безоговорочную силу обязательного прецедента.

На развитие шведского законодательства воздействует сближение правовых систем Скандинавских стран, начавшееся в 70-х гг. прошлого века и особенно усилившееся после создания в 1952 г. Северного совета, куда наряду со Ш. входят Дания, Исландия, Норвегия и Финляндия. В рамках этого движения комиссиями экспертов готовятся законопроекты, многие из которых в Ш. уже стали законами, идентичными или весьма близкими законам других Скандинавских стран, прежде всего в сфере брачно-семейного, договорного, деликтного права, законодательства о компаниях и др.

Гражданское право и смежные с ним отрасли права. В системе шведского законодательства никогда не было единого гражданского кодекса, а нормы одного из разделов Закона 1734 г., посвященного вопросам торгового права, ныне почти полностью утратили силу. В сфере гражданского и торгового права важную роль играют Закон о продаже товаров 1905 г., почти совпадающий с аналогичным датским и норвежским законодательством, и Закон о договорах и иных юридических сделках 1915 г. Они регулируют как вопросы заключения договоров (форма, представительство сторон и др.), так и последствия невыполнения обязательств. Серьезным дополнением к ним служат законы, принятые в 1971 г., - о запрещении договоров с ненадлежащими условиями и о продаже товаров потребителям. Оба они направлены на то, чтобы попытаться оградить рядовых граждан от произвола крупных корпораций.

Отношения земельной собственности регулируются Законом о недвижимом имуществе 1970 г., допускающим известные ограничения прав собственников в интересах охраны природы, а также территориального (в особенности городского) планирования. Меры по охране окружающей среды, в том числе связанные с добычей полезных ископаемых,

изменением гидрологических условий, использованием пестицидов и других химических и биологических веществ, стали в Ш. самостоятельной и весьма значимой отраслью законодательства. Не менее важны Законы об АО 1975 г. и о торговых компаниях и партнерстве 1980 г.

Основные акты в сфере брачно-семейных отношений – Закон о браке 1920 г. и Закон о родителях и детях 1949 г., в которые были внесены значительные изменения, большей частью в результате деятельности Комиссии по реформе семейного права, созданной в 1969 г. Шведское право признает равенство юридических последствий брака, заключенного в гражданской и в религиозной форме. Имущественные права супругов с 1978 г. регулируются таким образом, чтобы обеспечить их относительную самостоятельность, а при необходимости – возможность получить после развода содержание со стороны более обеспеченного супруга. Процедура развода после проведенной в 1973 г. реформы существенно упрощена (как правило, развод предоставляется через 6 месяцев после обращения в суд). В результате изменений, внесенных в 1976 г. в Закон о родителях и детях, практически устранены различия в правовом статусе детей, рожденных вне брака, и законнорожденных. Согласно Закону о наследовании 1958 г. (с последующими изменениями) завещание наследодателя не должно ухудшать положение его детей по сравнению с правилами наследования по закону.

Закон о семейной собственности 1986 г. предусматривает, что лица, находившиеся в супружеских отношениях без их оформления, имеют право на совместное имущество при расторжении фактических супружеских отношений и в случае смерти другого супруга. Начиная с 20-х гг. XX в. в результате борьбы трудящихся за свои права, с одной стороны, и стремления правящих кругов к политике компромисса в социальных вопросах – с другой, большое развитие получило законодательство, регулирующее трудовые отношения и вопросы социального обеспечения и страхования. В Законе о совместном регулировании трудовых отношений 1976 г. и других актах закреплена сложившаяся в Ш. система по существу принудительного мирного разрешения трудовых конфликтов путем переговоров нанимателей и работников. В коллективных договорах, заключаемых между профессиональными объединениями рабочих и соответствующими ассоциациями предпринимателей на 1–3 года, устанавливаются условия труда и ставки заработной платы. Шведское законодательство, провозглашающее право работников на забастовку, предусматривает, однако, возможность запрета забастовки по решению риксдага, если она наносит значительный ущерб интересам граждан и общества. Согласно поправкам, внесенным в Закон о защите наемного труда в 1982 г., увольнение работника может производиться лишь по "объективно оправданной" причине. Закон о всеобщем страховании 1962 г. и другие акты предусматривают выплату пенсий по старости (так называемые "народные пенсии"), дополнительных пенсий, исчисляемых с учетом предыдущих заработков, пособий при производственных травмах, по болезни, по беременности, пособий на детей, "вдовой пенсии" и др.

За последние десятилетия большое развитие получило законодательство в области охраны окружающей среды. Закон о рациональном использовании сельскохозяйственных угодий 1979 г. с дополнениями 1984 г. преследует цель связать интересы охраны природы с практикой сельского хозяйства. Закон об охране лесов 1979 г. был дополнен Законом о запрете применения пестицидов на лесных угодьях 1983 г. и Законом об охране лиственных лесов 1984 г. Продолжают действовать Охотничий кодекс 1938 г. и Закон об охоте 1938 г. Правила добычи рыбы определяются Декретом о рыболовстве 1982 г. и другими актами. Контроль за особыми природными зонами, меры по защите животных и растений определяются нормами законов об охране природы 1967 и 1969 гг. Имеется также Закон о водных ресурсах 1983 г. Наиболее важную роль в этой области ныне призван играть Закон о возмещении ущерба окружающей среде 1986 г., который определяет различные категории этого ущерба и санкции за них.

**Уголовное право.** Нормы уголовного права, содержащиеся в Законе 1734 г.



действовали в Ш. до 1864 г. когда был издан новый Уголовный кодекс (УК). Он был составлен под известным влиянием австрийского 1803 г., баварского 1813 г. и прусского 1851 г. УК и в целом отражал идеи классической школы уголовного права. УК 1864 г. содержал достаточно четкие признаки отдельных преступлений и предусматривал весьма узкие пределы судейского усмотрения. Кодекс действовал ровно столетие – с 1 января 1865 г. по 1 января 1965 г., когда вступил в силу УК 1962 г., действующий в настоящее время. В нем. нашли отражение идеи "новой социальной защиты" – буржуазно-либерального движения в уголовной политике, охватившего многие западноевропейские страны после второй мировой войны, а также реформаторские подходы и концепции шведских социал-демократов, по большей части находившихся у власти в период подготовки проекта кодекса (1932–1962).

УК является оригинальным правовым документом с нестандартным расположением материала. После кратких Общих положений следует раздел "О преступлениях", где описаны составы посягательств, затем там же – вопросы ответственности за покушение, приготовление и соучастие, обстоятельства, исключаяющие уголовную ответственность, и, наконец, в заключительном разделе – санкции и принципы их назначения. УК 1962 г. предусматривает относительно невысокие санкции за большинство преступлений, он требует лишать свободы несовершеннолетних и молодых людей лишь в исключительных случаях. Согласно УК тяжесть преступления должна учитываться только при назначении собственно наказания, т. е. лишения свободы и штрафа, все же иные меры воздействия (в частности, условное осуждение в различных формах) должны применяться с учетом прежде всего особенностей личности правонарушителя. Штрафы назначаются либо в денежных суммах, либо в так называемых дневных ставках с учетом имущественного положения осужденного. УК предусмотрел интернирование опасных рецидивистов в специальные учреждения, откуда они могут быть выпущены по решению надзорной комиссии.

Содержание УК 1962 г. охватывает лишь основные категории преступлений. Ответственность за автотранспортные преступления, контрабанду, распространение наркотиков, нарушения налогового законодательства и меры по борьбе с иностранными террористическими группами предусмотрены в дополнительных уголовных законах либо в законах общего характера (например, в Законе об иностранцах 1980 г.). Важными дополнениями к УК 1962 г. служат законы об отбывании наказания в местах лишения свободы и об исполнении штрафов, изданные в 1964 г. (с последующими изменениями).

Смертная казнь за преступления, совершаемые в мирное время, была отменена в 1921, а окончательно как вид наказания – в 1972 г. Последний смертный приговор был приведен в исполнение в 1910 г.

Вопросы уголовного и гражданского процесса в шведском праве традиционно (как это было и в соответствующем разделе Закона 1734 г.) объединены в одном источнике и нередко регулируются одними и теми же нормами (о составе суда, о процессуальных сроках, о вызове в суд, о средствах доказывания и др.). В 1942 г. был принят действующий ныне Закон о судебной процедуре (вступил в силу с 1 января 1948 г.). По своему содержанию это закон о судоустройстве и одновременно процессуальный кодекс, в котором особенности уголовного и гражданского процесса отмечаются после изложения общих норм, действующих в каждой судебной инстанции. В нем провозглашены принципы состязательности, публичности, устности, непосредственности судебного разбирательства и допустимости всех видов доказательств со свободной оценкой их судом. Большое число изменений и дополнений к нему внес Закон об исполнении судебных решений по гражданским делам 1981 г.

Исследования в области права ведутся в Ш. главным образом на юридических факультетах университетов в Стокгольме, Гетеборге и Упсале, где в 1620 г. была основана первая в Европе кафедра национального права.

### **СУДЕБНАЯ СИСТЕМА**

Систему общих судов в Ш. с 1789 г. возглавляет ВС. Он состоит не менее чем из 22 членов (советников юстиции), одного из которых правительство назначает председателем. В

ВС действуют 3 отделения, где дела рассматриваются в составе 5–7 членов суда. Основная его функция – рассмотрение жалоб на приговоры и решения апелляционных судов (так называемый пересмотр судебных решений). ВС может принять жалобы и по вопросам права, и в связи с неверной оценкой нижестоящим судом фактических обстоятельств дела, в том числе доказательств. Однако само право на обжалование в ВС весьма ограничено: вопрос о принятии той или иной жалобы к разбирательству решается коллегией из 3 судей (иногда –? судьей) по их усмотрению, а те отбирают лишь дела, значение которых существенно для судебной практики в целом. В качестве суда первой инстанции ВС рассматривает дела об ответственности за должностные преступления министров и некоторых других высших должностных лиц. В случаях, когда речь идет о правовых принципах или толковании закона, дела выносятся на рассмотрение пленарного заседания ВС. Его решения определяют правоприменительную деятельность судов и официальных учреждений.

Шесть апелляционных судов (соответственно числу округов, охватывающих в совокупности всю территорию страны) имеют по два или более отделения и включают: председателя, одного или нескольких флагманов (председательствующих в составах суда) и родманов (членов суда). В составе 4–5 судей слушаются апелляционные жалобы на приговоры и решения, вынесенные нижестоящими судами по уголовным и гражданским делам, принимая, по существу, новое судебное разбирательство с привлечением при необходимости новых доказательств (в Ш. обжалуется обычно не более 5 % приговоров и решений нижестоящих судов). Они же в качестве суда первой инстанции рассматривают некоторые категории уголовных дел. Если при этом обвиняемому грозит наказание более строгое, чем штраф, то суд заседает в составе 3–4 штатных судей и 2–3 заседателей (ассессоров). Предварительная подготовка дела может быть поручена штатному судье или служащему суда.

Окружные суды (их в стране около 100), часто называемые сессионными, пришли на смену существовавшим до 1971 г. сельским и городским судам, весьма различавшимся между собой по составу и полномочиям. Это низовые звенья судебной системы. Они состоят из лагмана и различного числа родманов (в некоторых судах по одному, в окружном суде Стокгольма – более 100) и рассматривают по первой инстанции подавляющее большинство всех гражданских и уголовных дел. В разбирательстве уголовных и брачно-семейных дел участвуют 1 штатный судья и 5 заседателей, в гражданских – 3 штатных судьи. Единолично судья вправе рассматривать дела о малозначительных преступлениях, наказуемых только штрафом, и проводить подготовительное разбирательство по гражданским делам.

Заседатели, избираемые собраниями коммунальных уполномоченных сроком на 6 лет, участвуют совместно с судьей в разбирательстве дела, и принятое ими даже вопреки мнению судьи решение, если за него высказались 4 из 5 заседателей, считается окончательным приговором (в противном случае оглашается приговор, предложенный судьей). Аналогичные правила действуют и при рассмотрении брачно-семейных дел. Жюри присяжных заседателей, выносящих вердикт о виновности или невиновности, создается только для разбирательства дел о преступлениях против Закона о печати 1974 г. Для рассмотрения гражданских дел с относительно небольшой суммой иска существует упрощенная процедура судебного разбирательства единолично судьей, как правило без участия адвокатов (Закон о рассмотрении мелких исков 1974 г.). Шведское законодательство допускает также рассмотрение гражданских споров арбитрами. Согласно Закону об арбитрах 1929 г. каждая из сторон назначает своего арбитра, а те выбирают третьего. Решение арбитров окончательно, но по некоторым формальным основаниям может быть обжаловано в общие суды.

На судей окружных судов возложена также регистрация сделок по продаже и закладу земельных участков и завещаний и надзор за опекой и управлением имущества несовершеннолетних.

ВШ имеется развитая система учреждений административной юстиции, рассматривающих жалобы на действия государственных и муниципальных учреждений

(однако споры по договорам, заключенным властями с частными лицами или компаниями, а также иски из причинения вреда, предъявленные властям, подлежат разбирательству в общих судах). Их деятельность регулируется Административно-процессуальным кодексом 1971 г. Возглавляет эту систему Верховный административный суд (находится в Стокгольме, основан в 1909 г.), состоящий из 21 судьи и по своим функциям, структуре и организации деятельности аналогичный ВСШ. Он занят рассмотрением жалоб на решения, вынесенные нижестоящими апелляционными административными судами, но только в тех случаях, когда соответствующая коллегия сочтет такое рассмотрение целесообразным. Некоторые категории жалоб, обращенных в органы административной юстиции, рассматриваются Верховным административным судом по первой инстанции.

Апелляционные административные суды (их 4) также напоминают общие апелляционные суды. Они рассматривают жалобы на решения нижестоящих административных судов, а также слушают по первой инстанции жалобы на решения административных органов по вопросам заработной платы служащих, социального обеспечения и др. В состав суда при разбирательстве конкретного дела входит 3–4 штатных судей, а в некоторых случаях – 3 судей и 2 заседателя. Имеется также Налоговый апелляционный суд.

Низшее звено этой системы учреждений юстиции – административный суд лена (лен – административно-территориальная единица). Дела в нем слушает штатный судья с участием 3 заседателей. В компетенцию этого суда входит разбирательство споров по налогообложению, о лишении водительских прав, о наложении ареста на имущество, о принудительной передаче детей от одного из родителей другому и т. д. Административный суд лена может рассматривать также дела о правонарушениях несовершеннолетних, о принятии мер к алкоголикам и наркоманам.

Наряду с названными общими и административными судами имеется большое число специальных судов – по жилищным вопросам, по делам о земельной собственности, по делам социального страхования, коммерческий и др. Среди них наиболее важную роль играет Суд по трудовым конфликтам (основан в 1928 г.). Согласно Закону о судопроизводстве по трудовым спорам 1974 г. он в качестве первой и окончательной инстанции рассматривает конфликты, возникающие в связи с толкованием и применением коллективных договоров, а также жалобы на решения окружных судов по иным спорам между предпринимателями и работниками.

Судьи назначаются на свои должности правительством из числа граждан, имеющих высшее юридическое образование (ученую степень) и сдавших квалификационные экзамены. Свою карьеру все судьи начинают со стажировки в качестве клерков при судах.

Особое место в системе государственных учреждений и судебных органов принадлежит канцлеру юстиции и омбудсманам. Канцлер в отличие от министра юстиции не входит в правительство, но подчиняется ему (некогда он подчинялся непосредственно королю). Он возбуждает дела по обвинению в должностных преступлениях членов высших судебных органов, ведет контроль за осуществлением законодательства о свободе печати и выполняет некоторые другие надзорные функции, в частности в отношении адвокатов. Со времени конституционных реформ 1809 г. существует и должность омбудсмана юстиции – уполномоченного риксдага, надзирающего за отправлением правосудия и соблюдением законов должностными лицами и государственными учреждениями. Омбудсманы (ныне их 4) назначаются сроком на 4 года из числа опытных юристов. Будучи призваны защищать интересы граждан, они принимают жалобы от них на нарушения их прав, но могут лишь ходатайствовать об отмене незаконных решений и распоряжений властей. Ежегодно они представляют отчеты парламенту. В 1975 г. учреждена также должность омбудсмана потребителей, призванного защищать их интересы от недобросовестных производителей товаров и торговцев.

Расследование подавляющего числа дел об уголовных преступлениях ведет полиция, наиболее серьезных дел – прокуратура. Поддерживает обвинение в суде государственный

обвинитель (прокурор). Он вправе отказаться от судебного преследования, даже если речь идет о серьезном преступлении, либо вместо передачи дела в суд предложить обвиняемому уплатить предусмотренный законом штраф, тем самым признав себя виновным. Правом прекратить уголовное дело, в том числе с уплатой штрафа, обладает и полиция. Генеральный прокурор состоит при ВС, но осуществляет общий контроль за деятельностью прокуроров всех рангов и их помощников.

Интересы сторон в гражданском процессе, как обвиняемого, так и потерпевшего в уголовном процессе, могут представлять адвокаты. Выступать в суде вправе только члены Шведской ассоциации адвокатов, принятые в нее после 5 лет практической юридической работы и сдачи соответствующих экзаменов. Значительное число жителей Ш. имеет право на бесплатную либо частично оплачиваемую юридическую помощь, в том числе со стороны государственного защитника по уголовному делу. Кроме того, многие из них застрахованы на случай расходов по судебным делам.

*Решетников Ф.М.*

## **Шпионаж**

ШПИОНАЖ – особо опасное преступление, посягающее на внешнюю безопасность РФ и заключающееся в передаче, собирании, похищении или хранении в целях передачи иностранному государству, иностранной организации или их представителям сведений, составляющих государственную тайну. Ш. может совершаться и в форме передачи или собирании по заданию иностранной разведки иных сведений для использования их в ущерб внешней безопасности РФ (ст. 276 УК). Круг сведений, составляющих государственную тайну, определяется Законом РФ от 21 июня 1993 г. № 5485-1 "О государственной тайне". Точный перечень утвержден Указом Президента РФ от 30 ноября 1995 г. № 1203. Эти сведения относятся к военной, внешнеэкономической, экономической, научно-технической, разведывательной и оперативно-розыскной деятельности. Под иными понимаются любые сведения, интересующие иностранную разведку.

Под передачей сведений понимаются как личные контакты, так и иные способы: отправление по почте, оставление в тайниках и т. п. Собираем сведения охватываются любые способы завладения ими: фотографирование, копирование, киносъемка, видео-, аудиозапись, все действия, которые не связаны с непосредственным изъятием предмета, заключающего в себе государственную тайну. Собираем следует отличать от похищения, для которого характерно изъятие предметов (чертежей, схем, документов и т. п.), охраняемых особо, с ограничением к ним доступа. Хранение – результат похищения или собирания сведений, которые оказались у виновного. Ш. считается оконченным с момента совершения какого-либо из перечисленных действий.

В случае собирания, похищения или хранения сведений, составляющих государственную тайну, необходимо, чтобы они совершались с целью передачи именно иностранному государству, иностранной организации или их представителю, а не для иных целей, "на всякий случай". Перечисленные в ст. 275 УК действия в отношении сведений, составляющих государственную тайну, подпадают под действие данной нормы, если совершаются как по собственной инициативе, так и по заданию иностранной разведки, в то время как иные сведения – только по заданию иностранной разведки для использования их в ущерб интересам внешней безопасности РФ.

Ш. - умышленное преступление. Ответственность за Ш. несут достигшие 16 лет граждане РФ, иностранные граждане и лица без гражданства. Граждане РФ при совершении перечисленных действий должны нести ответственность за государственную измену в форме шпионажа по ст. 275 УК, а в случае пособничества – также по ст. 276 УК.

*Устинова Т.Д.*

## **Штандарт (флаг) Президента Российской Федерации**

**ШТАНДАРТ** (флаг) **ПРЕЗИДЕНТА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ** – согласно Указу Президента РФ от 15 февраля 1994 г. № 319 "О штандарте (флаге) Президента Российской Федерации" является главным символом президентской власти в РФ. Представляет собой квадратное полотнище из трех равновеликих горизонтальных полос: верхней – белого, средней – синего и нижней – красного цвета (цвета Государственного флага РФ). В центре – золотое изображение Государственного герба РФ. Полотнище окаймлено золотой бахромой. На древке крепится серебряная скоба с выгравированными фамилией, именем и отчеством Президента РФ и датами его пребывания на этом посту. Древко увенчано металлическим навершием в виде копья.

Местонахождением оригинала Ш.П. РФ является служебный кабинет Президента РФ в г. Москве. Дубликат поднимается над резиденцией Президента РФ в г. Москве, над другими резиденциями во время пребывания Президента РФ в них; устанавливается на транспортных средствах Президента РФ.

*Авакьян С.А.*

## **Штат**

**ШТАТ** (англ. *state* – государство) – название субъектов федерации в некоторых странах (США, Австралия, Бразилия, Венесуэла, Мексика, Малайзия, Нигерия и др.). За редким исключением (Индия), Ш. организуются не по национальному, а по территориальному принципу. Правовое положение Ш., объем компетенции его органов власти, взаимоотношения с центральным правительством определяются федеральной конституцией. В большинстве случаев Ш. имеют свои собственные конституции. В Индии свою конституцию имеет лишь один Ш. из 25. Во главе Ш. стоит выбираемый (США) или назначаемый (Индия) губернатор, полномочия которого в той или иной степени аналогичны компетенции главы, государства. В Малайзии глава большинства Ш. - наследственный монарх.

Законодательный орган в Ш. обычно двухпалатный. Ш. имеют собственную судебную систему, собственное законодательство по определенным вопросам. Наиболее широка законодательная компетенция американских Ш., которые имеют собственное уголовное и гражданское законодательство. Ш. не является суверенным государством. В других федеративных государствах образования, аналогичные Ш., именуются провинциями (Канада, Аргентина, Пакистан), землями (Германия, Австрия), катонами (Швейцария).

## **Штраф**

**ШТРАФ** (нем. *strafe* – штраф, наказание) – один из видов ответственности, выражаемый в денежной сумме, которая подлежит взысканию с лица, совершившего преступление или правонарушение (гражданское, административное, налоговое и др.).

Ш. как вид наказания или административного взыскания предусмотрен уголовным, административным, налоговым, таможенным и другими отраслями законодательства.

Размер Ш. определяется в твердой сумме, части или количестве МРОТ либо процентах к денежной оценке допущенного нарушения. Ш. обычно устанавливается как единократно взыскиваемая сумма. Однако возможно установление Ш., уплачиваемого в определенной сумме за каждый день длящегося нарушения (просрочки исполнения обязательства).

Размеры Ш. за соответствующие правонарушения устанавливаются законом. Ш. налагается уполномоченным органом или должностным лицом. В установленных законом случаях Ш. может дополняться конфискацией предмета, явившегося орудием или непосредственным объектом правонарушения, в частности контрабанды.

Начиная с 80-х гг. Ш. за административные правонарушения в РФ стали устанавливаться в отношении не только граждан и должностных лиц, но и организаций, т. е.

юридических лиц. Такая практика позднее получила закрепление в таможенном и налоговом законодательстве. В гражданском законодательстве Ш. определен в качестве одного из видов неустойки.

Ш. в гражданском праве рассматривается одновременно как вид ответственности за нарушение обязательства и как один из способов обеспечения исполнения обязательств. Однако обеспечительные возможности Ш., т. е. способность предоставить кредитору определенную гарантию получения причитавшегося ему по нарушенному обязательству, ничтожны. Ш. продолжают включать в число способов обеспечения обязательств в основном в силу традиции, сложившейся в XIX в. Если Ш. за нарушение гражданско-правового обязательства определен законом, кредитор вправе требовать его уплаты независимо от того, предусмотрен ли он соглашением сторон. В соответствии с принципом свободы договора стороны могут увеличить своим соглашением размер Ш., установленного законом, если это не запрещено для соответствующего вида отношений.

Ш. может быть установлен сторонами за нарушение любого условия договора. Соглашение об этом должно быть письменным, независимо от формы основного обязательства. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения. Ш. взыскивается по общим правилам, установленным для применения гражданско-правовой ответственности. Должник освобождается от уплаты Ш., если докажет отсутствие своей вины в нарушении обязательства. Лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, может быть освобождено от уплаты Ш., если докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, т. е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Важное условие применения Ш. как вида гражданско-правовой ответственности – соответствие суммы Ш. размеру причиненного вреда или убытков. По общему правилу если за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства установлен Ш., то убытки возмещаются в части, не покрытой Ш. Вместе с тем законом или договором могут быть предусмотрены случаи, когда допускается взыскание только Ш., но не убытков; когда убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх Ш.; когда по выбору кредитора могут быть взысканы либо Ш., либо убытки. Если подлежащий уплате Ш. явно несоразмерен последствиям нарушения гражданско-правового обязательства, суд вправе уменьшить его сумму. Данная норма не затрагивает права кредитора на возмещение убытков, причиненных нарушением.

В уголовном праве Ш. - это денежное взыскание, назначаемое в пределах, предусмотренных УК, в размере, соответствующем определенному количеству МРОТ, либо в размере заработной платы или иного дохода осужденного за определенный период (ст. 46 УК). Ш. широко применяется в судебной практике как эффективный вид наказания.

Суд, определяя размер Ш., учитывает не только тяжесть совершенного преступления, но и имущественное положение конкретного лица, его совершившего. Это важное законодательное правило призвано обеспечить достижение целей наказания, в особенности восстановление социальной справедливости.

Ш. может быть предусмотрен в санкциях статей Особенной части УК как в качестве основного, так и дополнительного вида наказания. Назначаться судом (в отличие от других дополнительных наказаний) Ш. может только в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК. Ш. как дополнительное наказание установлен преимущественно в санкциях статей об ответственности за корыстные преступления. Кроме случаев, предусмотренных санкциями статей УК, Ш. может назначаться и как более мягкий вид наказания, чем тот, который предусмотрен соответствующей статьей Особенной части (ст. 64 УК). Ш. может также применяться в порядке замены неотбытой части наказания в виде лишения свободы за преступления небольшой или средней тяжести (ст. 80, 82 УК).

В УК предусмотрена возможность замены и самого Ш. более строгими (суровыми) видами наказаний. В случае злостного уклонения от уплаты Ш. он заменяется:

обязательными работами, исправительными работами или арестом соответственно размеру назначенного Ш. в пределах, предусмотренных для этих видов наказаний. Критериев уклонения от уплаты Ш. в качестве злостного УК не содержит. Суд, давая такую оценку, учитывает как факт наличия у осужденного имущества или денежных средств, так и обстоятельства, свидетельствующие о намерении скрыть их с целью уклониться от уплаты Ш.

*Луганский Б.И., Минская В.С.*

## **Шура**

ШУРА (араб. – совет, консультация) – один из основополагающих принципов исламской формы правления (см. *Имамат*), который получил закрепление в Коране: "А дело их – по совещанию между ними", "И советуйся с ними о деле". Исламская концепция власти и государства исходит из того, что Ш. реализуется при заключении своеобразного договора между претендентом на пост главы государства и общиной мусульман. Кроме того, Ш. находит свое выражение в консультировании правителя, а также в контроле за осуществлением им своих полномочий со стороны представителей общины.

В некоторых исламских странах (например, в Саудовской Аравии) глава государства занимает свой пост при формальном согласии на это ведущих мусульманских правоведов. В ряде стран Персидского залива предусмотрено, что при назначении на ответственные государственные должности соблюдается Ш.

*Сюкияйнен Л.Р.*

## **"Э"**

### **Эвентуальный вотум**

см. *Вотум*.

### **Эвентуальный умысел**

см. *Умысел*.

## **Эвикция**

ЭВИКЦИЯ (лат. *evictio* – лишение владения) – в гражданском праве истребование (отсуждение) у покупателя имущества по основаниям, возникшим до продажи. Этот термин был разработан древнеримскими юристами и практически применялся в римском праве в виде следующего правила: если продавец не являлся собственником вещи, то, получив цену, он несет ответственность перед приобретателем вещи, у которого она может быть истребована полномочным собственником. Э. тесным образом связана с виндикацией. Вместе с тем виндикация являет собой способ защиты прав собственности, которые были нарушены непосредственно фактическим владельцем вещи: в отличие от виндикации, Э. предполагает, что фактический правомочный собственник истребует принадлежащее ему имущество у лица, которое получило это имущество не путем захвата или удержания, а путем добросовестного приобретения. Поскольку добросовестный приобретатель получает право требования о возмещении убытков, Э. направлена не против него, а против недобросовестного отчуждателя.

В случае если отчуждатель вещи не имел должных правомочий, приобретатель вещи вправе возместить убытки, причиненные в результате Э.

В настоящее время термин "Э." часто употребляется в более ограниченном смысле и

означает лишение арендатора его прав путем доказывания преимущественного права собственности на арендованное имущество. В этой связи различают два вида Э.: фактическую и конструктивную. Фактическая Э. подразумевает реальное лишение арендатора его прав путем физического вытеснения с арендованного участка или помещения; при этом обязанность арендатора выплачивать арендную плату прекращается (ст. 611 ГК РФ). Конструктивная Э., как правило, имеет место, если арендодатель предоставляет арендатору имущество (помещение, вещь, землю и т. д.) в негодном состоянии, либо если права арендатора на имущество существенным образом нарушены. В этом случае договор аренды считается прекращенным, а арендатор обязан вернуть арендодателю имущество. Арендатор при этом может потребовать возмещения понесенных им убытков (ст. 611 ГК РФ).

**Лит.:**

Дождев Д.В. Римское частное право. М., 1996;

Гражданское и торговое право капиталистических государств/Отв. ред. к.ю.н., доцент Е.В. Васильев. М., 1993;

Венская Конвенция о договорах международной купли-продажи товаров. Комментарий. М., 1994;

Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ, 1997, № 5 (54);

The Common Law Library Chitty on Contracts. Twenty Sixth Edition. London, 1989.

Мельник Д. Ю.

## Эвтаназия

ЭВТАНАЗИЯ (греч. *euthanasia* – хорошо и *thanatos* – смерть) – убийство из милосердия, лишение жизни с целью освободить больного от неизлечимой болезни или невыносимого страдания.

Добровольная Э. предполагает просьбу о смерти со стороны пациента или его законного представителя. Пассивная Э. означает невыполнение каких-либо действий, необходимых, чтобы предотвратить смерть; активная Э. предполагает преднамеренное действие, причиняющее смерть.

Э. была принята, и юридически и нравственно, во многих обществах. В Древней Греции и Риме Э. была допустима в некоторых ситуациях. Например, Плутарх упоминает, что в Спарте умерщвлялись дети, которые испытывали недостаток "здоровья и энергии". Допустимость Э. в отдельных случаях признавали Сократ и Платон. Добровольная Э. престарелых была в традициях многих древних обществ.

С распространением современных религий Э. стала совершенно неприемлемой с нравственной точки зрения. Христианство, иудаизм и ислам одинаково считают человеческую жизнь священной и осуждают Э. в любой форме. В соответствии с новыми религиозными принципами законы стали рассматривать акт помощи кому бы то ни было умереть как форму убийства, со всеми вытекающими юридическими санкциями. Даже пассивный отказ в помощи, влекущий смерть, часто строго наказывался. Э., однако, продолжала совершаться тайно во всех обществах, включая те, в которых она признавалась безнравственной и преступной.

Организации, поддерживающие легализацию добровольной Э., были созданы в Великобритании в 1935 г. и в США в 1938 г., где они завоевали некоторую общественную поддержку. В последние десятилетия законы против пассивной и добровольной Э. постепенно были ослаблены, хотя серьезные моральные и юридические вопросы все еще не получили разрешения.

В 40 государствах движение в поддержку Э. добилось к 1990 г. принятия законов, которые позволяют дееспособным индивидуумам делать "завещания относительно жизни". Эти завещания уполномочивают и инструктируют докторов отказывать в системах жизнеобеспечения, если индивидуумы станут неизлечимо больными.

В соответствии со ст. 45 Основ законодательства РФ об охране здоровья граждан от 22 июля 1993 г. медицинскому персоналу запрещается осуществление Э. - удовлетворение



просьбы больного об ускорении его смерти какими-либо действиями или средствами, в том числе прекращением искусственных мер по поддержанию жизни. Лицо, которое сознательно побуждает больного к Э. и (или) осуществляет ее, несет уголовную ответственность за убийство без отягчающих обстоятельств.

*Додонов В.Н.*

## **Экзекватура**

**ЭКЗЕКВАТУРА** (лат. *exequare* – выполнить) – предусмотренный ст. 12 Венской конвенции о консульских сношениях 1963 г. документ, который выдается компетентным органом государства пребывания (обычно – министерством иностранных дел) лицу, назначенному аккредитуемым его государством в качестве главы данного консульского представительства (генерального консульства, консульства, вице-консульства или консульского агентства) и обладающему консульским патентом. Э. означает разрешение со стороны принимающего государства на осуществление данным лицом консульских функций в пределах консульского округа, указанного в Э., без получения которой это лицо не может приступить к выполнению своих должностных обязанностей. Отказ государства пребывания в выдаче Э. может не сопровождаться изложением мотивов. Отзыв или аннулирование Э. означает прекращение выполнения данным консульским должностным лицом его официальных функций.

*Колосов М.Е.*

## **Экономическая зона**

см. *Исключительная экономическая зона* .

## **Экономическая преступность**

**ЭКОНОМИЧЕСКАЯ ПРЕСТУПНОСТЬ** – одна из структурных частей преступности, включающая в себя совокупность всех совершенных в сфере экономики преступлений, посягающих на отношения собственности, правомерность предпринимательства и свободу экономической деятельности.

К Э.п. относятся преступления против собственности (гл. 21 УК) и преступления в сфере экономики. (гл. 22 УК).

## **Экологические права человека**

**ЭКОЛОГИЧЕСКИЕ ПРАВА ЧЕЛОВЕКА** – особая разновидность конституционных прав человека, появление которой вызвано обострением экологического кризиса как в мировом, так и национальном масштабе. Широкое закрепление Э.п.ч. на конституционном уровне началось только в конце 80-х – начале 90-х гг. XX в. К Э.п.ч. относится прежде всего право на благоприятную окружающую среду, а также право на возмещение ущерба, причиненного экологическим правонарушением здоровью и имуществу человека и право на получение достоверной информации о состоянии природной среды. Э.п.ч. корреспондирует конституционная обязанность государственных органов, а также всех физических и юридических лиц заботиться о сохранении окружающей среды, бережно относиться к природным богатствам. Э.п.ч. закреплены в ст. 42 Конституции РФ.

## **Экологические преступления**

**ЭКОЛОГИЧЕСКИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ** – виновно совершенные общественно опасные деяния, предусмотренные УК, посягающие на общественные отношения по сохранению

качественно благоприятной окружающей природной среды (ОПС), рациональному использованию ее ресурсов и обеспечению экологической безопасности населения. Объектом Э.п. являются указанные выше отношения.

Предметом Э.п. в широком смысле слова выступает природная среда. В более узком смысле, как указывается в отдельных статьях УК, предметом являются природные ресурсы (земля, недра, атмосфера, воды, животные, растительность) или их компоненты (редкие и достопримечательные объекты живой и неживой природы, природные ландшафты, урочища, водоемы и др.). Предмет Э.п. – только такие компоненты природной среды, которые не отторгнуты и не обособлены иным образом трудом человека от естественных природных условий, либо аккумулирующие в себе определенное количество труда предшествующих поколений людей, но остающиеся в природной среде, или внесенные в нее для выполнения своих биологических и иных функций.

С объективной стороны Э.п. выражаются в нарушении общеобязательных правил природопользования и охраны ОПС, которые содержатся в диспозициях многочисленных норм экологического и иного законодательства. Экологичность последствий преступления выражается в причинении вреда природе, здоровью людей, подрыве биологической основы существования и жизнедеятельности человека.

Э.п. впервые обособлены в гл. 26 УК и помещены в раздел "Преступления против общественной безопасности и общественного порядка" (раздел IX).

УК предусмотрена уголовная ответственность за:

- нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ (ст. 246);
- нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов (ст. 247);
- нарушение правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами (ст. 248);
- нарушение ветеринарных правил и правил, установленных для борьбы с вредителями и болезнями растений (ст. 249);
- загрязнение природной среды (ст. 250–252);
- порчу земли (ст. 254);
- уничтожение критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу РФ (ст. 259);
- уничтожение или повреждение лесов (ст. 261);
- нарушение режима заповедников, заказников и других особо охраняемых природных территорий и объектов природы (ст. 262);
- нарушение законодательства о континентальном шельфе и об исключительной экономической зоне (ст. 253);
- нарушение правил охраны рыбных запасов (ст. 257);
- нарушение правил охраны и использования недр (ст. 255).

К традиционным преступлениям, связанным с незаконным захватом природных ресурсов, УК отнес:

- незаконную добычу водных животных и растений (ст. 256);
- незаконную охоту (ст. 258);
- незаконную порубку деревьев и кустарников (ст. 260).

Конструкция норм об охране природы, как правило, учитывает характер и тяжесть вреда, причиненного экологическим правонарушением здоровью или жизни человека. Повышенная ответственность установлена за нарушение правил охраны ОПС в зонах экологического бедствия и чрезвычайной экологической ситуации.

*Лит.: Жевлаков Э.Н. Экологические преступления и экологическая преступность. М., 1996.  
Жевлаков Э.Н.*

## **Экологическое право**

ЭКОЛОГИЧЕСКОЕ ПРАВО – отрасль права, регулирующая отношения по

рациональному использованию и охране природных ресурсов.

Субъектами Э.п. (участниками экологических правоотношений) являются граждане, юридические лица, муниципальные образования, а также государство.

Предметом Э.п. как самостоятельной отрасли права выступают экологические (природоохранительные) общественные отношения. Данный вид волевых общественных отношений может складываться в сфере сохранения, улучшения, воспроизводства, использования ресурсов, либо в сфере управления окружающей природной средой (ОПС).

В их число входят отношения:

- в сфере создания и функционирования особо охраняемых природных территорий;
- по обеспечению экологической безопасности;
- в сфере применения юридической ответственности за экологические правонарушения.

Объектами экологических общественных отношений выступают: естественные экологические системы, озоновый слой атмосферы, земля, ее недра, поверхностные и подземные воды, атмосферный воздух, леса и иная древесно-кустарниковая растительность, дикий животный мир, находящийся в состоянии естественной свободы, микроорганизмы, генетический фонд, природные ландшафты, а также такие особо охраняемые природные объекты, как государственные природные заповедники, национальные парки, природные парки, ботанические сады и дендрарии, государственные природные заказники, памятники природы, лечебно-оздоровительные местности и курорты, а равно находящиеся под угрозой исчезновения виды животных и растений и места их обитания.

В Э.п. преобладает императивный (повелительный) метод, отражающий активную роль государства в регулировании природопользования и обеспечении охраны природной среды.

Система отрасли Э.п. представлена тремя частями: общей, особенной и специальной. Общая часть Э.п. состоит из следующих правовых институтов:

- а) общие положения Э.п.;
- б) государственное управление охраной ОПС и природопользованием;
- в) право граждан на здоровую, благоприятную ОПС;
- г) экономико-правовой механизм охраны ОПС;
- д) нормирование качества ОПС;
- е) правовые основы информационного обеспечения;
- ж) право природопользования;
- з) юридическая ответственность за экологические правонарушения.

Особенная часть Э.п. объединяет следующие правовые институты:

- а) правовое регулирование использования и охраны земель;
- б) правовое регулирование использования и охраны недр;
- в) правовое регулирование использования и охраны вод;
- г) правовая охрана атмосферного воздуха и озонового слоя;
- д) правовое регулирование охраны лесов и древесно-кустарниковой растительности;
- е) правовое регулирование охраны и использования животного мира;
- ж) правовой режим особо охраняемых природных территорий и объектов;
- з) правовое регулирование обращения с радиоактивными и опасными веществами и твердыми отходами; и) правовой режим экологически неблагоприятных территорий.

Специальная часть включает:

- а) Э.п. и управление в зарубежных странах;
- б) международно-правовую охрану ОПС.

Конституция РФ в ст. 9 содержит принцип разнообразия форм собственности на природные ресурсы, а также принцип рационального использования и охраны природных ресурсов как основы жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории. Статья 36 закрепляет принцип ненанесения ущерба ОПС, нарушения прав и законных интересов иных лиц при владении, пользовании и распоряжении природными ресурсами. Статьи 41–42 провозглашают принцип права граждан на экологически

благоприятную природную среду.

Самостоятельность Э.п. как отрасли права подтверждается и наличием особой системы нормативно-правовых актов (источников), регулирующих экологические (природоохранные) отношения.

Особую роль среди специальных систематизированных законодательных актов как источников Э.п. играет Закон РСФСР от 19 декабря 1991 г. № 2060-1 "Об охране окружающей природной среды".

В нем закреплены такие отраслевые принципы, как:

- приоритет охраны жизни и здоровья человека, обеспечения благоприятных экологических условий для жизни, труда и отдыха населения;
- научно обоснованное сочетание экологических и экономических интересов общества;
- неуклонное соблюдение требований природоохранительного законодательства, неотвратимость ответственности за экологические правонарушения;
- гласность в работе и тесная связь с общественными организациями и населением в решении природоохранительных задач;
- международное сотрудничество в охране ОПС.

В этом законе впервые закреплены нормы, регулирующие экономический механизм охраны ОПС, нормирование качества ОПС, понятия зоны чрезвычайной экологической ситуации и зоны экологического бедствия и определен порядок объявления их таковыми.

Многочисленные законы и подзаконные нормативно-правовые акты, регулирующие экологические отношения, принимаются на уровне субъектов РФ (законы об охране ОПС, земельные кодексы, кодексы о недрах и т. д.). Определенную роль в регулировании природоохранительных отношений играют акты местных органов самоуправления (перспективные программы развития муниципальных образований, программы использования и охраны земель и т. п.).

Признание Э.п. в качестве самостоятельной отрасли права берет начало с середины 70-х гг., когда во многих вузах страны стал преподаваться учебный курс "Природоохранительное право"(правовая охрана природы), который с 90-х гг. именуется "Экологическое право". Э.п. как учебная дисциплина по существу представляет собой совокупность природоресурсовых отраслей (земельного, горного, водного, лесного права, законодательства об охране животного мира), поскольку изучает вопросы правового режима использования и охраны земель, недр, вод, лесов и иных природных ресурсов.

Экологоправовая наука уходит своими корнями в становление и развитие земельного, горного, лесного, водного законодательства, законодательства о заповедниках. У истоков развития этой науки стояли такие видные ученые-юристы, как Аксененок Г.А., Ерофеев Б.В., Казанцев Д.Н., Колбасов О.С., Панкратов И.Ф., Петров В.В. Научную эстафету у них приняли Адиханов Ф.И., Бринчук М.М., Голиниченков А.К. и др.

*Гусев Р.К.*

## **Экологическое правонарушение административное**

**ЭКОЛОГИЧЕСКОЕ ПРАВОНАРУШЕНИЕ АДМИНИСТРАТИВНОЕ** – виновное противоправное деяние (действие или бездействие), посягающее на установленный экологический порядок(порядок управления, использования природных ресурсов, охраны окружающей среды, режим собственности), а также на экологическое благополучие граждан, экологическую безопасность населения, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность.

Закон РФ от 19 декабря 1991 г. № 2060-1 "Об охране окружающей природной среды" предусматривает широкий перечень комплексных составов экологических правонарушений, за которые может наступить административная ответственность.

К ним относится:

- а) несоблюдение стандартов, норм и иных нормативов качества окружающей среды;

б) невыполнение обязанностей по обязательному проведению государственной экологической экспертизы и требований, содержащихся в заключениях экологической экспертизы, а также предоставление заведомо неправильных, необоснованных экспертных заключений;

в) нарушение экологических требований при планировании, технико-экономическом обосновании, проектировании, размещении, строительстве, реконструкции, вводе в эксплуатацию, эксплуатации предприятий, сооружений, технологических линий и иных объектов;

г) загрязнение окружающей природной среды и причинение вследствие этого вреда здоровью человека, растительному миру, животному миру, имуществу граждан и юридических лиц;

д) порча, повреждение, уничтожение природных объектов, в том числе памятников природы, истощение и разрушение природно-заповедных комплексов и естественных экологических систем;

е) невыполнение обязательных мер по восстановлению нарушенной окружающей природной среды и воспроизводству природных ресурсов;

ж) неподчинение предписаниям органов, осуществляющих государственный экологический контроль;

з) нарушение экологических требований по обезвреживанию, переработке, утилизации, складированию или захоронению производственных и бытовых отходов;

и) несоблюдение экологических требований при использовании в народном хозяйстве и захоронении радиоактивных материалов, химических и иных вредных веществ;

к) незаконное расходование средств экологических фондов на цели, не связанные с природоохранительной деятельностью;

л) предоставление несвоевременной или искаженной информации либо отказ от предоставления информации о состоянии природной среды и радиационной обстановки.

## **Экономические права и свободы человека**

ЭКОНОМИЧЕСКИЕ ПРАВА И СВОБОДЫ ЧЕЛОВЕКА – совокупность конституционных прав, определяющих юридические возможности человека в экономической сфере, характер и содержание которых определяет в конечном счете экономический, социальный и политический порядок в конкретном обществе. Основными Э.п. и с.ч. в современных демократических государствах являются: право частной собственности (в том числе на землю и интеллектуальные продукты), право наследования, свобода предпринимательской деятельности (хозяйственной инициативы), свобода труда и другие трудовые права, в том числе право на забастовку, право на участие в управлении предприятием. Такой круг Э.п. и с.ч. (кроме последнего права) закреплен в ст. 34–37 Конституции РФ.

## **Экоцид**

ЭКОЦИД (греч. *oieos* – дом и лат. *caedo* – убиваю) – умышленное нанесение окружающей природной среде (ОПС) обширного и долговременного вреда, создающего непосредственную угрозу жизни и здоровью человека. В силу своей опасности для человечества Э. можно отнести к между народным преступлениям. Его составная часть – военный Э., т. е. принудительное использование природных условий и явлений для достижения военного преимущества над противником и победы в войне. В этой связи различаются:

а) геофизическая война – принудительное стимулирование вулканической деятельности, землетрясений, разрушение озонового слоя, воздействие на вечную мерзлоту и другие искусственные изменения динамики, состава или структуры нашей планеты;

б) метеорологическая война, т. е. вызывание с помощью технических и других средств ураганов, цунами, бурь, градопадов, лавин, оползней, выпадения осадков в виде дождя и снега и других изменений климата в тех же целях;

в) широкое применение оружия массового уничтожения (ОМУ) и других вооружений неизбирательного действия: ядерного, химического, лучевого, радиологического, бактериологического, токсинного, зажигательного, инфразвукового, радиочастотного и др.

Ограничения и запреты использования средств воздействия на ОПС закреплены в ряде международных договоров:

а) Конвенция о запрещении или ограничении применения конкретных видов обычного оружия, которые могут считаться наносящими чрезмерные повреждения или имеющие неизбирательное действие, 1980 г.;

б) Конвенция о запрещении военного или любого другого враждебного использования средств воздействия на природную среду 1977 г. Конвенция прямо запрещает прибегать к "военному или любому иному враждебному использованию средств воздействия на природную среду, которые имеют широкие, долгосрочные или серьезные последствия, в качестве способов разрушения, нанесения ущерба или причинения вреда любому другому государству-участнику". При этом термин "средства воздействия на природную среду" относится как к военным, так и к любым другим средствам для изменения динамики, состава или структуры Земли с целью управления различными природными процессами;

в) Конвенция о запрещении разработки, производства, накопления и применения химического оружия и его уничтожения 1992 г.;

г) Дополнительный протокол № 1 1977 г. к Женевским конвенциям о защите жертв войны 1949 г. запрещает применять средства и методы ведения военных действий, которые имеют своей целью причинить долговременный и серьезный ущерб природной среде.

Это единственная норма международного уголовного права, которая напрямую защищает ОПС как таковую. Запрещено применение репрессалий путем причинения ущерба природной среде, потому что это наказало бы все человечество в целом. Здесь же имеются такие экологические нормы, как "защита объектов, необходимых для выживания гражданского населения", "защита установок и сооружений, содержащих опасные силы". Нормы международного уголовного права запрещают превращать в объект нападения ОПС.

Э. связан с необратимыми последствиями для окружающей человека при-, родной среды. Международная опасность Э. проявляется в том, что его последствия не знают границ, и нарушения экологического равновесия в одном государстве сказывается на других, даже самых удаленных.

В ст. 358 УК Э. признается "массовое уничтожение растительного или животного мира. отравление атмосферы или водных ресурсов, а также совершение иных действий, вызывающих экологическую катастрофу".

*Панов В.П.*

## **Экспедитор**

ЭКСПЕДИТОР – 1) сторона договора транспортной экспедиции;

2) работник предприятия, осуществляющий получение грузов, их сопровождение при перевозке, сдачу, оформление товарораспорядительных документов. Э., кроме того, производит: упаковку, маркировку, хранение, таможенные операции и др.

## **Экспедиция**

*см. Договор транспортной экспедиции .*

## **Эксперимент следственный**

**ЭКСПЕРИМЕНТ СЛЕДСТВЕННЫЙ** – в уголовно-процессуальном праве следственное действие в целях проверки и уточнения данных, значимых для дела; восстановление обстановки или иных обстоятельств и совершение участниками Э.с. необходимых опытных действий (ст. 183 УПК). В Э.с. могут участвовать: подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель, защитник, специалист. В необходимых случаях при Э.с. производятся измерения, фото-, кино- или видеосъемки, составляются планы и схемы.

При Э.с. должны присутствовать понятые.

Данные, полученные в ходе Э.с., фиксируются в протоколе и имеют значение доказательств.

## Эксперт

**ЭКСПЕРТ** (лат. *expertus* – опытный) – лицо, обладающее специальными познаниями в той или иной области науки, техники, искусства или ремесла и привлекаемое органами расследования, судом или иными органами (например, третейским судом) для производства экспертизы и дачи заключения по вопросам, требующим применения специальных познаний.

В гражданском и уголовном процессе РФ экспертизу могут производить сотрудники специальных экспертных учреждений (такие учреждения имеются в системе Минюста, МВД, Минздрава), занимающие штатную должность Э., а также работники любых других учреждений, предприятий и организаций и частные лица, обладающие необходимыми специальными познаниями.

Когда производство экспертизы поручается Э. экспертного учреждения, лицо или орган, назначивший экспертизу, направляет соответствующее постановление (определение) руководителю этого учреждения, который поручает экспертизу одному или нескольким Э. Если же экспертиза производится вне экспертного учреждения, Э. назначается непосредственно лицом, назначившим экспертизу. В каком бы порядке ни был назначен Э., он дает заключение от своего имени и несет за него личную ответственность; процессуальное положение Э., его права и обязанности регламентируются ГПК и УПК.

Согласно ст. 184 и 189 УПК следователь, назначая экспертизу, обязан убедиться в компетентности Э., которому поручается ее производство. Обнаружившаяся некомпетентность Э. служит основанием к его отводу. Другое условие – незаинтересованность Э. в исходе дела. При наличии обстоятельств, свидетельствующих о возможности такой заинтересованности, Э. подлежит отводу.

Э. обязан:

- явиться по вызову лица, производящего дознание, следователя, прокурора, суда;
- дать объективное заключение по поставленным перед ним вопросам;
- ответить на вопросы, заданные ему на допросе по поводу заключения.

За дачу ложного заключения Э. несет ответственность, установленную законом (ст. 307УК).

Э. вправе:

- знакомиться с материалами дела, относящимися к экспертизе;
- с разрешения лица или органа, назначившего экспертизу, присутствовать при производстве допросов и других следственных и судебных действий, задавать допрашиваемым вопросы;
- заявлять ходатайства о представлении ему дополнительных материалов, необходимых для дачи заключения.

Если представленные материалы недостаточны или поставленный перед Э. вопрос выходит за пределы его специальных знаний, Э. сообщает о невозможности дать заключение. Э. возмещаются расходы, связанные с производством экспертизы (ст. 87 ГПК, ст. 106 УПК).

*Корневский Ю.В.*

## Экспорт товаров

ЭКСПОРТ ТОВАРОВ – таможенный режим, при котором товары вывозятся за пределы таможенной территории РФ без обязательств об их ввозе на эту территорию. Режим Э.т. регулируется ст. 97–99 ТК. Э.т. осуществляется при условии уплаты вывозных таможенных пошлин и внесения иных таможенных платежей, соблюдения мер экономической политики и выполнения других требований, предусмотренных ТК и иными законодательными актами РФ по таможенному делу. При экспорте товары освобождаются от налогов, либо уплаченные суммы налогов подлежат возврату в соответствии с налоговым законодательством РФ. При Э.т. товары должны быть вывезены за пределы таможенной территории РФ в том же состоянии, в котором они были на день принятия таможенной декларации, кроме изменений вследствие естественного износа или убыли при нормальных условиях транспортировки и хранения.

## Экстерриториальность

ЭКСТЕРРИТОРИАЛЬНОСТЬ(лат. *ex* – из. вне и *territoralis* – принадлежащий к определенной территории) – юридический статус физических или юридических лиц, учреждений либо объектов, изъятых из-под действия местного законодательства и подпадающих частично или в полном объеме под действие законодательства государства, национальность которого они имеют. Институт Э. возник в международном праве в период колониальной экспансии в виде капитуляций и селтльментов – особых привилегий, предоставлявшихся колонизируемыми государствами иностранцам-гражданам метрополий.

Э. выражалась в неподсудности указанных лиц местному суду, установлении над ними консульской юрисдикции, освобождении от прямых налогов и т. д. В настоящее время институт Э. существует в виде дипломатических и консульских привилегий и иммунитетов, предоставляемых в соответствии с положениями Венской конвенции о дипломатических сношениях 1961 г., Венской конвенции о консульских сношениях 1963 г. и других многосторонних международных договоров. Э. пользуются также военные морские и воздушные суда в пределах иностранной территории, если они оказались там законным путем (ст. 32 Конвенции ООН по морскому праву 1982 г.).

*Волосов М.Е.*

## Экстрадиция

(лат. *extraditio*) – см. *Выдача преступников*.

## Эксцедент

ЭКСЦЕДЕНТ (лат. *excess*) – максимальная сумма собственного участия страховщика в покрытии какого-либо риска. Термин связан с перестрахованием, суть которого сводится к распределению страховщиком (цедентом) своих рисков, которое осуществляется путем передачи цедентом части своих рисков другой (перестраховочной) компании – цессионеру.

Выделяются Э. убытка и Э. убыточности. При использовании системы Э. убытка по наступлении страхового случая и установления размера страховой суммы цедент выплачивает определенный в договоре перестрахования приоритет (т. е. максимальную сумму своих обязательств при несении страхователем убытка), а перестраховщик выплачивает сумму превышения. Во втором случае (Э. убыточности) подсчитывается максимальная сумма ответственности страховщика за определенный период. Общая убыточность соответствующего периода, превышающая этот уровень, автоматически покрывается перестраховщиками (цессионерами).

Лит.:



Вобльй К.Г. Основы экономики страхования. М., 1995;

Экономика/Под ред. проф. Б.А. Райзберга . М., 1997;

Экономика страхования и перестрахования/Под ред. К.Е. Турбиной. М., 1996.

Мельник Д.Ю.

## Эксцесс исполнителя

ЭКСЦЕСС ИСПОЛНИТЕЛЯ (лат. *excessus* – выход; крайнее проявление чего-либо, нарушение нормального хода процесса) – совершение исполнителем преступления, которое не охватывается умыслом других соучастников. За эксцесс отвечает только сам исполнитель, а другие соучастники преступления уголовной ответственности не подлежат (ст. 36 УК).

Нарушение исполнителем процесса, о совместном совершении которого договорились соучастники, имеет две разновидности, в зависимости от степени уклонения исполнителя от состоявшегося соглашения.

В первом случае, несмотря на выход исполнителя за пределы соглашения, он все же посягает на тот же основной объект преступления, который был согласован с остальными соучастниками. Например, исполнитель совершает, изменив способ хищения, открытое хищение чужого имущества (грабеж) вместо тайного хищения чужого имущества (кражи). Э.и. может состоять и в том, что исполнитель совершает квалифицированное вместо согласованного соучастниками простого убийства. При этом исполнитель отвечает за содеянное им соответственно пост. 161 УК (грабеж) и ч. 2 ст. 105 УК (убийство, совершенное при наличии квалифицирующих обстоятельств), а другие соучастники – за то деяние, которое охватывалось их умыслом (соответственно по ст. 33, 158 УК – соучастие в краже и по ст. 33 ч. 1 ст. 105 УК – соучастие в простом убийстве).

Во втором случае Э.и. исполнитель совершает вместо согласованного с остальными соучастниками преступления другое, посягающее на иной объект уголовно-правовой охраны, который не охватывается умыслом соучастников. Например, вместо согласованной кражи исполнитель совершает изнасилование. Поэтому за содеянное исполнителем согласно принципу Э.п. отвечает только исполнитель по ст. 131 УК (изнасилование).

*Минская В.С.*

## Электоральная юстиция

ЭЛЕКТОРАЛЬНАЯ ЮСТИЦИЯ – деятельность специально уполномоченных органов (в частности, органов конституционного правосудия, избирательных трибуналов, судов общей юрисдикции, уполномоченных или комиссий), осуществляющих контроль за правильностью проведения выборов и референдумов, разрешающих избирательные споры, защищающих избирательные права (в Австрии, Болгарии, Венгрии, Казахстане, Молдове, Гане, Намибии, Индии, Италии, Словении, Португалии, Франции). Органы Э.ю. косвенно защищают и субъективные избирательные права граждан; кандидат, оспаривающий результаты выборов, обращается прежде всего за защитой своего пассивного избирательного права. Осуществляя контроль за избирательным процессом, эти органы в ряде стран (Франция, франкоязычные страны Африки) наделяются юрисдикционными, консультативными и решающими полномочиями,

Исторически первыми функции Э.ю. выполняли парламенты. В ряде государств и в настоящее время результаты избирательного процесса могут быть обжалованы исключительно высшим представительным органом власти. Так, в США каждая палата является судьей выборов, результатов и избирательного ценза своих членов. Только Конгресс решает спорные вопросы, возникающие во время выборов. В Германии парламент не лишен права проверки действительности депутатского мандата, но его решения могут быть проверены Конституционным судом. Во Франции при IV Республике палаты сами судили о правильности законодательных и сенатских выборов. В настоящее время

Конституционный совет, а не парламент разрешает споры по парламентским выборам, поскольку считается, что парламент как политический орган не может быть объективен при решении вопроса о действительности депутатского мандата.

Результаты выборов могут быть оспорены не только непосредственно заинтересованными лицами (кандидаты, политические партии), но и любым избирателем (в Германии – не менее 100 избирателями), группой депутатов (в Германии и Габоне – 1/10 депутатов, Казахстане – 1/6), генеральным прокурором (Сейшельские Острова).

Избирательные органы осуществляют общий контроль за соблюдением избирательного законодательства; их решения могут быть обжалованы в суд. В одних странах формирование высших органов, курирующих организацию и проведение выборов, – прерогатива высшей судебной власти (Польша, Коста-Рика), в других – компетенция правительства (Австрия, Швеция), министерства внутренних дел, а в избирательных округах действуют специальные уполномоченные или комиссии (Великобритания, Италия, Франция, Бенин).

Практически во всех странах выборы проходят под контролем судебной власти. В одних странах споры, касающиеся выборов, могут рассматривать только Верховный суд (Бенин, Польша), в других – все судебные инстанции (РФ, Украина, Узбекистан).

В РФ избирательная кампания 1995 г. продемонстрировала широкое распространение судебной формы разрешения споров (например, Верховным Судом РФ было рассмотрено 60 дел. при этом 1/3 заявлений была удовлетворена). В отдельных случаях ВС РФ признавал незаконными нормативные решения Центральной избирательной комиссии. Причиной роста числа избирательных споров являлось увеличение числа участников избирательного процесса, недостаточность правового регулирования деятельности избирательных объединений, и прежде всего составления списков кандидатов и внесения в них изменений.

ФЗ РФ от 19 сентября 1997 г. № 124-ФЗ "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации" содержит специальную главу "Обжалование нарушений избирательных прав и права на участие в референдуме и ответственность за нарушения избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации". Признание недействительности выборов возложено на суды общей юрисдикции в зависимости от уровня выборов. С жалобами могут обратиться избиратели, кандидаты, их доверенные лица, избирательные объединения, избирательные блоки и их доверенные лица, иные общественные объединения, инициативные группы по проведению референдума, наблюдатели, а также избирательные комиссии, комиссии референдума. Решения и действия (бездействие) комиссий и их должностных лиц, нарушающие права граждан, могут быть обжалованы и в вышестоящую комиссию. Установлены сроки принятия решений по жалобам. Суд может отменить решение избирательной комиссии, комиссии референдума об итогах голосования, о результатах выборов, референдума при наличии нарушений соответствующего законодательства.

Лит.: Сравнительное конституционное право/Ред. кол.: А.И. Ковлер, В.Е. Чиркин, Ю.А.Юдин . М., 1996.

Бойцова В.В., Бойцова Л.В.

## Эмансипация

ЭМАНСИПАЦИЯ (лат. *emancipatio* ) – объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (см. *Дееспособность* ). Институт Э. возник в римском праве как антипод мандипации – обряда, с помощью которого римские граждане совершали сделки с вещами и лицами, включая их куплю-продажу. С помощью Э. дети и внуки освобождались из-под власти патерфамилиаса (главы семьи). Их в присутствии 5 свидетелей и весодержателя отпускали на волю, наделяя таким образом всеми признаками правоспособности.

В гражданское законодательство РФ термин "Э." был введен только с принятием в 1994 г. части первой ГК РФ. В соответствии со ст. 27 ГК РФ несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или

попечителя занимается предпринимательской деятельностью. Э. производится по решению органа опеки и попечительства – с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия – по решению суда. Родители, усыновители и попечитель не несут ответственности по обязательствам эмансипированного несовершеннолетнего, в частности по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда.

## **Эмбарго**

ЭМБАРГО (исп. *embargo* – наложение ареста, запрещение) – практикуемая в международных отношениях мера воздействия одного государства либо группы государств на какое-либо государство с целью принудить его к выполнению своих обязательств, отказу от проведения политики, противоречащей основным принципам и общепризнанным нормам международного права, без применения военной силы, заключающаяся в установлении полного или частичного запрета на осуществление внешнеэкономических связей с определенными государствами. В случае существования угрозы миру и безопасности такая мера может быть использована по решению Совета Безопасности ООН (ст. 39–41 Устава ООН).

*Волосов М.Е.*

## **Эмиссионная ценная бумага**

ЭМИССИОННАЯ ЦЕННАЯ БУМАГА – в соответствии с ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" любая (независимо от наименования) ценная бумага, в том числе бездокументарная, которая характеризуется одновременно следующими признаками:

а) закрепляет совокупность имущественных и неимущественных прав, подлежащих удостоверению, уступке и безусловному осуществлению с соблюдением установленных формы и порядка;

б) размещается выпусками;

в) имеет равные объем и сроки осуществления прав внутри одного выпуска вне зависимости от времени приобретения. К числу Э.ц.б. относятся акции, и облигации.

## **Эмиссионные банки**

ЭМИССИОННЫЕ БАНКИ – 1) первоначально – банки, мобилизующие средства для активных операций путем выпуска банкнот (банковских, билетов), разменных по первому требованию всякого предъявителя на имеющую хождение монету;

2) в настоящее время – центральные банки государств, обладающие монопольным правом выпуска банкнот в качестве заменителей денежных знаков.

В подавляющем большинстве государств банк, осуществляющий эмиссию денег, – один. Это – центральный (национальный или государственный) банк. Из наиболее крупных государств только в США существуют 12 Э.б., входящих в Федеральную резервную систему и представляющих собой, применительно к эмиссионной операции, фактически единый Э.б.

На протяжении почти 70 лет, до марта 1991 г., Госбанк делил эмиссионную монополию с Минфином России, а затем – СССР: им выпускались червонцы и билеты Государственного банка, а Минфином – монеты и государственные казначейские билеты. В 1991 г. с проведением денежной реформы выпуск государственных казначейских билетов был полностью прекращен и Госбанк СССР стал действительно единственным Э.б. Просуществовал он, однако, совсем недолго, ибо в конце 1991 г., с распадом СССР и ликвидацией его бывших структур, Госбанк СССР был ликвидирован; его место занял и занимает до настоящего времени Центральный банк РФ (Банк России).

**Лит.:**

- Бернацкий М.В.* Русский Государственный банк как учреждение эмиссионное. СПб., 1912;
- Зак А.Н., Феррейн А.Э.* Центральные банки. Банковые союзы. СПб., 1914;
- Киш С.* Центральные банки. М., 1933;
- Мигулин П.П.* Русский автономный центральный эмиссионный государственный банк. Харьков, 1906;
- Силин Н.Д.* Австро-Венгерский банк. Исследование по вопросу об отношениях между центральным эмиссионным банком и государством. М., 1913;
- его же; Кредитная политика эмиссионного банка и устойчивая валюта (Австро-Венгерский банк). Изд. 2-е. М., 1928;
- Судейкин В.Т.* Задачи и организация центральных европейских эмиссионных банков. СПб., 1887;
- Эпштейн Е.М.* Эмиссионные и кредитные банки в новейшей эволюции народного хозяйства. СПб., 1913.
- Белов В.А.*

## **Эмиссия денег**

**ЭМИССИЯ ДЕНЕГ** – 1) совокупность мероприятий по разработке, изготовлению и выпуску в обращение денежных знаков в виде казначейских билетов, банкнот и монет казначейством или центральным (эмиссионным) банком, так называемая "налично-денежная эмиссия";

2) эффект возрастания количества денег в обращении, создающийся вследствие увеличения скорости и числа оборотов одних и тех же денежных знаков коммерческими банками, "безналичная эмиссия".

В РФ Э.д. осуществляется Центральным банком РФ (Банком России).

## **Эмиссия ценных бумаг**

**ЭМИССИЯ ЦЕННЫХ БУМАГ** – последовательность действий эмитента по размещению эмиссионных ценных бумаг. Регламентируется ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг".

Процедура Э.ц.б., если иное не предусмотрено законодательством РФ, включает следующие этапы:

- а) принятие эмитентом решения о выпуске эмиссионных ценных бумаг;
- б) государственную регистрацию выпуска эмиссионных ценных бумаг;
- в) для документарной формы выпуска – изготовление сертификатов ценных бумаг;
- г) размещение эмиссионных ценных бумаг;
- д) регистрацию отчета об итогах выпуска эмиссионных ценных бумаг.

При Э.ц.б. регистрация проспекта эмиссии производится при размещении эмиссионных ценных бумаг среди неограниченного круга владельцев или заранее известного круга владельцев, число которых превышает 500, а также в случае, когда общий объем эмиссии превышает 50 тыс. МРОТ.

При регистрации проспекта эмиссии процедура Э.ц.б. дополняется следующими этапами:

- а) подготовкой проспекта Э.ц.б.;
- б) регистрацией проспекта Э.ц.б.;
- в) раскрытием всей информации, содержащейся в проспекте Э.ц.б.;
- г) раскрытием всей информации, содержащейся в отчете об итогах выпуска.

Запрещается производить Э.ц.б. производных по отношению к эмиссионным ценным бумагам, итоги выпуска которых не прошли регистрацию.

*Белов В.А.*

## **Эмитент**

**ЭМИТЕНТ** – орган исполнительной власти, местного самоуправления или

юридическое лицо, которым в установленном порядке, на определенных условиях предоставлено право эмиссии (выпуска в обращение) денег, облигаций, акций и других ценных бумаг и документов, включая кредитные (пластиковые) карточки, дорожные чеки. Каждый Э. может осуществлять лишь разрешенную ему эмиссию платежных средств и ценных бумаг. Э. несет от своего имени обязательства перед владельцами денег и ценных бумаг по осуществлению прав, закрепленных ими.

Выпуск в обращение наличных денег в РФ разрешен исключительно Центральному банку РФ. Наличные деньги, эмитируемые Ц.б., поступают в обращение и изымаются из обращения через банки коммерческие при выполнении ими банковских операций – расчетных, кассовых, кредитных и др.

Э. акций (для образования и увеличения уставного капитала) могут быть акционерные общества.

Э. облигаций (для привлечения средств займы) могут быть органы исполнительной власти, органы местного самоуправления, АО, ООО и некоторые другие виды юридических лиц в случаях, предусмотренных законом или иными правовыми актами. Деятельность Э. по эмиссии ценных бумаг регулируется ФЗ РФ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг".

## **Эмфитевзис**

ЭМФИТЕВЗИС – в римском праве и праве ряда государств – особый вид наследственного долгосрочного пользования чужой землей, включающий, в частности, право арендатора возводить на арендуемой земле сооружения, собирать урожай, передавать участок по наследству, право залога и, с определенными условиями, право его дарения и продажи. Держатель участка обязан ежегодно платить собственнику заранее установленную арендную плату, вносить налоги.

## **Эстоппель**

ЭСТОППЕЛЬ (англ. *estoppel* – процессуальный отвод, лишение права возражать) – утрата участником действующего международного договора права ссылаться на обнаружившееся основание его недействительности (например, ошибку, обман, подкуп представителя государства при заключении договора и др.), а также на основание выхода из него или приостановление его действия, если данный участник, после того как ему стало известно о соответствующих фактах, определенно или молчаливо согласился с тем, что договор по-прежнему действует.

Аналогичные последствия будет иметь подобное поведение договаривающейся стороны и в случаях нарушения договора другим (другими) его участниками либо при коренном изменении обстоятельств, существовавших при заключении договора. Это условие, закрепленное Венской конвенцией о праве международных договоров 1969 г. и Венской конвенцией о праве договоров между государствами и международными организациями или между международными организациями 1986 г., однако, не лишает любого участника договора права ссылаться на указанные обстоятельства, если они возникнут вновь.

*Волосов М.Е.*

## **Этническое представительство**

ЭТНИЧЕСКОЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО – принцип организации представительной власти, в соответствии с которым депутаты представляют не все население страны (или ее отдельные территории), а определенные этнические группы, от которых они непосредственно и избираются. В современном мире Э.п. применяется весьма редко, так как

противоречит принципу равного представительства и, следовательно, фундаментальному принципу равноправия граждан. Почти уникальным случаем является Фиджи, где Э.п. положено в соответствии с Конституцией 1991 г. в основу всей системы организации государственной власти.

В ряде демократических государств Э.п. носит вспомогательный характер и служит конституционным способом защиты интересов коренных малочисленных народов: так, небольшое число депутатов избирается по национальным округам (см. *Национальные избирательные округа*) или иным способом от малых этнических групп в парламенты Индии, Словении, Республики Крым и некоторых других государств.

## "Ю"

### ЮНЕСКО

см. *Организация Объединенных Наций по вопросам образования, науки и культуры* .

### ЮНИДО

ЮНИДО (Организация Объединенных Наций по промышленному развитию) – специализированное учреждение ООН, цель которого – содействовать промышленному развитию развивающихся стран. Создана в 1966 г. К 1995 г. насчитывала 166 государств-членов (включая РФ). Деятельность ЮНИДО подразделяется на оперативную и вспомогательную. Оперативная – оказание технической помощи развивающимся странам в реализации конкретных проектов (командирование экспертов, проведение консультаций, поставка кадров и т. д.); вспомогательная – сбор, обобщение, публикация данных, проведение исследований, организация конференций и т. д. по вопросам промышленного развития. Под эгидой ЮНИДО разрабатываются десятилетние региональные стратегии развития освободившихся государств; действует Банк промышленной и технологической информации; реализуется Технологическая программа, направленная на укрепление научно-технического потенциала.

Главные органы: Генеральная конференция, Совет по промышленному развитию, Постоянный комитет и Секретариат. Имеет собственный бюджет, формируемый из взносов стран-членов; финансирование оперативной деятельности осуществляется из средств Программы развития ООН и Фонда промышленного развития ЮНИДО, складывающегося из добровольных взносов стран-членов.

### Юридическая консультация

**ЮРИДИЧЕСКАЯ КОНСУЛЬТАЦИЯ** – коллектив адвокатов, создаваемый президиумами коллегий в районах, городах и других населенных пунктах для организации работы адвокатов по оказанию юридической помощи. Местонахождение Ю.к. и количество работающих в ней определяются президиумом коллегии адвокатов по согласованию с местными органами государственной власти или самоуправления.

Ю.к. являются основным рабочим звеном адвокатуры. Члены коллегии адвокатов входят в состав какой-либо Ю.к. и там проводят свою работу. Президиум коллегии адвокатов утверждает также штаты и сметы Ю.к. Они имеют текущий счет в банке, печать и штамп с обозначением своего наименования и принадлежности к соответствующей коллегии адвокатов. Ю.к. руководит заведующий, назначаемый президиумом из числа членов коллегии. Заведующий Ю.к. осуществляет предоставленные ему права на основании доверенности, выдаваемой президиумом коллегии адвокатов.

За рубежом структуры, аналогичные Ю.к., называются обычно адвокатскими бюро

(адвокатскими фирмами). Однако последние обладают, как правило, гораздо большей степенью самостоятельности по отношению к профессиональным объединениям (ассоциациям, союзам) адвокатов.

## Юридическая наука

ЮРИДИЧЕСКАЯ НАУКА – совокупность общественных знаний о праве. История Ю.н. уходит в глубокую древность. Еще Платон и Аристотель пытались разрешить некоторые юридические проблемы. Однако формирование юриспруденции как науки началось благодаря стараниям римских юристов (Гая, Павла, Ульпиана, Цицерона). Одним из первых преподавателей права был Гварнерий (Ирнерия), который начал обучать студентов в Болонье в 1087 г. Первоначально учебный процесс сводился к чтению и толкованию (глоссированию) текстов Кодификации Юстиниана. Позже римские юристы, используя греческую философию, могли уже на гораздо более глубокой основе уточнить юридически важные понятия.

Сплав римского права и греческой философии способствовал окончательному формированию Ю.н. Значительную роль в этом процессе играли европейские университеты.

Их влияние на развитие Ю.н. заключалось в том, что они:

а) установили транснациональный характер правоведения на Западе, способствовали тому, что само право приобрело единую терминологию и метод, который позволил строить правовые системы из обычаев и законов;

б) возвысили роль ученого в формировании права;

в) способствовали отделению права от богословия, риторики, этики и политики;

г) подняли анализ права на уровень науки путем концептуализации правовых институтов и систематизации права как единого свода знаний;

д) создали класс профессиональных юристов.

Развитие отечественной Ю.н. тесно связано с учреждением в 1755 г. Московского и в 1819 г. Санкт-Петербургского университетов. Основным источником познания права в период слабого развития издательского дела становились лекции, прочитанные профессорами, поэтому история развития Ю.н. в России, по существу, неотделима от развития этих университетов.

Первоначально российская Ю.н. основывалась на зарубежных исследованиях, преподавание велось иностранными профессорами; но со временем были подготовлены и отечественные специалисты. Одним из первых русских профессоров права был С.Е. Десницкий, внесший весомый вклад в развитие российской Ю.н. Он считал, что Ю.н. включает в себя 4 части:

а) о происшествии правлений в разные века и у разных народов;

б) о правах, происходящих в обществе от различного состояния людей;

в) о правах, происходящих от различных и взаимных дел между обывателями;

г) о полиции или благоустройстве гражданском.

Формирование теоретических основ отечественной Ю.н. происходило под влиянием идей С.А. Муромцева, П.И. Новгородцева, Л.И., Петражицкого, Б.А. Кистяковского, Ф.В. Тарановского и др. Развитию отраслевых Ю.н. способствовали труды Н.М. Коркунова.

Предметом Ю.н. выступает право как социальное явление. Однако оно изучается и другими науками, поэтому возникает необходимость в чистом учении о праве.

Вопрос о предмете Ю.н. решался и отечественными правоведами. Так, по мнению советского исследователя права О.А. Красавчикова, в предмет Ю.н. включаются регулируемые правом общественные отношения, нормы и институты, источники юридических норм, юридическая техника, опыт применения норм права, правоотношения и юридические факты.

Известный ученый-юрист С.С. Алексеев считает, что предмет Ю.н. может быть рассмотрен в 2 плоскостях:

а) с точки зрения процесса правового регулирования его составляют право как система юридических норм:

- общественные отношения как предмет правового регулирования;
- нормативные юридические акты, правоотношения, индивидуальные акты, правосознание и правовая культура;
- формирование и действие права, эффективность его норм;

б) с точки зрения содержания правового регулирования в него включаются закономерности права, догма права, техника юриспруденции.

Под методологией Ю.н. следует понимать совокупность приемов, способов изучения ее предмета.

На заре науки ученые использовали преимущественно схоластический метод, который был разработан в начале XII в. В праве этот метод принял форму анализа и синтеза доктрин, часто противоречащих друг другу, взятых из Кодификации Юстиниана и у светских авторитетов.

Метод европейских юристов XII в. (за основу которого были взяты диалоги Платона) представлял собой измененный метод диалектического рассуждения, характерный для древнегреческой философии, классического и постклассического римского права.

Отечественный юрист Г.Ф. Шершеневич, разрабатывая методологию Ю.н. (1912 г.), анализировал 4 метода: догматический, исторический, социологический и критический. Российский ученый В.М. Сырых выделяет 4 вида методов Ю.н.:

- а) метод материалистической диалектики;
- б) общие приемы (анализ и синтез, индукция и дедукция и др.);
- в) специальные методы (статистический, кибернетический, социально-психологические приемы);
- г) частноправовые методы (формально-логический, сравнительно-правовой).

В обобщенном виде методологическую базу Ю.н. составляют общенаучные и собственно юридические методы. Главными функциями Ю.н. являются:

- а) теоретико-познавательная (с помощью которой осмысливается сущность права, познаются его объективные закономерности);
- б) практически-прикладная (дает возможность Ю.н. вырабатывать рекомендации, направленные на совершенствование законодательства и практики его применения);
- в) идеологическая, воспитательная функция (заключается в том, что юридические знания влияют на сознание людей, оказывают на них воспитательное воздействие).

Вопрос о содержании идеологической функции Ю.н. является дискуссионным в отечественном правоведении. Одни ученые отрицают эту функцию, другие считают, что, поскольку Ю.н. весьма политизирована, без идеологической функции не обойтись.

Ю.н. способствует формированию такого общественного сознания, в котором будут господствовать идеи законности и правопорядка, защиты прав и свобод человека и гражданина.

Система Ю.н. есть совокупность наук, изучающих право во всех его проявлениях. Причем эти науки образуют определенную структуру. Схематично ее можно представить следующим образом:

- а) общетеоретические науки (теория государства и права, история государства и права России и зарубежных стран, история политических и правовых учений);
- б) отраслевые науки (конституционное, административное, гражданское, уголовное, трудовое, уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное право и др.);
- в) межотраслевые науки (экологическое право, судостроительство и др.);
- г) науки международного права (международное публичное, международное частное, космическое право);
- д) наука сравнительного права;
- е) прикладные Ю.н. (криминалистика, криминология, юридическая психология, судебная медицина, судебная психиатрия).



В России Ю.н. развивается в научных учреждениях (Институт государства и права РАН, Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ, Научно-исследовательский институт проблем укрепления законности и правопорядка при Генеральной прокуратуре РФ, НИИ МВД и др.) и учебных заведениях (юридических академиях, институтах и юридических факультетах университетов).

**Лит.:**

- Алексеев С.С.* Проблемы теории права. Курс лекций в 2-х т. Свердловск, 1972;
- Аннерс Э.* История европейского права. М., 1994;
- Берман Г.* Западная традиция права: эпоха формирования. М., 1994;
- Таганцев Н.С.* Русское уголовное право. В 2-х т. СПб., 1902;
- Кельзен Г.* Чистое учение о праве. Вып. 1–2. М., 1987, 1988;
- Красавчиков О.А.* Советская наука гражданского права. Ученые труды Свердловского юридического института. Т. 6. Свердловск, 1961;
- Коркунов Н.М.* История философии права. СПб., 1908;
- его же: Русское государственное право. В 2-х т. СПб., 1893;
- его же: Лекции по международному праву. СПб., 1884;
- Кузнецов Э.В.* Философия права в России. М., 1989: Связь юридической науки с практикой/Отв. ред. *В.Н. Кудрявцев*. М., 1988;
- Сырых В.М.* Метод правовой науки. М., 1980;
- Теория государства и права/Под ред. *А.Б. Венгерова*. М., 1995;
- Шершеневич Г.Ф.* Учебник русского гражданского права. М., 1907;
- его же: Учебник торгового права. М., 1914;
- Экимов А.И. Политические интересы и юридическая наука//Государство и право, 1996, № 12.
- Малиновский А.А.*

## Юридическая обязанность

**ЮРИДИЧЕСКАЯ ОБЯЗАННОСТЬ** – установленная законодательством и обеспеченная государством мера должного поведения обязанного субъекта. Если какой-либо субъект правоотношения может добровольно отказаться от использования субъективного права, то от Ю.о. отказаться довольно сложно, поскольку она обеспечивается возможностью государственного принуждения. Ю.о. можно назвать специальным элементом, через который субъективные права связываются с государственным принуждением в виде юридических санкций. В связи с этим юридически обязанное лицо, возможно, действует против собственного интереса, однако его действия должны соотноситься с интересами других участников правоотношений, с интересами общества и государства. Ю.о. является существенным инструментом для установления правопорядка, цель которого заключается в правовом регулировании общественных отношений.

Ю.о. – один из четырех элементов правового отношения, наряду с объектами права, субъектами права и субъективными правами. Нормы права предоставляют одним субъектам правоотношений права, содержанием которых является мера дозволенного поведения, а другим – соответственно обязанности. Ю.о. неодинаковы по содержанию, которое может быть выражено в следующих трех видах:

а) в обязанности активного типа поведения субъекта в пользу так называемых управомоченных лиц. Данный вид обязанности характеризуется тем, что физическое или юридическое лицо должно поступать в соответствии с нормами права;

б) в обязанности пассивного типа поведения, т. е. в необходимости воздержания от запрещенных законодательством действий. Данный вид Ю.о. играет прежде всего оградительную роль;

в) в обязанности претерпевания определенных государственно-принудительных мер воздействия, т. е. санкций.

Права и обязанности являются едиными по своему объекту. Если на основе норм права возникают субъективные права, то обычно возникают и Ю.о. Так, при заключении трудового

договора (контракта) у работника возникает право на получение заработной платы за осуществление определенных функциональных обязанностей, а предприятие обязано в свою очередь организовать труд работника, создать условия для безопасного и эффективного труда, своевременно выплачивать обусловленную контрактом заработную плату. Однако права и обязанности могут иметь и самостоятельное значение.

Часто Ю.о. и субъективные права совпадают. Таковыми являются полномочия государственных органов власти и должностных лиц. совокупность прав и обязанностей которых непосредственно составляет их компетенцию. Так, правом Минюста, является государственная регистрация ведомственных нормативных актов, затрагивающих права, свободы, обязанности человека и гражданина, устанавливающих правовой статус организаций, носящих межведомственный характер. Выполнение должностными лицами определенных действий, связанных с данной регистрацией, является также их обязанностью по отношению к федеральным органам исполнительной власти.

**Лит.:**

*Алексеев С.С.* Общая теория права. В 2-х т. Т. II. М., 1982;

*Семенко Б.М.* Юридические обязанности граждан СССР (Вопросы теории). Саратов, 1978;

*Халфина Р.О.* Общее учение о правоотношении. М., 1974.

*Арзамасов Ю.Г.*

## **Юридическая ответственность**

**ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ** – одна из форм общесоциальной ответственности. Последняя включает в себя также политическую, национальную, историческую, партийную и многие другие виды ответственности.

В отечественной и зарубежной юридической литературе нет единого понятия Ю.о. В одних случаях она определяется как "мера государственного принуждения, основанная на юридическом и общественном осуждении поведения правонарушителя и выражающаяся в установлении для него определенных отрицательных последствий в форме ограничений личного и имущественного порядка". В других случаях – как "регламентированное нормами права общественное отношение между государством в лице его специальных органов и правонарушителем, на которого возлагается обязанность претерпевать соответствующие лишения и неблагоприятные последствия за совершенное правонарушение". Третья позиция рассматривает Ю.о. как "применение к лицам, совершившим правонарушения, предусмотренных законом мер принуждения в установленном для этого процессуальном порядке".

Ю.о. в отличие от других видов ответственности всегда связана с государственным принуждением, с практическим применением установленных законом санкций. Ю.о. всегда влечет за собой не только общественное, но и государственно-правовое осуждение поведения лица, нарушившего закон. Она сопровождается наступлением отрицательных последствий в виде ограничений личного или имущественного порядка. В отличие от других видов ответственности Ю.о. выступает в форме общественного отношения, которое устанавливается между государством в лице уполномоченных на то органов (суд, прокуратура, полиция и др.) и правонарушителем. Государство при этом выступает в качестве управомоченной стороны, а правонарушитель – обязанной.

Для возникновения и осуществления на практике Ю.о. требуются предусмотренные законом основания и условия. Согласно законодательству РФ, основанием Ю.о. является правонарушение. Отсутствие в поведении лица хотя бы одного из признаков правонарушения препятствует наступлению Ю.о.

Все действия участников правоотношения, возникающего в результате совершенного правонарушения, строго регулируются законом и должны совершаться только в рамках закона. В особенности это касается действий по установлению виновности того или иного лица в совершении противоправных деяний, а также по определению характера и меры Ю.о.

за содеянное.

По своему содержанию Ю.о. проявляется либо в виде возложения на виновное лицо штрафных, карательных санкций, либо в виде вменения ему в обязанность восстановить (там, где это возможно) незаконно нарушенные право и ранее существовавшие общественные отношения.

Независимо от видов Ю.о. должна реализоваться в строгом соответствии с установленными в рамках той или иной правовой системы принципами. Среди них общепризнанными являются принципы законности, обоснованности, справедливости, неотвратимости, целесообразности и недопустимости повторной или двойной (например, одновременно уголовной и административной) ответственности за совершение одного и того же преступления.

*Марченко М.Н.*

## **Юридическая психология**

**ЮРИДИЧЕСКАЯ ПСИХОЛОГИЯ** – наука, изучающая психические явления, процессы и механизмы, возникающие, протекающие и используемые при осуществлении деятельности по созданию, усвоению, исполнению, нарушению и применению права, т. е. психологию юридически значимой и регулируемой правом деятельности людей. В приведенном определении очерчен и предмет Ю.п., и границы ее компетенции, и ее прикладные функции по обслуживанию юридической теории и практики.

Ю.п. по предмету и методам исследования, по психической природе явлений, подлежащих изучению, – отрасль психологической науки, в состав которой она организационно включена номенклатурой, научных специальностей. По сфере общественной практики, к которой относятся явления, изучаемые Ю.п., по направленности своих исследований и по области практического применения полученных результатов она одновременно входит в систему юридических знаний.

В качестве синонима Ю.п. используется понятие правовой психологии, которое иногда означает сам предмет Ю.п., т. е. психическую реальность, изучаемую данной наукой, а также имеет и более узкое значение как наименование раздела Ю.п., изучающего психологическую сторону правового сознания и наиболее общие психологические закономерности нормативно-правового регулирования общественных отношений и поведения людей.

Другие разделы Ю.п.:

– криминальная психология, изучающая психологию преступности, и личности преступника;

– судебная психология, изучающая психологические проблемы раскрытия, расследования, судебного рассмотрения преступлений и гражданского судопроизводства;

– исправительная психология, изучающая психологические проблемы применения и исполнения наказаний, ресоциализации осужденных и профилактики правонарушений.

Развитие Ю.п. инициировалось потребностями юридической теории и практики, побуждалось задачами уголовной политики, борьбы с преступностью, расследования преступлений, отправления правосудия, обращения с осужденными.

Одна из важнейших прикладных задач Ю.п. – строгое определение, научное толкование и адекватное применение правовых установлений и терминов, имеющих психологическое содержание, а также юридических категорий и понятий, подлинную природу которых невозможно уяснить без привлечения данных психологии. К их числу, например, относятся понятия вины и ответственности, мотивов и целей, морального вреда, внутреннего убеждения, заведомой ложности, оправданного риска, психического принуждения, беспомощного состояния и многие другие.

Основные разделы Ю.п. (правовая, криминальная и исправительная психология) взаимосвязаны и обслуживают друг друга, охватывая психическую деятельность различных субъектов на разных стадиях и этапах, в различных сферах и отраслях правовой жизни

общества, что придает Ю.п. внутреннюю согласованность, целостный и системный характер.

**Лит.:**

- Антонян Ю.Н., Гульдман В.В.* Криминальная патопсихология. М., 1991;  
*Васильев В.Л.* Юридическая психология. М., 1991;  
*Глоточкин А.Д., Пирожков В.Ф.* Исправительно-трудовая психология. М., 1974;  
*Дулов А.В.* Введение в юридическую психологию. М., 1970;  
*Ефремова Г.Х.* и др. Общественное мнение и преступление. Тбилиси, 1984;  
*Еникеев М.И.* Основы общей и юридической психологии. М., 1996;  
*Костицкий М.В.* Введение в юридическую психологию. Киев, 1990;  
*Коченов М.М.* Введение в судебно-психологическую экспертизу. М., 1980;  
*Кудрявцев И.А.* Судебная психолого-психиатрическая экспертиза. М., 1988;  
*Рапинов А.Р.* Судебная психология для следователей. М., 1967;  
*Рапинов А.Р.* Методологические вопросы юридической психологии//Психологический журнал, 1984, № 4;  
*Рапинов А.Р.* Актуальные задачи психологии права//Психологический журнал, 1987, № 1;  
*Рапинов А.Р., Ефремова Г.Х.* Правовая психология и преступное поведение. Красноярск, 1987;  
*Романов В.В.* Военно-юридическая психология. М., 1991;  
*Ситковская О.Д.* Психологические основания уголовной ответственности. Баку, 1992;  
*Чуфаровский Ю.В.* Юридическая психология. М., 1996.  
*Рапинов А.Р.*

## **Юридическая сила закона**

**ЮРИДИЧЕСКАЯ СИЛА ЗАКОНА** – обязательность любого нормативного акта, а также его приоритет перед другими актами или подчиненность им. Ю.с.з. определяется положением органа, их издавшего, в общей системе правотворческих государственных органов, его компетенцией и характером самих издаваемых актов. Юридическая сила служит критерием классификации нормативных актов, их подразделения на два основных вида группы: законы и подзаконные нормативные акты.

В зависимости от юридической силы в каждой стране, а точнее – в каждой правовой системе устанавливается иерархия, т. е. строгая система соподчиненности нормативных актов.

Внизу этой иерархии находятся нормативные акты, издаваемые органами местного самоуправления и местного государственного управления. Вверху ее замыкают нормативные акты (законы, статуты и т. п.), издаваемые высшими органами государственной власти в той или иной стране, которые обладают высшей юридической силой по отношению ко всем другим подзаконным актам. Последние должны строго соответствовать закону, издаваться на основе закона и во исполнение закона.

Сложившаяся и поддерживаемая в каждой стране иерархия нормативных актов имеет важнейшее значение для упорядочения процесса правотворчества и правоприменения, для создания и поддержания режима законности и конституционности.

*Марченко М.Н.*

## **Юридическая техника**

**ЮРИДИЧЕСКАЯ ТЕХНИКА** – совокупность принципов, правил, методов, средств и приемов, используемых для качественного написания и оформления (проектов) текстов нормативных, актов.

К основным принципам Ю.т. относятся:

- а) общие принципы регулирования (управления) применительно к правотворчеству:
  - адекватность правового воздействия и его соответствие государственной политике в данной сфере общественных отношений;
  - полнота, безызыбочность и конкретность регулирования, отсутствие или

допустимость побочных эффектов; своевременность введения правового акта в действие;  
– реализуемость правового воздействия (наличие соответствующих ресурсов, организационных и правовых механизмов);

б) принцип системности права:

– соблюдение принятого структурирования права на отрасли, подотрасли и институты, а также установленных взаимоотношений правовых актов по их юридической силе;

– соответствие по целям и непротиворечивость по содержанию нового и действующих правовых актов, соответствие вида правового акта компетенции издавшего его органа;

– наличие связанных с принятием данного правового акта изменений действующего законодательства;

в) принципы точности и определенности юридической формы устанавливаемых правоотношений:

– адекватность выражения языковыми средствами существа (концепции) правового решения, обеспечение точного понимания (интерпретации) положений правового акта всеми субъектами правоотношений;

– правильность оформления акта как официального юридического документа.

Для реализации принципов разработки правовых актов в правотворчестве используются разнообразные элементы Ю.т., в том числе такие, как:

а) применение определенных режимов (методов) юридического регулирования, видов норм и логической структуры норм. Особые юридические режимы (например, общедозволительный, разрешительный) характерны для публичного и частного права, отдельных отраслей права и ориентированы на те или иные способы правового регулирования – дозволения, обязывания, запрещения;

б) использование различных способов изложения предписаний, классифицируемых по степени обобщенности нормативного материала, по полноте использования элементов (гипотезы, диспозиции, санкции) юридической нормы, по «специализации» (дефинитивной, оценочной, диспозитивной и т. п.) той или иной статьи, по использованию внутренних и внешних ссылок;

в) следование законам и правилам формальной логики. Основные законы логики (тождества, непротиворечия, исключенного третьего и достаточного основания) используются в правотворчестве для построения как правовых актов в целом, так и их отдельных частей и положений;

г) соблюдение требований к терминологии правовых актов, таких, как единство, смысловая однозначность, стилистическая нейтральность, системность терминологии, распространенность и общепризнанность, стабильность, доступность, корректность;

д) использование юридического языка и официально-делового стиля. Тексты правовых актов должны соответствовать общим нормам современного русского языка. Функционально-стилистические особенности языка права предполагают официальный характер, документальность, максимальную точность, экспрессивную нейтральность, безличный характер, ясность и простоту языкового выражения; экономичность использования языковых средств;

е) применение юридических конструкций, устойчивых схем и моделей, устанавливающих соотношения прав, обязанностей и ответственности субъектов правоотношений;

ж) следование определенным правилам использования реквизитов и оформления правового акта в целом, а также его структурных частей, использование дополнительных структурно-смысловых элементов, таких, как примечания, таблицы и т. п. Так, в начале правовых актов принято помещать общие положения, которые могут устанавливать цели, задачи и основные принципы регулирования, определения используемых терминов. Заключительные статьи нормативных правовых актов содержат положения о сроках и порядке введения акта в действие, об отмене, изменениях и дополнениях действующих актов в связи с принятием данного нормативного правового акта.

Нарушения принципов и правил Ю.т. квалифицируются как законотворческие ошибки.

**Лит.:**

*Алексеев С.С.* Государство и право. Начальный курс. М., 1993;

*Власенко Н.А.* Основы законодательной техники: Практическое руководство. Иркутск, 1995;

Вопросы методики подготовки законопроектов. Проблемы законотворчества РФ. М., 1993;

*Казьмин И.Ф.* Подготовка научной концепции законопроекта (Методологические вопросы)//Советское государство и право, 1985.

№ 3;

*Наищ А.* Правотворчество. Теория и законодательная техника. М., 1974;

*Поленина С.В.* Качество и эффективность законодательства. М., 1993;

*Прянишников Е.О.* О языке правовых актов. Ученые записки ВНИИСЗ. Вып. 6. М., 1966;

*Савицкий В.М.* Язык процессуального закона. Вопросы терминологии. М., 1987;

Справочник по подготовке и оформлению официальных документов ГПУ Президента РФ. М., 1995;

*Тихомиров Ю.А., Пиголкин А.С., Рахманина Т.Н.* Как готовить законы (научно-практическое пособие). М., 1993;

*Ушаков А.А.* Очерки советской законодательной стилистики. Пермь, 1967;

*Шатков Г.И.* О языке закона. Вопросы кодификации советского права. Вып. 3. Л., 1959;

Язык закона/Под ред. *А.С. Пиголкина*. М., 1990.

*Парамонов А.Р., Полуян Л.Я.*

## Юридические термины

ЮРИДИЧЕСКИЕ ТЕРМИНЫ – средства юридической техники, с помощью которых конкретные понятия приобретают словесное выражение в тексте нормативного акта. Являясь первичным материалом для написания норм права, Ю.т. имеют сквозное значение. Используя Ю.т., государство в лице своих органов власти говорит на языке права и выражает свою волю:

- отменяет и изменяет нормы;
- устанавливает новые правила поведения;
- закрепляет сложившиеся общественные отношения.

С помощью Ю.т. какие-либо волеизъявления принимают форму конституций, текущих законов, постановлений правительства, инструкций министерства и т. д.

В юридической литературе Ю.т. обычно подразделяют на три вида:

а) общеупотребительные термины, которые используются в обыденной речи и понятны всем;

б) специально-юридические термины, которые обладают особым правовым содержанием (аккредитив, исковое заявление и т. п.). Такие термины служат для обозначения юридических понятий, выражения юридических конструкций, отраслевой типизации и т. д.;

в) технические термины, которые отражают область специальных знаний, например правила техники безопасности, техническое обслуживание оборудования, проведение экспертизы технических решений и т. п.

Однако общеупотребительные термины могут стать и юридическими. Так, термин "правовое пространство", появившийся несколько лет назад в процессе парламентских и журналистских дебатов, превращается из общеупотребительного в специально-юридический.

Для того чтобы специально-юридические термины стали понятны всем субъектам правоотношений, нормодатель использует нормы, которые прямо не регулируют общественные отношения, а раскрывают содержание каких-либо Ю.т. Например, административное правонарушение в административном праве, оферта и акцепт в гражданском праве, акциз в финансовом праве и т. д. Такие нормы носят название нормы-дефиниции.

Эффективность Ю.т. зависит от того, как нормодатель выполняет ряд правил, предъявляемых к юридической терминологии. Таковыми являются:

- а) единство терминологии. Необходимо, чтобы для обозначения одних и тех же

понятий использовались одни и те же термины;

б) использование общепризнанных терминов, т. е. термины должны употребляться в быту. Такие термины закрепляются законодательно;

в) стабильность терминологии. Недопустимо без достаточных на то оснований отказываться от используемых Ю.т.

**Лит.:**

*Алексеев С.С.* Общая теория права. В 2-х т. Т. II. М., 1982;

*Пиголкин А.С.* Юридическая терминология и пути ее совершенствования. Ученые записки ВНИИСЗ. Вып. 24. М., 1971;

*Хабибулина Н.И.* Язык закона и его постижение в процессе языкового толкования права. М., 1996;

Язык закона/Под ред. А.С. Пиголкина. М., 1990.

*Арзамасов Ю.Г.*

## Юридический акт

**ЮРИДИЧЕСКИЙ АКТ** – издаваемый полномочным органом в заранее установленной форме официальный документ, порождающий определенные правовые последствия, создающий юридическое состояние и направленный на упорядочение взаимоотношений людей, органов, организаций в процессе производства, в политической сфере, экологии, семейной жизни и т. д. Обязательное исполнение Ю.а. обеспечивается специальными принудительными средствами, имеющими юридическое значение и находящимися в руках государства (уголовная, административная, гражданско-правовая и другая ответственность). С помощью Ю.а. регулируются общественные отношения.

Один из видов Ю.а. – нормативный акт. Это официальный письменный документ, выражающий волеизъявление полномочного органа государственной власти по установлению, изменению или отмене норм права – общеобязательных правил, рассчитанных на многократное применение. Нормативные акты составляют иерархическую систему, в которую включаются конституции, иные законы (конституционные и обыкновенные), указы, постановления, ординансы, регламенты, приказы и т. д.

Другой вид Ю.а. – нормативные договоры, т. е. содержащие нормы права соглашения, заключенные между различными субъектами права. К их числу относятся международные договоры, а также договоры между отдельными субъектами федерального государства. В частности, в РФ имеются Федеративный договор, договоры между РФ и ее отдельными субъектами. Заключаются договоры и в трудовом праве. Так, имеют нормативное значение коллективные договоры, регулирующие трудовые, социально-экономические и профессиональные отношения между работодателем и работниками.

Самостоятельным видом Ю.а. являются акты официального толкования законов (например, постановления КС, разъясняющие положения Конституций РФ, постановления Пленума ВС по вопросам применения законодательства при рассмотрении судебных дел, разъяснения Пленума ВАС по вопросам разрешения хозяйственных споров).

Еще один вид Ю.а. – индивидуальные акты, порождающие конкретные права и обязанности органов, организаций и отдельных лиц. Они направлены на реализацию требований юридических норм, конкретизируют их применительно к определенным ситуациям и лицам. Такие акты строго индивидуальны, адресованы поименно определенным субъектам права. Этим они отличаются от нормативных актов, обладающих общим характером. Главное место среди индивидуальных Ю.а. занимают принимаемые компетентными органами или должностными лицами акты применения норм права, выражающие конкретные решения государственной власти по руководству обществом и властно устанавливавшие определенные права и обязанности, назначающие меры юридической ответственности. Это решения органов исполнительной власти по конкретным вопросам (назначение на пост, награждение орденом, назначение пенсии), правоохранительных органов (приговор суда, следственные акты, решение арбитражного суда, наложение штрафа контрольно-надзорным органом), администрации предприятий и

учреждений (приказы о приеме на работу, об отпуске, о применении мер дисциплинарного взыскания). В ряде предусмотренных законом случаев акты применения норм права могут издаваться общественными организациями. Кроме того, к числу индивидуальных Ю.а. относятся имеющие правовой характер сделки и соглашения, заключаемые между предприятиями, организациями (договор подряда, аренды), между ними и гражданами (договор купли-продажи), а также между гражданами (договоры дарения, покупки дома).

Виды применения Ю.а. многообразны:

– коллегиальные и единоличные;  
– исполнительные, т. е. организующие исполнение положительных юридических предписаний, и правоохранные, с помощью которых нормы права охраняются от нарушений;

– однократного действия (наложение штрафа) и длящиеся (назначение пенсии);

– материальные и процессуальные.

По внешней форме выделяются указы, решения, распоряжения, приговоры, приказы и т. д., по предмету регулирования – уголовно-правовые, административные, гражданско-правовые и т. д.

Нормативные акты, а также акты применения норм права находятся между собой в строгой иерархической соподчиненности, определяемой местом, которое занимает орган, издающий Ю.а., в общей системе органов.

Ю.а. должен издаваться в пределах установленной законом компетенции, быть надлежаще оформленным и основываться на законе и других нормативных актах вышестоящей юридической силы. Нарушение требований, предъявляемых к изданию Ю.а., влечет его недействительность. Обычно Ю.а. оформляется в письменной форме. В отдельных случаях он может быть выражен устно (например, воинский приказ, удаление свидетелей из зала судебного заседания) либо в особой знаковой форме (например, жесты сотрудника ГИБДД).

Ю.а. называется также определенной частью фактов юридических, т. е. тех правомерных действий субъектов права, которые совершаются с намерением создать (изменить, прекратить) конкретные правоотношения.

*Пиголкин А.С.*

## **Юридическое лицо**

**ЮРИДИЧЕСКОЕ ЛИЦО** – организация, имеющая обособленное (на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления) имущество, отвечающая им по своим долгам и способная от своего имени участвовать в гражданском обороте и в судебных спорах (п. 1 ст. 48 ГК РФ).

Гражданское законодательство РФ закрепляет обязательные признаки Ю.л., совокупность которых дает возможность учредителям обладающей такими признаками организации ставить вопрос о признании ее самостоятельным субъектом гражданских правоотношений. К их числу относятся:

а) организационное единство;

б) имущественная обособленность;

в) самостоятельная имущественная ответственность по своим долгам;

г) выступление в гражданском обороте и при разрешении споров в судах от собственного имени.

Организационное единство характеризует Ю.л. как одно целое, которое способно решать определенные гражданско-правовые, имущественные задачи. Оно предполагает определенную внутреннюю структуру организации, выражающуюся в наличии у нее органов управления. Задачи (функции) организации и ее структура закрепляются в учредительных документах – уставе, учредительном договоре, либо в общем положении об организациях данного вида (п. 1 ст. 52 ГК РФ).



Имущественная обособленность организации предполагает наличие у нее некоторого имущества на праве собственности (либо на ограниченных вещных правах хозяйственного ведения или оперативного управления), поскольку отсутствие собственного имущества исключает возможность самостоятельного участия в гражданском обороте. Все закрепленное за организацией имущество подлежит обязательному учету на ее самостоятельном балансе (а выделенное??? – несобственнику – также и по смете его расходов, утвержденной собственником), характеризующем его обособленность от имущества учредителей (или участников).

Самостоятельная имущественная ответственность по долгам Ю.л. тесно связана с его имущественной обособленностью, поскольку при обособлении выделяются такие объекты, на которые возможные кредиторы смогут обратить взыскание. Ю.л. отвечает по своим долгам всем своим имуществом (п. 1 ст. 56 ГК РФ). Учредители или участники Ю.л., по общему правилу, не отвечают по его долгам. При установлении законом такой ответственности она всегда имеет субсидиарный характер, а в ряде случаев ограничена по размеру.

Выступление Ю.л. в гражданском обороте и в судебных органах от своего имени выражается в наличии у него наименования, определенного в учредительных документах и содержащего указание на его организационно-правовую форму, а в ряде случаев и на характер его деятельности (п. 1 ст. 54 ГК РФ). Коммерческие организации обязаны иметь фирменные наименования, которые регистрируются вместе с регистрацией самого Ю.л. путем внесения данных о фирме в соответствующий реестр. Ю.л. должно также иметь официальное место нахождения ("юридический адрес"), которое обычно определяется местом его государственной регистрации (п.2 ст.54 ГК РФ) и указывается в его учредительных документах.

Перечисленные признаки. Ю.л. в тех или иных вариантах воспроизводятся и в зарубежных научных (доктринальных) понятиях Ю.л., обычно отсутствующих в зарубежном законодательстве (за исключением гражданских кодексов ряда латиноамериканских государств). В законодательстве РФ на базе этих признаков закрепляется легальное определение

Ю.л. Наличие всех четырех перечисленных признаков не ведет к автоматическому признанию организации Ю.л. субъектом гражданского права. Для этого необходима ее государственная регистрация, т. е. признание ее юридической личности государством (публичной властью).

Закрепление определенного имущества за организацией в целом означает его выбытие из состава имущества ее учредителей (участников). Но одновременно значительно уменьшается риск их потерь от участия в обороте, ибо возможные неблагоприятные имущественные последствия деятельности Ю.л. относятся на его имущество, а не на имущество его учредителей (участников). В этом состоит смысл конструкции Ю.л.

Как самостоятельный субъект гражданского права Ю.л. обладает гражданской правоспособностью. Правоспособность Ю.л. возникает в момент его государственной регистрации (п. 3 ст. 49, п. 2 ст. 51 ГК РФ) и прекращается в момент завершения его ликвидации путем внесения соответствующей записи об этом в государственный реестр Ю.л. (п. 8 ст. 63 ГК РФ). Правоспособность Ю.л. может быть как универсальной (общей), дающей возможность участвовать в любых гражданских правоотношениях, так и специальной (ограниченной), предполагающей участие лишь в определенном круге таких правоотношений.

Коммерческие организации имеют общую правоспособность (абз. 2 п. 1 ст. 49 ГК РФ), за исключением унитарных предприятий и некоторых других организаций, для которых специальная правоспособность установлена законом с целью их сосредоточения на одном виде коммерческой деятельности, к тому же лицензированном, т. е. допускаемом по особому разрешению публичной власти (например, банки и страховые компании).

Некоммерческие организации имеют ограниченную (целевую) правоспособность.

Осуществление тех видов деятельности, для которых требуется специальное разрешение (лицензия), возможно лишь с момента его получения и до истечения срока его действия (абз. 2 п. 3 ст. 49 ГК РФ). Перечень лицензируемых видов деятельности определяется ФЗ (абз. 3 п. 1 ст. 49 ГК РФ). В содержание правоспособности Ю.л. входит и его деликтоспособность, т. е. способность самостоятельно отвечать за причиненный его действиями имущественный вред. Ю.л. отвечает за действия своих работников, совершенные ими в пределах трудовых (служебных) обязанностей, как за свои собственные (п. 1 ст. 1068 ГК РФ).

Правоспособность Ю.л. реализуется через его органы (п. 1 ст. 53 ГК РФ), формирующие и выражающие волею Ю.л. Они составляют часть Ю.л. и не являются самостоятельными субъектами права (в отличие от представителей, которые могут выступать от имени Ю.л. по его поручению, и от полных товарищей, предпринимательская деятельность которых признается деятельностью товарищества в целом). Поэтому для совершения сделок от имени Ю.л. они не нуждаются в доверенности. Органы Ю.л. могут быть единоличными (директор, председатель правления и т. п.) и коллегиальными (правление, наблюдательный совет, общее собрание). Состав и компетенция органов Ю.л., а также порядок их формирования (назначение или избрание) определяются законодательством и учредительными документами Ю.л. Исполнительные органы Ю.л. должны действовать добросовестно и разумно, руководствуясь его интересами (п. 3 ст. 53 ГК РФ). При нарушении этих установок на них может быть возложена обязанность по возмещению причиненных Ю.л. убытков за счет своего личного имущества.

*Суханов Е.А.*

## Юридическое право

см. *Субъективное право* .

## Юрисдикция

ЮРИСДИКЦИЯ (лат. *jurisdictio* – судопроизводство от *jus* – право и *dico* – говорю) – установленная законом совокупность правомочий соответствующих государственных органов разрешать правовые споры и решать дела о правонарушениях, оценивать действия лица или иного субъекта права с точки зрения их правомерности либо неправомерности, применять юридические санкции к правонарушителям.

Ю. определяется по различным признакам:

- виду и характеру разрешаемых дел (преступления и проступки, имущественные споры между хозяйствующими субъектами и между отдельными лицами и т. д.);
- территориальной их принадлежности (рассмотрение уголовного дела судом по месту совершения преступления, гражданского дела – по месту жительства ответчика);
- участвующим в деле лицам (подсудность военным трибуналам).

Для определения Ю. того или иного правоохранительного органа играет роль также разграничение компетенции между ними по рассмотрению дел, т. е. установленная процессуальным законодательством подведомственность (применительно к рассмотрению уголовных дел – подсудность) дел, решаемых такими органами (подведомственность общих и арбитражных судов, третейских судов и т. д.). Установленной законом Ю. обладают общие и арбитражные суды, разного рода органы, осуществляющие государственный надзор и контроль (ГТК, ГИБДД, налоговая полиция, госсанэпиднадзор и т. д.). Ю. – необходимое свойство деятельности КС, решающего дела о соответствии Конституции РФ нормативных актов государства, споры о компетенции между отдельными органами законодательной и исполнительной власти.

Ю. осуществляют в точно определенных законом пределах органы управления, администрации предприятий и учреждений при разрешении дел о правонарушениях (например, вынесение администрацией предприятия выговора работнику). Решения того или

иного правоохранительного органа вне пределов его Ю. являются незаконными и подлежат отмене.

Под Ю. также понимается сфера отношений, на которую распространяются характеризующие выше правомочия.

*Пиголкин А.С.*

## **"Юристы против ядерного оружия", ассоциация**

"ЮРИСТЫ ПРОТИВ ЯДЕРНОГО ОРУЖИЯ", АССОЦИАЦИЯ – межрегиональная общественная организация РФ, объединяющая на добровольной профессиональной основе ученых-правоведов и практических работников юридических служб государственных и предпринимательских структур, адвокатов, нотариусов, сотрудников правоохранительных органов и судебных аппаратов, других учреждений в целях предотвращения ядерной опасности. Создана в 1986 г., в качестве национальной организационно-правовой структуры Международной ассоциации юристов (ИАЛАНА – англ. *International association of lawyers against nuclear arms*).

В отличие от аналогичных антивоенных движений главным средством и механизмом достижения своих стратегических целей ИАЛАНА видит в воздействии на процессы международного и национального права, создании всеобъемлющей договорной базы юридического и общественного контроля за реализацией межгосударственных соглашений, конвенций и резолюций ООН.

Стартовый этап формирования мирового антиядерного движения юристов относится к периоду холодной войны, жесткой идеологической конфронтации Востока и Запада, открытого противостояния блока НАТО и стран Варшавского пакта. Оно возникло по инициативе группы выдающихся юристов Запада и Востока политических и общественных деятелей, ученых, судей, адвокатов и прокуроров, таких, как бывший канцлер Австрии В. Крайский, экс-президент Мексики Э. Чевверия, президент всемирного Бюро труда и мира, лауреат Нобелевской и Ленинской премий Ш. Макбрайдидр.

Воззвание к юристам мира, подписанное 50 видными юристами всех континентов и принятое на представительной конференции в Нью-Йорке, явилось исходным рубежом консолидации профессиональных сил правоведов в борьбе против ядерной опасности. Последующая Учредительная конференция в Стокгольме и Первый Международный конгресс в Гааге (1986 г.) завершили организационное оформление ассоциации. Ныне в ее рядах находится свыше 60 Национальных ассоциаций, объединяющих представителей самого широкого спектра юридических профессий – от ученых-международников до практиков правоохранительных учреждений. Резолюции и протесты ИАЛАНА, решительные действия ее активистов сыграли большую роль в развенчании концепции "ядерного сдерживания", в замораживании процесса распространения оружия массового уничтожения. Их усилия оказали заметное влияние на создание безъядерных зон. Мировой общественный резонанс получила совместная акция ИАЛАНА и Всемирной организации здравоохранения (ВОЗ), внесших в ООН резолюцию о получении юридического заключения Международного суда в Гааге относительно правомерности наличия и использования ядерного оружия.

Уставные сроки проведения отчетно-выборных конгрессов – 5 лет. Очередной (второй) Конгресс ИАЛАНА состоялся в Италии в 1995 г. При ИАЛАНА функционирует Научный совет и печатный орган. Бюджет формируется за счет членских взносов и спонсорской помощи, пожертвований фондов и общественных организаций.

*Сухарев А. Я.*

## **Юрьев день**

ЮРЬЕВ ДЕНЬ – 26 ноября (по старому стилю); церковный праздник в честь св. Георгия, с которым в России связывалась возможность перехода крепостного крестьянина от

одного феодала к другому. К XV в. в Центральных районах Ю.д. стал обычным сроком крестьянского «отказа», когда крестьянин, после завершения годового цикла сельскохозяйственных работ, имел возможность рассчитаться с хозяином и покинуть его. Постепенно обычай ухода крестьян только один раз в году – за неделю до и в течение недели после Ю.д. – приобрел форму закона, запрещавшего переход в другое время. В общегосударственном масштабе этот запрет был узаконен Судебником Ивана III 1497 г. Однако по мере укрепления крепостнических отношений Ю.д. утрачивал свое значение, что выражалось во введении "заповедных лет", временно лишавших крестьянство права перехода (приблизительно 1580–1581, 1584–1585 гг.). В конце XVI в. закон полностью запретил переселение крестьянства. Отмена Ю.д. как срока возможного перехода «тяглового» населения была окончательно узаконена Соборным уложением 1649 г.

*Жуковская Н.Ю.*

## **Юс когенс**

ЮС КОГЕНС (лат. *jus cogens* – неоспоримое право) – согласно положениям Венской конвенции о праве международных договоров 1969 г. и Венской конвенции о праве договоров между государствами и международными организациями или между международными организациями 1986 г. правило поведения, имеющее императивный характер, т. е. юридическая норма общего международного права, которая принимается и признается международным сообществом в целом в качестве нормы, отклонение от которой недопустимо и которая может быть изменена только последующей юридической нормой такого же характера. Несоответствие любого международного договора норме Ю.к. является основанием для безусловного признания такого недействительным независимо от того, существовала ли такая норма в момент заключения договора или она возникла позднее, уже в процессе его действия.

Примером юридических норм такого рода могут служить основные принципы международного права – суверенного равенства государств, неприменения силы и угрозы силой, мирного разрешения международных споров, нерушимости границ, территориальной целостности, невмешательства во внутренние дела другого государств и др. Если международный договор является недействительным вследствие его противоречия норме Ю.к., то его участники обязаны, насколько это возможно, устранить последствия любого действия, совершенного на основе положения, которое не соответствует указанной норме, и привести свои взаимоотношения в соответствие с ней; когда подобная норма возникает после заключения международного договора, его участники освобождаются от взаимных обязательств, вытекающих из него, но это не влияет на права, обязательства или юридическое положение, возникшее в результате выполнения этого договора до его прекращения.

*Волосов М.Е.*

## **"Я"**

### **Явка с повинной**

ЯВКА С ПОВИННОЙ – добровольное личное обращение (явка) лица, совершившего преступление, с заявлением о нем в органы, производящие дознание, следствие, в прокуратуру, суд с намерением предать себя в руки правосудия. В уголовно-процессуальном праве РФ Я. с п. является одним из поводов к возбуждению уголовного дела. В случае Я. с п. устанавливается личность явившегося и составляется протокол, в котором подробно излагается сделанное заявление: где, когда и при каких обстоятельствах совершено преступление, какими данными оно подтверждается, мотивы, побудившие лицо явиться с

повинной, и др. Протокол подписывается явившимся с повинной и лицом, производящим дознание, следователем, – прокурором или судьей, составившим протокол. Уголовное право РФ рассматривает Я. с п. как обстоятельство, смягчающее ответственность, или как обстоятельство, освобождающее при наличии указанных в законе условий от уголовной ответственности. Я. с п. представляет собой также основание, возобновляющее течение срока давности привлечения к уголовной ответственности.

## **Ядовитые и сильнодействующие вещества**

**ЯДОВИТЫЕ И СИЛЬНОДЕЙСТВУЮЩИЕ ВЕЩЕСТВА** – группа веществ, не являющихся наркотическими или психотропными. перечень которых содержится в специальных списках (№ 1 и 2), определяемых заключением Постоянного комитета по контролю наркотиков. Я. и с.в. включают в себя не только лекарственные, но и другие синтетические и природные вещества.

Ядовитые вещества при воздействии на организм вызывают резкое нарушение нормальной жизнедеятельности, отравление и смерть (сулема, карболовая кислота, цианистый калий, змеиный яд и т. п.).

Сильнодействующие вещества (седуксен, клофелин, мезепам, люминал, хлороформ и т. д.) при приеме без назначения врача могут вызвать серьезные осложнения вплоть до смертельного исхода.

Уголовной ответственности подлежат следующие действия с Я. и с.в.: их незаконное изготовление, переработка, хранение, приобретение, перевозка или пересылка с целью сбыта, а также их сбыт (ч. 1 ст. 234 УК). Незаконными перечисленные действия считаются в том случае, если они совершаются с нарушением установленных правил или без соответствующего разрешения, которое выдается специально уполномоченными на это органами для проведения научной, медицинской или иной деятельности.

Отягчающими обстоятельствами являются совершение перечисленных действий группой лиц по предварительному сговору или неоднократно (ч. 2 ст. 234 УК) организованной группой, в отношении Я. и с.в. в крупном размере (ч. 3 ст. 234 УК). Уголовная ответственность установлена также за нарушение правил производства, приобретения, хранения, учета, отпуска, перевозки или пересылки Я. и с.в., если это повлекло их хищение либо причинение иного существенного вреда (ч. 4 ст. 234 УК). Ответственности и наказанию за совершение перечисленных действий подлежат должностные лица и лица, на которых в связи с их служебными функциями была возложена обязанность соблюдать соответствующие правила.

## **Язык государственный**

**ЯЗЫК ГОСУДАРСТВЕННЫЙ** – язык, на котором осуществляется работа органов данного государства, учреждений, предприятий и организации, ведется судопроизводство, обучение в школах, средних специальных и высших учебных заведениях и т. д.

В соответствии с Конституцией РФ (ст. 68) Я.г. РФ на всей ее территории является русский язык. Конституция РФ предусматривает, что республики в составе РФ вправе устанавливать свои Я.г. В органах государственной власти, местного самоуправления, государственных учреждениях республик они употребляются наряду с Я.г. РФ (но не вместо него). РФ гарантирует всем ее народам право на сохранение родного языка, создание условий для его изучения и развития.

ГД, СФ и все федеральные органы работают на Я.г. РФ. т. е. русском языке. Однако если участвующее в заседании или приглашенное для выступления лицо – гражданин РФ предварительно известит, что будет выступать на языке одного из народов РФ, соответствующий орган обеспечит перевод его выступления на Я.г.

На Я.г. публикуются ФЗ РФ, акты Президента РФ. ФС, решения КС и иных

федеральных органов.

В местах компактного проживания малочисленных народов также используются их языки наряду с Я.г. РФ или республики в составе РФ.

Я.г. РФ является языком всероссийских газет и журналов, теле- и радиовещания. Вместе с тем газеты и журналы могут по усмотрению их учредителей издаваться на других языках. В принципе не исключены передачи на иных языках на всероссийских каналах телевидения и радиовещания. На территории республик в составе РФ газеты и журналы издаются, а теле- и радиовещание осуществляется как на Я.г. республики, так и на русском языке. Для компактно проживающего иноязычного населения могут выпускаться газеты и журналы, проводиться теле- и радиопередачи на их языке.

В сферах транспорта, связи, энергетики, промышленности на всей территории РФ применяется русский язык как Я.г. РФ, но могут применяться и другие, в том числе местные языки в соответствии с международными и внутригосударственными договорами РФ. В сфере обслуживания и коммерческой деятельности используется Я.г. РФ, на территории республик в составе РФ – их Я.г. и русский языки, в местах компактного проживания иноязычного населения – также его язык. Недопустим отказ в обслуживании граждан под предлогом незнания языка.

В Вооруженных Силах РФ используется Я.г. РФ (см. также *Язык судопроизводства*).  
*Авакьян С.А.*

## **Язык межнационального общения**

ЯЗЫК МЕЖНАЦИОНАЛЬНОГО ОБЩЕНИЯ – понятие, употребляемое по отношению к языку, на котором общаются граждане различных национальностей, проживающие в данном государстве или в какой-то определенной местности. Часто Я.м.о. является язык государственный или язык официальный. Однако может быть и иначе. Например, согласно Конституции Республики Кыргызстан государственным языком является киргизский. Однако в связи с многонациональным составом населения республики Я.м.о. остается русский язык.

*Авакьян С.А.*

## **Язык официальный**

ЯЗЫК ОФИЦИАЛЬНЫЙ – 1) используемое в некоторых случаях наименование языка, на котором работают государственные органы, осуществляется правосудие и т. д. Иначе говоря, под Я.о. подразумевается язык государственный, однако использование последнего понятия считается нецелесообразным. Например, в Законе СССР от 24 апреля 1990 г. "О языках народов СССР" говорилось: "С учетом исторически сложившихся условий и в целях обеспечения общесоюзных задач русский язык признается на территории СССР официальным языком СССР и используется как средство межнационального общения".

2) В большинстве государств (включая РФ) понятия "Я.о." и "язык государственный" полностью совпадают. Лишь в отдельных странах различают статус Я.о. и государственных языков (например, в Швейцарии согласно Конституции Я.о. являются немецкий, французский, итальянский, а государственными языками – немецкий, французский, итальянский и ретороманский, при том что последний практически не используется).

Встречается и прямо противоположная ситуация. Официальным может считаться язык, применяемый наряду с государственным на территории государства. Например, в соответствии с Конституцией Казахстана государственным является казахский язык. В государственных организациях наравне с казахским официально употребляется русский язык (ст. 7).

*Авакьян С.А.*

## Язык судопроизводства

ЯЗЫК СУДОПРОИЗВОДСТВА – важная предпосылка обеспечения принципа гласности правосудия, права обвиняемого на защиту и реализации других демократических принципов судебного процесса; определяется с учетом преимущественно национального состава географического региона.

ФКЗ от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ "О судебной системе РФ" так определяет Я.с. и делопроизводства в судах: "Судопроизводство и делопроизводство в Конституционном Суде РФ, Верховном Суде РФ, Высшем Арбитражном Суде, других арбитражных судах, военных судах ведутся на русском языке – государственном языке РФ. Судопроизводство и делопроизводство в других федеральных судах общей юрисдикции могут вестись также на государственном языке республики, на территории которой находится суд" (ст. 10).

Судопроизводство и делопроизводство у мировых судей и в других судах субъектов РФ ведутся на русском либо на государственном языке республики, на территории которой находится суд. Участвующим в деле лицам, не владеющим Я.с., обеспечивается право выступать и давать объяснения на родном либо на любом свободно избранном языке общения, а также пользоваться услугами переводчика.

*Бойков А.Д.*

## Языковой ценз

ЯЗЫКОВОЙ ЦЕНЗ – требование, согласно которому для обладания избирательными правами необходимо владеть официальным (государственным) языком (либо одним из официальных языков, либо всеми официальными языками) данного государства. Имеет распространение в ряде многонациональных государств (иногда в виде грамотности ценза). В некоторых случаях помимо общего устанавливается квалифицированный Я.ц.: так, согласно Конституции Казахстана президентом республики может быть избран гражданин Казахстана, в совершенстве владеющий государственным языком, тогда как от кандидата на пост вице-президента требуется лишь простое владение государственным языком.

## Япония

ЯПОНИЯ – государство в Восточной Азии, расположенное на четырех крупных островах – Хоккайдо, Хонсю, Сикоку, Кюсю – и многочисленных близлежащих мелких островах. Япония – унитарное государство, разделенное на 47 префектур. Местное управление осуществляют выборные префектуральные собрания. Главные должностные лица в префектурах – губернаторы. Конституция 1946 г. установила конституционную монархию, провозгласив императора "символом государства и единства нации". Однако реальная власть императора практически сведена к нулю, поскольку он отстранен от самостоятельного решения вопросов государственной политики. Все действия императора должны осуществляться по совету и с одобрения Кабинета министров.

Среди них наиболее важными являются:

- назначение премьер-министра по представлению парламента и главного, судьи Верховного суда (ВС) по представлению правительства;
- обнародования поправок к Конституции, законов, указов правительства;
- созыв парламента и роспуск палаты представителей;
- назначение и отстранение от должности министров.

Конституция оставила за императором, по существу, лишь церемониальные функции, традиционно осуществляемые в монархиях главой государства: обращение к парламентау с речью на открытии очередной сессии, принятие верительных грамот от послов иностранных государств, подписание официальных документов.

Высший орган государственной власти в стране – парламента (Кок-кай), состоящий из

двух палат. В состав палаты представителей (Сю-шин), которая избирается сроком на 4 года, входят 511 членов, в состав палаты советников (Ван-шин) – 252 члена. Срок полномочий членов палаты советников составляет 6 лет с обновлением половины состава каждые 3 года. Делегаты обеих палат избираются на основе всеобщего избирательного права. Очередные сессии парламента проводятся раз в год. В случае необходимости правительство может вынести решение о созыве чрезвычайных сессий. Каждая палата, прежде чем обсудить внесенный законопроект, должна передать его на рассмотрение постоянного комитета. Правом законодательной инициативы обладают члены палат и правительство: депутаты могут представить законопроект в том случае, если он будет поддержан 20 депутатами в нижней палате и 10- в верхней. Право принятия законов является исключительной прерогативой парламента.

Конституция предусматривает два способа принятия законов. Первый – одобрение законопроекта обеими палатами. Второй – повторное одобрение палатой представителей (не менее чем 2/3 присутствующих членов) законопроекта, отклоненного палатой советников. Решающее слово остается за палатой представителей и при решении вопросов о бюджете, и при заключении международных договоров, и при назначении премьер-министра. Помимо вышперечисленных к числу наиболее важных полномочий парламента относится контроль за деятельностью исполнительной власти, который осуществляется, как правило, в форме интерпелляций и парламентских расследований.

Высший орган исполнительной власти в стране – правительство Я., Кабинет министров. В него входят премьер-министр, министры-руководители министерств и ведомств без портфелей. Премьер-министр назначается императором по представлению парламента из числа членов парламента. Премьер-министр назначает министров, большинство которых должно входить в состав парламента. По требованию премьер-министра министры могут быть отстранены от должности.

Правительство проводит в жизнь законы, осуществляет руководство государственными делами, внешней политикой, заключает международные договоры (с одобрения парламента), составляет бюджет и вносит его на рассмотрение парламента, принимает решения об амнистиях, о смягчении и отсрочке наказаний, назначает членов ВС и судей низших инстанций. Кабинет министров наделен также правом законодательной инициативы – именно он представляет большинство законов, принимаемых парламентом.

Конституция закрепляет принцип коллективной ответственности правительства перед парламентом. Если палата представителей принимает резолюцию о недоверии правительству, оно должно выйти в отставку в полном составе, либо император по совету и с согласия Кабинета распускает палату представителей.

## **ПРАВОВАЯ СИСТЕМА**

**Общая характеристика.** Современная правовая система Я. в своих основных чертах сформировалась в эпоху Мэйдзи ("просвещенного правления"), начавшуюся с буржуазной революции 1867–1868 гг. и закончившуюся в первом десятилетии XX в. Несмотря на незавершенный, компромиссный характер самой революции, за ней последовали весьма существенные реформы социального, экономического и государственно-политического характера, в том числе и в правовой сфере.

До этого на протяжении нескольких веков Я. находилась под сильным влиянием Китая, которое сказывалось и в области права. В частности, первые памятники японского права, появившиеся вначале *Vila*. (в эпоху Тайка), представляли собой юридические сборники, составленные по образцу китайского законодательства, но отличавшиеся большим своеобразием. В этих издаваемых императорской властью сборниках, именуемых *рицу-рё*, перечислялись обязанности лиц, принадлежавших к различным слоям японского общества, и наказания, которым должны были подвергаться нарушители.

Начиная с XIII в., по мере усиления феодальной раздробленности страны, основную роль в качестве законоположений стали играть не императорские *рицу-рё*, а акты правящих



феодалных кланов. В эпоху сёгунов (фактических правителей страны) из рода Токугава (1603–1868) была окончательно закреплена строго иерархическая система японского общества, лишавшая его низшие слои каких-либо прав. Важнейший нормативный акт этого периода – "Кодекс из ста статей", или "Сто законов" (1742), который явился результатом упорядочения основного содержания прежних законов и норм обычного права, выработанных феодалами. В него было включено сравнительно немного норм, относящихся к гражданскому праву, и поэтому торговые и многие другие отношения по-прежнему регулировались обычным правом. Основную массу статей кодекса составляли нормы материального и процессуального уголовного права. Конкретное его содержание было известно только судьям и их феодальным чиновникам, руководствовавшимся принципом "Народ не должен знать законов, но лишь подчиняться им". Они исходили при этом из концепции древнекитайского права, согласно которой неизвестность грядущего наказания сильнее удерживает от преступления, нежели точное знание определенного наказания. Кодекс закреплял систему сословного неравенства, предусматривая различные наказания за посягательства на интересы феодалов или крестьян и различную ответственность феодалов и крестьян. Система наказаний отличалась крайней жестокостью, она включала квалифицированные виды смертной казни, телесные и позорящие наказания, в том числе битье палками из мягкого или жесткого бамбука и т. п.

В феодальной Я. один и тот же административный чиновник (буге) выполнял служебные обязанности и прокурора, и судьи. Широко применялись пытки – с их помощью у обвиняемого стремились во что бы то ни стало вырвать признание, без которого нельзя было вынести обвинительный приговор.

В эпоху Мэйдзи была отменена феодальная собственность на землю и формальные различия между сословиями, провозглашена свобода выбора профессии и места жительства, проведена административная реформа. Существенным преобразованием подверглась и вся система японского законодательства, по существу заново была создана единая для всей страны сеть судебных органов, начали претворяться в жизнь новые принципы проведения предварительного следствия и судопроизводства, хотя и в этой области феодальные пережитки надолго сохранили свое влияние.

Создание новой правовой системы и нового суда проходило в условиях острой борьбы между сторонниками реакционных, бюрократических и прогрессивных методов управления обществом.

Первая Конституция Я. 1889 г. (Конституция Мэйдзи) вопреки требованиям либеральных слоев правящих классов и более демократических кругов общества, участников "движения за свободу и народные права" была составлена по прусскому образцу и провозгласила императора носителем верховной власти, предоставив ему широчайшие полномочия и резко ограничив права парламента. Права подданных японского императора также были сведены к минимуму.

Законодательство, регулирующее отдельные отрасли права, на протяжении эпохи Мэйдзи подвергалось неоднократным изменениям. В 1873 г. на должность юридического советника японского правительства и для подготовки проектов современных кодексов по важнейшим отраслям законодательства был приглашен французский юрист, профессор Г. Буассонад. В 1891 г. был опубликован подготовленный им проект Гражданского кодекса (ГК) Я., составленный по образцу французского законодательства. Однако вступлению в силу этого кодекса, намеченному на 1894 г., воспрепятствовали противники радикальных преобразований под предлогом нарушения национальных традиций. В результате тремя японскими юристами был подготовлен новый проект, ориентированный уже на образец германского гражданского законодательства 1896 г., хотя и вобравший в себя многие положения кодекса Буассонада. В 1898 г. этот проект был издан в качестве ГК.

Был отвергнут и проект Торгового кодекса, также составленный по образцу французского законодательства в 1890 г. Его заменил другой, следовавший модели германского законодательства. Он был издан в 1899 г.

Гражданское право и смежные с ним отрасли права. ГК и Торговый кодекс конца прошлого века действуют в Я. и теперь, однако в них были внесены многочисленные изменения. Особенно значимы преобразования японского законодательства после второй мировой войны, когда Конституцией 1946 г. было провозглашено равенство в правах супругов, а в области регулирования торговли и деятельности компаний стало сказываться влияние американского права (это влияние отчасти уже проявилось в Законе 1922 г. о доверительной собственности, преследовавшем цель привлечения в страну англо-американского капитала).

ГК состоит из пяти разделов – общей части и разделов, посвященных вещному, обязательственному, семейному и наследственному праву. В них нашли отражение присущие буржуазному гражданскому праву принципы охраны права частной собственности, свободы договора и др. В разделах о семейном и наследственном праве ГК утверждал власть родителей и мужа: вступление в брак требовало согласия родителей (для мужчины – до достижения 30 лет, для девушки – до 25 лет), жена не считалась дееспособной, не имела права на наследование имущества мужа и т. п. После принятия Конституции именно эти разделы ГК, а также общая часть его подверглись наибольшим изменениям.

**Торговый кодекс Я.** состоит из общей части, а также разделов, посвященных торговым компаниям, торговым сделкам, морской торговле. В него, как и в ГК, неоднократно вносились изменения, однако значительно большее распространение получила практика издания дополнительных законов, не включаемых в эти кодексы. Среди наиболее важных из них – законы о лицензиях, о торговых знаках и об авторском праве (1899), законы об аренде земли и об аренде жилища (1921), а также принятые после второй мировой войны законы об обороте ценных бумаг (1948), о восстановлении компаний (1952) и о возмещении ущерба, связанного с движением автомобильного транспорта (1955) или с использованием атомной энергии (1961). В 1947 г. был издан Закон о запрещении частной монополии и поддержании частной торговли (который отнюдь не помешал усилению роли монополий в японской экономике).

Источниками гражданского и торгового права в Я. наряду с кодексами и отдельными законодательными актами признаются действующие обычаи и нормы морали, хотя сфера их применения постепенно сокращается. Решения японских судов формально не считаются источником права, однако на практике постановления вышестоящих судов, и в особенности ВС, воспринимаются судами как нормативные акты, подлежащие неукоснительному исполнению.

Вопросы гражданского процесса долгое время регулировались Законом об организации суда и Гражданским процессуальным кодексом (ГПК), принятым в 1890 г. Этими актами, по существу, впервые в истории Я. вводилась судебная процедура рассмотрения споров, разрешавшихся до этого, как правило, методом принудительного посредничества со стороны феодалов. В 1926 г. японский ГПК был издан в новой редакции, подготовленной по образцу австрийского законодательства и предусматривавшей усиление активной роли суда в ходе разбирательства дела (в дальнейшем, даже после второй мировой войны, ГПК существенным изменениям не подвергался).

Трудовые права рабочих и служащих в Я. регулируются рядом нормативных актов, многие из которых были приняты в результате активной борьбы трудящихся за свои интересы. В частности, Конституция 1946 г. провозгласила свободу заключения и расторжения трудового договора, запрет найма на работу детей до 15 лет, равную оплату труда мужчин и женщин и другие весьма демократичные положения. Принятый в 1947 г. Закон о трудовых стандартах определяет условия труда, продолжительность рабочего времени, предоставление отпуска (зависящего от стажа работы, но в целом весьма краткого) и др. Правовое положение объединений трудящихся (право на их создание провозглашено Конституцией) определяется Законом о профсоюзах, принятым в 1949 г. В Я. профсоюзы строятся, как правило, по предприятиям и ныне охватывают не более 1/3 всех работающих в стране. Коалиции профсоюзов возглавляют борьбу трудящихся за свои права, прежде всего

при заключении коллективных договоров и в ходе контроля за их выполнением. Многие положения Конституции и названных законодательных актов не только не соблюдаются предпринимателями, но и нарушаются текущим законодательством, регулирующим трудовые отношения в различных отраслях деятельности или применительно к различным категориям работников. В частности, широко бытует дискриминация женщин, в особенности замужних, при приеме на работу и увольнении с нее. Весьма ограничено право на забастовку государственных и муниципальных служащих. Об остроте проблемы свидетельствует то, что ВС Я. неоднократно менял свою позицию по вопросу о допустимости и условиях проведения забастовок (решения 1966, 1973 и 1981 гг.).

В Я. существует весьма сложная система пенсионного законодательства. Около 10 законов относительно выплаты пенсий по старости регулируют различные доли страховых взносов, подлежащих уплате самим работником, предпринимателем и государством, и разные размеры пенсий в зависимости от множества обстоятельств. Выплачиваются также сравнительно небольшие пенсии по случаю потери кормильца. Почти все японское население охвачено страхованием на случай болезни, многие работающие застрахованы от несчастных случаев на производстве, а также от безработицы.

За последние десятилетия все более важное место в системе японского законодательства занимают нормы, направленные на защиту окружающей среды. Первоначально, с конца 1940-х гг., такого рода акты принимались лишь муниципальными властями. В 1958 г. изданы первые законы об охране вод от загрязнения промышленными отходами, в 1962 г. – Закон о контроле над количеством дыма и сажи, выбрасываемых в окружающую среду. Вслед за тем, в 1967 г., издан Основной закон о контроле за загрязнением окружающей среды, а на его базе приняты в 1968 г. законы о предотвращении загрязнения атмосферного воздуха и об ограничении шума. В 1970 г. принят Закон о наказаниях за преступления, состоящие в опасном для здоровья людей загрязнении окружающей среды. Им предусмотрены лишение свободы для работника, нарушившего соответствующие правила производственной деятельности, и штраф для юридического лица, причинившего ущерб здоровью людей. Особенно большое внимание уделяется в Я. утилизации отходов и поддержанию чистоты в городских условиях. Контроль за исполнением законодательства в этой области осуществляется муниципалитетами.

Еще более интенсивно законодательство об охране окружающей среды стало развиваться в 70-х гг., когда были изданы законы о предотвращении зловония (1971), о возмещении за ущерб, причиненный отработанными маслами (1975), о регулировании вибрации (1976) и др.

**Уголовное право и процесс.** Первым из всех японских кодексов, изданных в эпоху Мэйдзи, стал Уголовный кодекс (УК) 1870 г. (с дополнениями 1873 г.). По существу это было систематизированное собрание феодальных законов, которые отличались от прежних лишь тем, что их перестали скрывать от населения. Главным способом расследования по уголовным делам по-прежнему официально признавалась пытка, отмененная лишь в 1879 г. благодаря настойчивым обращениям Г. Буассонада к японскому правительству. В 1882 г. были изданы составленные под руководством Г. Буассонада УК и Закон об уголовной процедуре. Эти акты явились значительным шагом вперед в развитии и обновлении японского права. В частности, УК 1882 г. впервые ввел в японскую судебскую практику принцип "Нет преступления и наказания без указания о том в законе" и запрет придания обратной силы закону, вводящему или усиливающему уголовную ответственность. Этот кодекс включил в себя ряд гуманных положений старояпонского права, например оговорку об обязательном смягчении наказания, если виновный добровольно сообщит властям о своем участии в преступлении. Кодекс окончательно отменил телесные, позорящие наказания и квалифицированные виды смертной казни.

Однако по мере усиления реакционных, военно-бюрократических тенденций в политике японского правительства подготовка уголовных законов стала ориентироваться не на «классические» буржуазные французские кодексы, а на "родственное японскому духу"

германское буржуазно-помещичье законодательство. В 1907 г. был издан УК, который ввел широчайшее судебское усмотрение как в определении размеров наказания, так и в установлении состава того или иного преступления. Этому в значительной мере способствовали и формулировки кодекса, содержавшие лишь самые общие определения преступлений и широкие рамки предусмотренных в нем наказаний.

В таком же направлении изменялось японское законодательство в области уголовного процесса. В 1890 г. был принят Уголовно-процессуальный кодекс (УПК), в основном следовавший составленному по французскому образцу Закону об уголовной процедуре 1880 г. В 1922 г. он был заменен новым УПК, составленным по образцу германского УПК 1877 г. и значительно ограничивавшим права обвиняемого.

Начиная с 20-х гг. XX в. в уголовное законодательство Я. было внесено немало изменений самого реакционного характера, направленных на ужесточение репрессий и расширение чрезвычайных полномочий полиции в борьбе с прогрессивными силами (Закон о поддержании общественного спокойствия 1928 г. и др.).

Крах японского милитаризма в результате второй мировой войны имел своим следствием существенные преобразования во всей государственно-политической и правовой системе страны. Большим завоеванием демократических сил Я. стало включение в Конституцию положений о ненарушимости основных прав человека, уважении личности, равенстве всех перед законом, свободе мысли, совести, вероисповедания, собраний, объединений, слова, печати и других способов выражения мнений.

Смертная казнь предусмотрена японским законодательством за несколько видов преступлений, однако фактически смертные приговоры выносятся в последние годы лишь за тяжкое убийство и приводятся в исполнение крайне редко (не более двух-трех в год).

Особое значение имеют провозглашенные в Конституции права граждан в сфере уголовного судопроизводства: запрет применения наказаний без соответствующей правовой процедуры, право на судебное разбирательство любого обвинения, запрет незаконного ареста, право на защиту, запрет незаконных обысков, применения пыток и жестоких наказаний, право каждого обвиняемого по уголовному делу на быстрое и открытое разбирательство его дела беспристрастным судом, на бесплатную, если в этом есть необходимость, юридическую помощь. С учетом распространенной практики нарушения элементарных прав подозреваемого и вынесения неправосудных приговоров в Конституцию была внесена следующая норма: "Никто не может быть принуждаем давать показания против самого себя. Признание, сделанное по принуждению, под пыткой или под угрозой либо после неоправданно длительного ареста или содержания под стражей, не может рассматриваться как доказательство".

Исходя из теории разделения властей, Конституция, передав всю полноту судебной власти ВС и соответствующим судам низших инстанций, провозгласила: "Все судьи независимы и действуют, следуя голосу своей совести; они связаны только настоящей Конституцией и законами".

На базе Конституции 1946 г. были пересмотрены многие законодательные акты, в том числе и в области уголовного правосудия. Принятый в 1947 г. Закон о полиции ликвидировал прежний предельно централизованный полицейский механизм и поставил полицию под известный контроль местных властей. В 1948 г. вступил в силу новый УПК, включивший в себя ряд институтов американского права и усиливший защиту прав подозреваемого и обвиняемого. В этот же период были приняты Закон о судостроительстве (1947), Закон о прокуратуре (1947), Закон об адвокатуре (1949). Все эти законы продолжают действовать и поныне, хотя они и неоднократно подвергались изменениям. В свою очередь ВС в соответствии с предоставленными ему Конституцией большими полномочиями издал документ под названием "Уголовно-процессуальные правила", в которых развивались и детализировались многие положения УПК (соответствующие правила были приняты ВС и для гражданского процесса, и для рассмотрения семейных споров, и по ряду вопросов управления судами). В целом реформа системы японского судопроизводства значительно

укрепила позиции демократических сил в стране и создала правовую базу для их последующей борьбы с реакцией.

В действующей судебной процедуре переплетаются элементы прошлого, связанные прежде всего с бюрократическим началом (инквизиционным процессом), в котором решающая роль принадлежит признанию обвиняемого, и элементы, заимствованные из англо-американской системы судопроизводства, в которой всячески подчеркивается состязательный характер судебного процесса и внешне беспристрастная позиция судьи. Несмотря на все изменения в уголовно-процессуальном законодательстве, несмотря даже на прямой конституционный запрет подвергать наказанию кого-либо, если единственным доказательством против него служит его собственное признание, предварительное следствие в Я., проводимое как полицией, так и прокуратурой, по-прежнему ориентировано на то, чтобы вырвать признание у обвиняемого. Для этого нередко используются самые изощренные приемы воздействия на психику, в особенности в первые 23 дня после предъявления ордера на арест, когда полиция вправе держать подозреваемого в полной изоляции, без свиданий с близкими и друзьями.

Психология многих японских судей также в значительной мере привязана к традиционной формуле японского права, вплоть до УПК 1948 г. включавшейся во все судебные наставления, – "Признание является первейшим из всех доказательств". Под очевидным влиянием средневекового письменного судопроизводства установлен порядок, согласно которому прокурор представляет в суд письменные показания свидетелей, и лишь в случае их оспаривания защитой тот или иной свидетель вызывается для допроса. Доказательственная сила письменных показаний, полученных в ходе предварительного следствия, столь велика, что согласно ст. 321 УПК прокурор при определенных условиях может требовать следовать им даже в случае отказа свидетеля от них в судебном заседании.

Существенно новым институтом в послевоенной судебной процедуре стал перекрестный допрос, который усилил состязательное начало и оценивается как весьма прогрессивный. Специфичен для Я. институт «разъяснения», появившийся в ходе послевоенных реформ уголовного процесса. После оглашения обвинительного заключения и до рассмотрения вопроса о том, признает ли подсудимый свою вину, защита получила возможность потребовать у прокурора «разъяснения» по поводу отдельных пунктов обвинительного заключения и в соответствующих случаях сразу же обнажить шаткость обвинения.

С конца 50-х гг. в Я. реализуется идея интенсификации уголовного процесса, порожденная перегрузкой судов гражданскими и уголовными делами, затягиванием разбирательства и волокитой, вызывающими недовольство населения и рост недоверия ко всей системе судопроизводства. В частности, за неделю до суда проводится "предварительная подготовка", т. е. совещание судьи, прокурора и защитника, которым предстоит принять участие в деле. На таком совещании они договариваются по многим вопросам предстоящего суда, имеющим весьма существенное значение, в том числе о примерном количестве вызываемых каждой стороной свидетелей, о регламенте их допроса и т. п. При этом обсуждаются и документальные доказательства, которые будут представлены сторонами в суд.

Следующим элементом интенсификации стало установление четкого графика судебного разбирательства конкретного дела, не допускающего, как было прежде, растягивания его на месяцы. В этих целях была упрощена даже процедура составления протоколов судебных заседаний – в них стали вносить не буквальную запись, а общее содержание показаний свидетелей и выступлений сторон.

Первоначально система интенсивного судебного разбирательства начала применяться в отдельных судах, прежде всего в наиболее перегруженном – токийском, а затем, в 1957 г., ВС дал указание о ее повсеместном введении, и с 1 января 1962 г. вступили в силу уголовно-процессуальные нормы, окончательно узаконившие эту систему. При всей критической оценке введенной системы со стороны японских юристов, отмечающих

нарушение ею принципов публичности судебного разбирательства, беспристрастности судей и др., она признается известным выходом из кризиса японской юстиции.

В отличие от процессуальных институтов материальное уголовное право в меньшей степени было затронуто послеконституционными реформами. Несмотря на известные изменения (в частности, на отмену в 1947 г. некоторых статей УК, касающихся посягательств против императора и его семьи, а также других явно устарелых положений), в Я. остался в силе и ныне действует УК 1907 г. (в ред. 1947 г. с последующими исправлениями и дополнениями). Попытки полной реформы уголовного законодательства, т. е. замены этого кодекса другим, предпринимались неоднократно (проекты 1927, 1947, 1972 гг. и др.), однако каждый раз по тем или иным причинам оказывались безрезультатными. В настоящее время такие попытки встречают сопротивление со стороны демократической общественности, которая опасается, что реформа может привести к реакционным преобразованиям уголовного законодательства и к ограничениям прав граждан.

В качестве источников уголовного права наряду с УК 1907 г. выступают Закон о малозначительных преступлениях (1948). Закон о несовершеннолетних (1948) и др.

Исследования в области права проводятся главным образом на юридических факультетах университетов, (их около 70).

Судебная система Я. сложилась в результате послеконституционных реформ 1947–1948 гг. Она включает ВС, высшие, территориальные, семейные и первичные суды.

Возглавляет японскую судебную систему ВС, наделенный самыми широкими полномочиями в качестве высшей судебной инстанции, высшего органа конституционного надзора. ВС устанавливает правила для работы не только судов, но и адвокатов; изданным им правилам обязаны следовать также прокуроры. Он заседает в Токио и состоит из председателя и 14 членов суда. ВС рассматривает в качестве окончательной инстанции жалобы на решения и приговоры нижестоящих судов по гражданским и уголовным делам, как правило, в коллегиях из 5 судей. К разбирательству ВС принимаются лишь жалобы по вопросам права, а не по оценке фактических обстоятельств дела (существует несколько видов обжалования судебных постановлений в зависимости от характера обжалуемого решения, уровня вынесшей его судебной инстанции и др.). Обязательно в полном составе ВС рассматривает жалобы на неконституционность законодательных или административных актов, а также дела, по которым возникает вопрос о толковании Конституции, внесении в нее изменений либо требуется изменение прежних решений самого ВС.

Высшие суды (их 8, они расположены в крупнейших городах страны) выступают главным образом в качестве судов апелляционной инстанции и рассматривают в коллегиях из 3 судей жалобы на решения и приговоры нижестоящих судов по гражданским и уголовным делам, в том числе на решения, вынесенные по второй инстанции. Кроме того, в коллегиях из 5 судей они рассматривают дела о некоторых государственных преступлениях. Согласно постановлению ВС в случае необходимости могут быть дополнительно учреждены 1–2 отделения (филиала) каждого из высших судов.

Важнейшее звено судебной системы Я. - территориальные суды, которые расположены в центрах каждой из 47 префектур (многие из них имеют свои отделения и в других городах). В них рассматриваются по первой инстанции все дела, за исключением отнесенных к компетенции высших и первичных судов (полномочия некоторых отделений территориальных судов в зависимости от их категории несколько ограничены). Эти же суды могут разбирать жалобы на решения и постановления первичных судов, вынесенные ими по гражданским делам. В территориальных судах дела, как правило, рассматриваются судьей единолично. Если речь идет о большой сумме иска или обвинении в таком преступлении, которое наказывается лишением свободы на срок свыше 1 года, дело рассматривается коллегией из 3 судей. В составе территориальных судов имеются младшие судьи с ограниченной компетенцией.

Особое место в судебной системе Я. отводится семейным судам. Они считаются судами

того же уровня, что и территориальные, и создаются в тех же городах. В их компетенцию входит разбирательство споров имущественного и неимущественного характера между супругами, дел о наследстве, а также о правонарушениях несовершеннолетних в возрасте до 20 лет (в случае совершения теми серьезного преступления дело после проверки обоснованности обвинения передается в территориальный суд). В семейном суде дело, как правило, разбирает судья единолично и лишь в отдельных случаях – коллегия из 3 судей. Нередко эти суды прибегают к примирительной процедуре.

Первичные суды – низшая судебная инстанция (их около 600) – рассматривают гражданские дела с небольшой суммой иска, пределы которой периодически пересматриваются ВС, и уголовные дела, по которым может быть назначено наказание в виде штрафа, а также дела о некоторых категориях преступлений, караемых лишением свободы (эти суды вправе приговорить не более чем к 3 годам заключения). Дела в первичных судах судьи рассматривают только единолично. Ни в одном из японских судов нет присяжных заседателей. В 1923 г. суды присяжных были учреждены в законодательном порядке, однако оказалось, что 99 % лиц, имевших право на рассмотрение их дела с участием присяжных, отказывались воспользоваться им, поскольку вынесенный судом присяжных приговор, согласно установленному правилу, нельзя было обжаловать в вышестоящий суд. Конституция 1946 г. и последующие законодательные акты не содержат упоминаний о суде присяжных.

Конституционный контроль, т. е. проверка любых законодательных или административных актов на предмет их соответствия Конституции, может осуществляться не только ВС, но и нижестоящими судами (некоторые из них с весьма прогрессивных позиций выносили решения о признании неконституционными важнейших правительственных постановлений внутри- и внешнеполитического характера).

С 1947 г. в Я. отсутствует система административной юстиции, и все жалобы на действия административных органов рассматриваются по первой инстанции территориальными судами как специфический вид гражданского судопроизводства.

ГПК предусматривает возможность арбитражного разбирательства споров, однако чаще всего к такой процедуре прибегают лишь по делам, связанным с внешней торговлей, в торговых палатах соответствующих префектур.

Прокуратура в Я. входит в систему министерства юстиции, являющегося одним из важнейших по своему значению (в его ведение входят также тюремные заведения, контроль за иммиграционными службами, за "подрывными организациями" и др.). Прокуратура представляет собой централизованную организацию, возглавляемую генеральным прокурором, но структура ее приспособлена прежде всего к судебной системе: имеются службы прокуратуры (генеральной) при ВС, при высших, территориальных, семейных и других судах. Прокуроры ведут следствие по ограниченному кругу наиболее важных уголовных дел, наблюдают за дознанием и расследованием, проводимым по-всем остальным делам полицией, и за исполнением уголовных наказаний. Они возбуждают при необходимости уголовное преследование, составляют обвинительное заключение, передают его в суд и поддерживают там обвинение, а также защищают "публичные интересы" при судебном разбирательстве гражданских дел. По действующим правилам судопроизводства прокурор не только не обязан предъявлять обвиняемому и его защитнику все доказательства, имеющиеся в его распоряжении, но может скрывать доказательства, свидетельствующие в пользу обвиняемого, в том числе и подтверждающие его алиби. Прокурор так же не обязан знакомить со всеми материалами дела до судебного разбирательства судью, которому он передает ли обвинительное заключение без каких-либо других документов.

Согласно Конституции защита обвиняемого по уголовному делу может осуществляться адвокатом по его выбору либо назначенным государством, если обвиняемого нет средств самому оплачивать услуги адвоката. В гражданском процессе малоимущим также может оказываться материальная помощь, но он сводится либо к отсрочке уплаты судебных расходов, либо к назначению бесплатного адвоката Японской ассоциацией правовой помощи

(ассоциация выделяет адвоката, лишь если имеется перспектива выигрыша процесса).

Все судьи назначаются на свои должности сроком на 10 лет Кабинетом министров, в большинстве судов – на основании списка кандидатов, составленного ВС (председатель ВС назначается императором). Спустя 10 лет судья может быть назначен на свой пост повторно, и так до тех пор, пока он не достигнет возраста, установленного законом для выхода в отставку (65 или 70 лет). Конституция предусматривает ряд мер, направленных на повышение судейского авторитета. В частности, назначении в члены ВС подлежит "пересмотру народом" при проведении очередных выборов в Палату представителей. Если большинство избирателей высказываются при этом за смещение какого-либо судьи, он лишается своей должности. Такая процедура повторяется каждые 10 лет. Несмотря на внешнюю эффектность этих положений, их целесообразности вызывает серьезные сомнения у японских государствоведов, поскольку большинство избирателей плохо знают членов ВС и не придают существенного значения голосованию. Судьи всех судов могут быть отстранены от должности только в результате публичного разбирательства в соответствии с процедурой импичмента специальными органами парламента.

*Решетников Ф.М.*